

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО И  
ПОЛИТИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИИ**

**Материалы  
Международной научно-практической конференции  
студентов и аспирантов**

**(20 апреля 2012 г.)**

**Выпуск 5**

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО И  
ПОЛИТИЧЕСКОГО РАЗВИТИЯ РОССИИ**

**Материалы  
Международной научно-практической конференции  
студентов и аспирантов**

**(20 апреля 2012 г.)**

**Выпуск 5**

Подписано в печать 29.10.2012 г. Формат 60x 84 1/16.

Бумага офсетная. Печать трафаретная.  
Объем 18,75 ус.печ.л. Тираж 120 экз. Заказ 99

---

Типография ЦВП «Саратовский источник»  
г. Саратов, ул. Кутякова 138 «Б», 3 эт.  
Т 52-05-93  
Издательство «Саратовский источник»

УДК [34+316.334.3] (470+571) (082)  
ББК 60.561.3 (20Рос) я 43+67 (2 Рос) я 43  
А 43

**Актуальные проблемы правового и политического развития России:** сборник статей по итогам Всероссийской научно-практической конференции студентов и аспирантов\*. Выпуск 5. Саратов: Издательство «Саратовский источник», 2012. — 296 с.

**ISBN 978-5-91879-232-2**

Редакционная коллегия:

Доктор юридических наук, профессор Комкова Г.Н.  
Доктор политических наук, профессор Вилков А.А.  
Доктор политических наук, профессор Суслов Ю.П.  
Кандидат юридических наук, доцент Крючкова Е.А.  
Кандидат юридических наук, доцент Синюкова Т.В.  
Кандидат юридических наук, доцент Тогузаева Е.Н.  
Кандидат юридических наук, доцент Вестов Ф.А.  
Кандидат юридических наук, доцент Лазанчина Л.М.  
Кандидат юридических наук, доцент Юрина Л.Г.  
Кандидат политических наук, доцент Бердникова Е.В.  
Кандидат юридических наук Зарубина М.Н.  
Кандидат юридических наук Касаева Т.Г.  
Кандидат исторических наук Апарина О.Ю.  
Кандидат политических наук Ананьева М.К.

УДК [34+316.334.3] (470+571) (082)  
ББК 60.561.3 (20Рос) я 43+67 (2 Рос) я 43

**ISBN 978-5-91879-232-2**

\* в рамках реализации научно-исследовательского проекта РФФИ № 10-06-00475-а «Политико-правовые технологии взаимодействия власти, общества и бизнеса в регионе»

© Коллектив авторов, 2012

**Федорова Е.В.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;

**Хлебодаров В.В., Гордеев Н.С.** - студенты 3 курса, Института прокуратуры РФ, «Саратовская государственная юридическая академия»;

**Шонин И.Г.** - студент, 1 курса, МЮИ «Саратовская государственная юридическая академия»;

**Штыркова А.В.** - студентка 1 курса, ЮИПА, «Саратовская государственная юридическая академия»;

**Янкина М. А.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского.

- Санников А.Д.** - студент 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Селиванов И.Я.** - студент 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Серёгин А.Д.** – студент 1 курса, «Саратовская государственная юридическая академия»;
- Симбирцева М.Д.** - студент 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Сметанников С.С.** - студент 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Ступина О.С.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Таранов Т.П.** - студент 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Тарасова И.П.** – магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Теселкина Е.В.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Титерин О.О.** - магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Титовская А.В.** – студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Тишков Д.С.** - студент 2 курса, Институт прокуратуры РФ, «Саратовская государственная юридическая академия»;
- Толочкова А.Н.** - аспирантка кафедры теории государства и права «Саратовская государственная юридическая академия»;
- Торосян Р.А.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Трегубов П.О.** - аспирант кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Третьяков Д.Г.** - соискатель кафедры политических наук юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Тявина Н.В.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Уральскова К.А.** – студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Фадеева В.А.** - студентка 5 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;

## СОДЕРЖАНИЕ

<b>Авдошина Е.Д.</b> ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ НЕДЕЕСПОСОБНЫХ ГРАЖДАН...	8
<b>Аверьянова И.А.</b> КОЛЛИЗИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ПРОЦЕССЕ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА.....	9
<b>Амаханова И.М.</b> АДМИНИСТРАТИВНОЕ ЗАДЕРЖАНИЕ: ПРОБЛЕМЫ УСИЛЕНИЯ ГАРАНТИЙ ЗАКОННОГО ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ.....	12
<b>Алёшина М.А.</b> НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ВОЗДУШНОГО ПРОСТРАНСТВА.....	15
<b>Анатольева Н.А.</b> О ПОНЯТИИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.....	18
<b>Бакиева Н.Р.</b> ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ В НАЛОГОВОЙ СФЕРЕ.....	21
<b>Бекетаева Б.Ж.</b> ПРИМЕНЕНИЕ ЗАДАТКА НА ТОРГАХ.....	24
<b>Бигазиева С.С.</b> УЧАСТИЕ СИСТЕМНОЙ ОППОЗИЦИИ В ВЫБОРАХ В ГОСУДАРСТВЕННУЮ ДУМУ РФ VI СОБЫВА: АНАЛИЗ РЕЗУЛЬТАТОВ.....	26
<b>Бурданова А.С.</b> ЗАЩИТА КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА НА ЗАНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ ПО РОССИЙСКОМУ И НЕМЕЦКОМУ ПРАВУ.....	28
<b>Буянова А.С.</b> ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ.....	31
<b>Вердиханова Э. В.</b> ОСОБЕННОСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ.....	36
<b>Вилкова Ю.В.</b> ПРАВОВОЙ СТАТУС ОПЕКУНОВ И ПОПЕЧИТЕЛЕЙ.....	38
<b>Витулева Е.А.</b> УПРАВЛЕНЧЕСКИЕ ПРИЁМЫ ПРОЦЕССА РЕГУЛИРОВАНИЯ МИТИНГОВ ДЕКАБРЯ 2011- МАРТА 2012 ГГ. (КИРОВСКАЯ И НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТИ).....	40
<b>Вотякова Е.С.</b> ПРОБЛЕМА СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ НОРМЫО НЕЗАКОННОМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВЕ.....	42
<b>Габалова Н.В.</b> РЕФОРМА ВОЕННО-МОРСКОГО ФЛОТА П.А.СТОЛЫПИНА.....	44
<b>Гагина Ю.В.</b> ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ.....	46
<b>Галачиева И.А.</b> МОРАЛЬНЫЙ ВРЕД ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА: ЗА И ПРОТИВ..	49
<b>Гитинова П.М.</b> О НЕКОТОРЫХ ПРОБЛЕМАХ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ ПРИ ОБЖАЛОВАНИИ РЕШЕНИЙ И ДЕЙСТВИЙ НАЛОГОВЫХ ОРГАНОВ В АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ.....	51

<b>Говорун С.О.</b> СТАНОВЛЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОЙ ЭКОНОМИКИ В РОССИИ.....	52
<b>Гришина М.А.</b> РОЛЬ ПРАВОВЫХ ПОЗИЦИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА СВОБОДНЫХ ВЫБОРОВ.....	55
<b>Жаналиева И.М.</b> ВОПРОСЫ БАНКОВСКОГО ВКЛАДА ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ.....	59
<b>Журавлева Ю.В.</b> ВЛИЯНИЕ ПОЛИТИКИ НА ТРАНСФОРМАЦИЮ ПРИНЦИПОВ ОЛИМПИЙСКОГО ДВИЖЕНИЯ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ (АНАЛИЗ МНЕНИЯ САРАТОВСКИХ СТУДЕНТОВ).....	61
<b>Зевако Ю.В.</b> ЭВОЛЮЦИЯ ТЕХНОЛОГИЙ ФОРМИРОВАНИЯ ПОЛИТИЧЕСКОЙ ИДЕНТИЧНОСТИ В РОССИИ (КОНЕЦ XIX – НАЧАЛО XXI ВВ.).....	67
<b>Зимин А.А.</b> К ВОПРОСУ О КОНСТИТУЦИОННОМ ЗНАЧЕНИИ ПОНЯТИЯ «ПРОПАГАНДА».....	71
<b>Калинин В.А.</b> ИДЕЙНО-ПОЛИТИЧЕСКАЯ ИДЕНТИФИКАЦИЯ НА ПРИМЕРЕ СОВРЕМЕННОГО РУССКОГО НАЦИОНАЛИЗМА.....	74
<b>Кириухин Н. И.</b> КОМПЬЮТЕРНЫЕ ПРОГРАММЫ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ.....	79
<b>Кишоян Н.А.</b> МЕСТО ПОЛНОМОЧИЙ В СФЕРЕ КОНКРЕТИЗАЦИИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЧНОСТИ В КОМПЕТЕНЦИИ ГЛАВЫ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА.....	81
<b>Клычков В.В.</b> РАЗВИТИЕ ПРАВА НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ В РЕШЕНИЯХ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ.....	85
<b>Ковалёва Т.С.</b> АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ РЕБЁНКА В РОССИИ .....	89
<b>Корнеева Ю.И.</b> К ВОПРОСУ О ПРИЗНАНИИ ЗАВЕЩАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ.....	93
<b>Кудряшова А.Н.</b> К ПРОБЛЕМЕ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ УМСТВЕННО ОТСТАЛЫМИ ЛИЦАМИ.....	96
<b>Кузнецова Ю.А.</b> ПРОБЛЕМЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ТУРОПЕРАТОРА .....	98
<b>Кучурина Д.А.</b> КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ МЕЖНАЦИОНАЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.....	100
<b>Лагутина Д.А.</b> АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОЙ СТАТУС УЧРЕЖДЕНИЙ: РЕАЛЬНОСТЬ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ.....	103
<b>Луценко О.А.</b> СОДЕРЖАНИЕ, МЕТОДЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ФОРМЫ РЕАЛИЗАЦИИ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ РОССИИ .....	108
<b>Мальшева Н.С.</b> ПРАВОВАЯ ГАРАНТИЯ ЗАЩИТЫ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ.....	113
<b>Мандрыгин Д.О.</b> ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СУБЪЕКТОВ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.....	116

<b>Манжирова Е.Ю., Анисимова Д.В.</b> - студентки 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Медведева А. О.-</b> студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Медведева А. А.</b> – студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Моргунова Т. А.</b> – магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Налобнова Н.В.</b> - аспирантка кафедры таможенного, административного и финансового права юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Новичков П.С.</b> - студент 5 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Овчухова О.Ю.</b> - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Петров Д.Е.</b> - аспирант кафедры политических наук юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Петрунина Д.С.</b> - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Пирская Е.И.</b> - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Подлесных И. С.-</b> студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Прозорова А.В.</b> - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Раков Д.Ю.</b> – студент 3 курса ИПД, «Саратовская государственная юридическая академия»;
<b>Регурецкая Э. М.</b> - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Родионов А. П.</b> – студент 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Румянцева Е.В., Маркухова С.В.</b> – студентки 2 курса, ИПД, «Саратовская государственная юридическая академия»;
<b>Рыкунов А.А.</b> – студент 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
<b>Салтанова Е.И.</b> – студентка 1 курса, Межрегиональный юридический институт, «Саратовская государственная юридическая академия»;

- Говорун С.О.** - аспирант кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета СГУ имени Н.Г.Чернышевского;
- Гришина М.А.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Жаналиева И.М.** - студентка, 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Журавлева Ю.В.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Зевако Ю.В.** - соискатель кафедры политических наук юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Зимин А.А.** - аспирант кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета СГУ имени Н.Г.Чернышевского;
- Калинин В.А.** – студент 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Кириухин Н. И.** - студент, 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Кишоян Н.А.** - аспирантка кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Клычков В.В.** – магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Ковалёва Т.С.** - студентка 1 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Корнеева Ю.И.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Кудряшова А. Н.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Кузнецова Ю. А.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Кучурина Д.А.** - студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Лагутина Д.А.** - студентка 2 курса, «Саратовская государственная юридическая академия»;
- Луценко О.А.** - магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Мальшева Н.С.** – студентка 3 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Мандрыгин Д.О.**- студент 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;

- Манжирова Е.Ю., Анисимова Д.В.** ИНСТИТУТ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ИЗБИРАТЕЛЬНОМ ПРОЦЕССЕ РФ..... 118
- Медведева А. О.** ЗАЩИТА ТАМОЖЕННЫМИ ОРГАНАМИ РОССИИ ПРАВ НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ..... 120
- Медведева А.О.** «ТРАНСФОРМАЦИЯ» КОНТРАБАНДЫ: ТЕНДЕНЦИИ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРИМЕНЕНИЯ..... 128
- Медведева А. А.** ДОПРОС С ПРИМЕНЕНИЕМ ПОЛИГРАФА..... 136
- Моргунова Т. А.** ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИЗНАНИЯ СДЕЛКИ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ И ПРИМЕНЕНИЯ ПОСЛЕДСТВИЙ ЕЕ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ..... 139
- Налобнова Н.В.** АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ БАНКОВ И ИНЫХ КРЕДИТНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ТРЕБОВАНИЙ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ДОКУМЕНТА..... 145
- Новичков П.С.** КОНТЕНТ-АНАЛИЗ В ИЗУЧЕНИИ ИДЕОЛОГИИ: ВОЗМОЖНОСТИ И ОГРАНИЧЕНИЯ..... 149
- Овчухова О.Ю.** НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ..... 157
- Петров Д.Е.** РЕФОРМЫ СИЛОВЫХ СТРУКТУР СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ В ПОЛИТИКО-РЕСУРСНОМ ИЗМЕРЕНИИ (НА ПРИМЕРЕ МВД РФ)..... 159
- Петрунина Д.С.** АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩЕМ ЛИЦЕ..... 161
- Пирская Е.И.** УБИЙСТВО МАТЕРЬЮ НОВОРОЖДЕННОГО РЕБЕНКА..... 164
- Подлесных И.С.** ЗАКОННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ РОДИТЕЛЯМИ СВОИХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ДЕТЕЙ..... 166
- Прозорова А.В.** О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОДАЖИ ТОВАРОВ ДИСТАНЦИОННЫМ СПОСОБОМ.. 169
- Раков Д.Ю.** ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СУДЕБНОГО ЭКСПЕРТА ПО УПК РФ..... 172
- Регурецкая Э. М.** О СУЩНОСТИ СТРАХОВАНИЯ..... 175
- Родионов А. П.** ПЕРСПЕКТИВЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННО-ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ РЕГИОНОВ РОССИИ (НА ПРИМЕРЕ САРАТОВСКОЙ ОБЛАСТИ)..... 177
- Румянцева Е.В., Маркухова С.В.** СЛУЖБА В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ: СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА..... 181
- Рыкунов А.А.** ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ..... 187
- Салтанова Е.И.** АТТЕСТАЦИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ СЛУЖАЩИХ В СВЕТЕ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ..... 191
- Санников А.Д.** СИСТЕМА СТИМУЛИРОВАНИЯ ЗАКОННОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.... 196

<b>Селиванов И.Я.</b> АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СУДЕЙ...	198
<b>Серёгин А.Д.</b> ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА СОЗДАНИЕ НЕЛЕГАЛЬНЫХ ФАЙЛООБМЕННЫХ ИНТЕРНЕТ – РЕСУРСОВ.....	201
<b>Симбирцева М.Д.</b> ВАРИАНТЫ СОЦИОПОЛИТИЧЕСКОЙ ДИНАМИКИ В УСЛОВИЯХ НЕСМЕНЯЕМОСТИ ВЛАСТИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.....	204
<b>Сметаников С.С.</b> НЕКОТОРЫЕ АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ЕВРАЗИЙСКОЙ ПАТЕНТНОЙ СИСТЕМЫ.....	207
<b>Ступина О.С.</b> ПЕНИТЕНЦИАРНАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ.....	210
<b>Таранов Т.П.</b> ПЕРСПЕКТИВЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ СОВРЕМЕННЫХ ИНТЕГРАЛЬНЫХ ПОКАЗАТЕЛЕЙ В ПОЛИТИЧЕСКОЙ НАУКЕ.....	213
<b>Тарасова И.П.</b> ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА СОВРЕМЕННОГО РОССИЙСКОГО ОБЩЕСТВА .....	216
<b>Теселкина Е.В.</b> К ВОПРОСУ О ФОРМИРОВАНИИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО КОРПУСА МЕДИАТОРОВ В РОССИИ.....	221
<b>Титерин О.О.</b> РОССИЙСКО – ГРУЗИНСКИЙ ИНФОРМАЦИОННЫЙ КОНФЛИКТ АВГУСТА 2008 ГОДА В КОНТЕКСТЕ СОВРЕМЕННЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ.....	225
<b>Титовская А.В.</b> РОЛЬ ПРИНЦИПА ТАЙНОГО ГОЛОСОВАНИЯ В ОБЕСПЕЧЕНИИ СВОБОДЫ ВЫБОРОВ.....	232
<b>Тишков Д.С.</b> ОСОБЕННОСТИ ПРАВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОХОЖДЕНИЯ СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ.....	236
<b>Толочкова А.Н.</b> РОССИЙСКАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА: ВЗАИМОСВЯЗЬ ОБЩЕЧЕЛОВЕЧНОСТИ И САМОБИТНОСТИ.....	240
<b>Торосян Р.А.</b> ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ СВИДЕТЕЛЕЙ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	245
<b>Торосян Р.А.</b> ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОТНОШЕНИЯХ С УЧАСТИЕМ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ.....	250
<b>Трегубов П.О.</b> СОДЕЙСТВИЕ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРАВАХ ДЕТЕЙ КАК ОДНО ИЗ ВАЖНЫХ НАПРАВЛЕНИЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ УПОЛНОМОЧЕННОГО ПО ПРАВАМ РЕБЕНКА В СУБЪЕКТЕ РФ.....	256
<b>Третьяков Д.Г.</b> ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ФАКТОРЫ ЭВОЛЮЦИИ ЭЛЕКТОРАЛЬНОЙ СУБЪЕКТНОСТИ ПОЛИТИЧЕСКИХ ПАРТИЙ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.....	260
<b>Тявина Н.В.</b> ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РАЗДЕЛА ОБЩИХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ СУПРУГОВ.....	264
<b>Уральскова К.А.</b> ПОНЯТИЕ ИСКУССТВЕННОГО ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА.....	266
<b>Фадеева В.А.</b> МЕРЫ ПО ПОВЫШЕНИЮ ЭФФЕКТИВНОСТИ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫХ (ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫХ) ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ СУБЪЕКТОВ РФ С ФЕДЕРАЛЬНЫМ СОБРАНИЕМ РФ.....	269

## СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРАХ

- Авдошина Е.Д.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Аверьянова И.А.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Амаханова И.М.** - студентка, 1 курса, «Саратовская государственная юридическая академия»;
- Алёшина М.А.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Анатольева Н.А.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Бакиева Н.Р.** - студентка 3 курса финансово-кредитного факультета, Саратовский государственный социально-экономический университет (СГСЭУ);
- Бекетаева Б.Ж.** - студентка 5 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Бигазилова С.С.** - аспирантка кафедры политических наук юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Бурданова А.С.**- аспирантка кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Буянова А.С.** – магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Вердиханова Э. В.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Вилкова Ю.В.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Витулева Е.А.** - магистрант юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Вотякова Е.С.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Габалова Н.В.** - студентка 2 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Гагина Ю.В.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Галачиева И.А.** - студентка 4 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;
- Гитинова П.М.** – студентка 5 курса юридического факультета СГУ имени Н.Г. Чернышевского;

государством тех, кто занимается интернет технологиями. Принцип простой: провайдеры и владельцы разных ресурсов берут на себя обязательство отсеивать, отслеживать и не пропускать информацию, нежелательную для детей. Естественно, что это должно стимулироваться правительством — тогда наличие интернета позволит реализовать потребность детей в свободном плавании в интернете, в общении друг с другом и в то же время оградит от выхода на неблагоприятную информацию. Я надеюсь, что такие решения будут найдены.

Среди других мер, стимулирующих развитие детского интернета, могут быть и налоговые поощрения, и грантовая система, как это делается в ряде стран. Еще один перспективный способ защитить детей в информационном пространстве — создать и вести черный список тех владельцев информационных ресурсов и провайдеров, кто не вычищает, не убирает обнаруженную информацию, представляющую опасность для детей. Это гораздо серьезнее, чем кажется на первый взгляд, поскольку здесь будет играть огромную роль тесное международное сотрудничество. Людям, которые руководят такими ресурсами, будут отказывать в получении виз либо будут отслеживать их перемещения по миру. Такого рода списки, надо формировать и публиковать, в том числе Лига безопасного интернета могла бы эту работу инициировать.

К сожалению, зачастую проблема безопасности в сети Интернет как детей, так и взрослых граждан видится надуманной на фоне множества куда более актуальных и очевидных сегодняшних социально-экономических проблем. Однако такое впечатление обманчиво: данная проблема не только реально существует, но и по мере увеличения детской аудитории Интернета в России будет становиться все более острой. В этой связи во избежание непредсказуемых и неуправляемых последствий в будущем необходимо уже сейчас юридически закрепить, ввести в действие и постоянно совершенствовать институциональные и нормативные гарантии безопасности детей в Интернете.

<b>Федорова Е.В.</b> ПРОБЛЕМА ПАТЕНТНОГО (ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОГО) РЕЙДЕРСТВА.....	272
<b>Хлебодаров В.В., Гордеев Н.С.</b> АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ АРЕНДЫ ЛЕСНЫХ УЧАСТКОВ.....	275
<b>Шонин И.Г.</b> АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫЕ ГАРАНТИИ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	277
<b>Штыркова А.В.</b> ОСОБЕННОСТИ ФЕНОМЕНА «ТЕРРОРИЗМ» В ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКЕ.....	282
<b>Янкина М. А.</b> НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНФОРМАЦИИ, НАНОСЯЩЕЙ ВРЕД НРАВСТВЕННОМУ И ДУХОВНОМУ РАЗВИТИЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	284

## ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ НЕДЕЕСПОСОБНЫХ ГРАЖДАН

В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека.

ГПК РФ ст. 281 указывает на лиц, которые могут подавать заявления о признании гражданина недееспособным. Это члены семьи, близкие родственники (родители, дети, братья, сестры), независимо от совместного с ним проживания, органы опеки и попечительства, психиатрического или психоневрологического учреждения.

На наш взгляд такая формулировка не точна:

во-первых, кто является членом семьи. Так, в Жилищном кодексе РФ сказано, что членами семьи являются лица, проживающие совместно более года и совместно ведущие хозяйство, то есть это могут быть и не родственники. Но в ст. 281 ГПК РФ сказано, что члены семьи могут и не проживать совместно; но если это будут неродственники проживающие отдельно, то почему же им доверено решать судьбу нездорового человека. Очевидно, что в таком случае ГК РФ должен пояснить, кто является членом семьи;

во-вторых, какие братья и сестры имеются в виду. Например, в ст. 14 Семейного кодекса РФ сказано о полнородных и неполнородных (имеющих общих или отца, или мать) братьях и сестрах. Полагаем, что в ГПК РФ следует уточнить данное положение.

На наш взгляд, данные предложения будут способствовать более совершенной защите прав человека и гражданина.

Также, неразрешенной проблемой в отношении недееспособных граждан является осуществление ими наследственных прав. Недееспособный может стать наследником как по завещанию, так и по закону. Если завещание составлено в пользу третьего лица, то недееспособный имеет право на обязательную долю – половину всего того имущества, которое ему причиталось бы по закону.

Известно, что все наследственные права за недееспособного оформляет его опекун. И законом не установлена форма обязательного контроля органами опеки и попечительства за действиями опекуна. Как показывает судебная практика, опекуны зачастую злоупотребляют своими обязанностями и оформляют или меньшую, чем половина часть имущества, или, если недееспособный – единственный наследник по закону – также оформляют не все имущество, а только его часть.

Кроме того, ни сам недееспособный гражданин, ни за него опекун не могут составлять завещания. За недееспособными наследуют только

2. Разработка средств фильтрации информации при помощи программных сервисов и служб, которые позволяют вести контроль над имеющимся в сети контентом, а также предотвращение распространения такового, если он несет вред для детского сознания, путём моментального оповещения представителей органов правопорядка и провайдеров;

3. Распространение среди пользователей номеров телефонов «горячей линии» и прочих инструментов и технологий, информирующих о противоправном поведении других пользователей. В этой связи отметим весьма примечательный, на наш взгляд, западноевропейский опыт. Так, статья I-47 Конституции Европейского Союза предоставляет гражданам стран ЕС право участия в процессе принятия решений его органами в форме гражданской инициативы, причем инициатива эта распространяется и на такую сферу компетенции ЕС, как защита детей от недобросовестной и вредной для них информации в Интернете;

4. Формирование системы, которая способствует быстрому реагированию на противозаконные действия в Интернете как операторов связи, провайдеров сервисов и контентов, так и представителей правоохранительных органов;

5. Разъяснение среди пользователей Интернета важности тех методов, которые приводят к сохранению любой конфиденциальной информации в виде паролей и прочих данных аккаунта<sup>548</sup>.

Следует отметить, что в глобальном информационном пространстве проблема детской безопасности в Интернете требует не только комплексного подхода, но и международных усилий.

В ряде стран действуют очень жесткие нормы, предусматривающие серьезные наказания нарушителей. У нас же процедура очень сложная. Наказание определяет суд, и то только если есть предписание надзирающего органа о наличии нарушения, а предписание появляется, если есть экспертное заключение. А экспертное заключение может дать только эксперт или учреждение, которое аккредитовано в Правительстве РФ. Это тоже новая система, которая сейчас разрабатывается в правительстве: не просто кто-то где-то прикормленный — это будет компьютерный метод случайной выборки из числа специально аккредитованных экспертов. Может, появится шанс для развития профессиональной независимой экспертизы.

Также необходимо, что была заложена норма, обязывающая правительство стимулировать создание детского интернета. Создана Лига безопасного интернета, которая объединила многие наши компании, занимающиеся информационными технологиями, провайдеров. Сообща, можно будет реализовать идею, над техническим решением которой бьются сегодня многие в мире: это создание специального, свободного детского интернета. Это возможно только за счет объединения и стимулирования

<sup>548</sup> Буданов С.А. Правовое обеспечение информационной безопасности несовершеннолетних: Дис. ... канд. юрид. наук. Воронеж, 2006.

В качестве видов административных наказаний предусмотрены административный штраф с конфискацией предмета административного правонарушения. Третьей новеллой, предусмотренной Законом о внесении изменений, выступает дополнение статьи 19.5 «Невыполнение в срок законного предписания (постановления, представления, решения) органа (должностного лица), осуществляющего государственный надзор (контроль)» действующей редакции КоАП РФ новым составом административного правонарушения (частью 16) с диспозицией следующего содержания: невыполнение в установленный срок предписания федерального органа исполнительной власти, осуществляющего государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию. В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 24 декабря 2011 г. № 859 «О внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации в части распределения полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере защиты детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию» к числу федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства РФ о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию, отнесены следующие федеральные службы: по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций (Роскомнадзор России); по надзору в сфере образования и науки (Рособрнадзор России); по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (Роспотребнадзор России). Объективная сторона анализируемого правонарушения состоит в невыполнении в установленный срок предписания такого органа.

Участники рынка поддерживают идею защиты детей, но указывают на противоречивость закона: «В связи с повсеместной популярностью, например, Интернета, дети и подростки подвергаются огромному нефильтрованному потоку информации, которая пагубно может отразиться на их нравственном и интеллектуальном развитии. Но возникает вопрос, кто будет контролировать соблюдение данного закона? И что именно требуется? Писать предупреждения, что просмотр/прослушивание видео детям до определенного возраста нежелателен? Это нетрудно, только как запретить смотреть видео в Интернете? Предупреждающее сообщение будет, но ребенок все равно посмотрит. Можно физически запретить проход на мероприятия детям или подросткам, причем организаторы от этого ничего не потеряют».

Помимо ведения нового федерального закона, и закрепление административной ответственности в КоАП РФ, по нашему мнению, необходимо также ввести методы борьбы с кибер-угрозами:

1. Проведение конференций, курсов, семинаров, предназначенных для представителей правоохранительных органов, родителей и преподавателей школ. На этих мероприятиях должна быть предоставлена полная информация о сути кибер-угроз и тех методах борьбы с ними, которые сейчас существуют;

наследники по закону. Если же таковых не имеется, то имущество признается выморочным. Однако имеются судебные споры, когда имущество недееспособных наследуется опекунами, что законом категорически запрещено, или наследуется при живом недееспособном, или по наследству по вине опекуна переходит только часть наследуемого имущества, а остальное оказывается потерянным. Все это говорит о том, что законом должна быть установлена форма, обеспечивающая контроль за деятельностью опекуна в наследственных правоотношениях. Например, прокурорский надзор.

Аверьянова И.А.

### **КОЛЛИЗИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ПРОЦЕССЕ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР МЕДИЦИНСКОГО ХАРАКТЕРА: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА**

Принудительное психиатрическое лечение предусмотрено Главой 15 «Принудительные меры медицинского характера» Раздела VI «Иные меры уголовно – правового характера» Уголовного кодекса Российской Федерации. Природа принудительных мер медицинского характера является сложной, охватывающей юридические и медицинские начала. Принудительными указанные меры называются потому, что назначаются лицу независимо от его желания и желания близких, влекут за собой некоторые ограничения свободы больного, назначаются, изменяются и прекращаются только судом и по своей юридической характеристике они являются мерой государственного принуждения<sup>1</sup>.

Подробнее хотелось бы остановиться на том, как осуществляется процесс исполнения принудительных мер медицинского характера не только в соответствии с законодательством, но как это происходит в реальной жизни. Сейчас не секрет, что зачастую теория и практика расходятся, что приводит не только к серьезным ошибкам и коллизиям, но и к нарушению прав граждан. Что касается данного процесса, то проблема здесь действительно есть, и состоит она в том, что до сих пор отсутствует правовое регулирование данного процесса. Производство о применении принудительных мер медицинского характера регламентирована в гл. 51 УПК РФ<sup>2</sup>. Применение состоит из двух частей: назначение и исполнение. Исполнение является сложной процедурой, она охватывает кроме собственно лечебной работы также организацию периодических врачебных освидетельствований для постановки перед судом вопроса о продлении назначенной меры или

<sup>1</sup> Уголовное право. Общая часть: Издание исправленное и дополненное / под ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рагога, А.И. Чучаева. М.: Юридическая фирма «Контракт»: ИНФРА-М. 2005. С. 375

<sup>2</sup> Уголовно – процессуальный кодекс Российской Федерации от 18 декабря 2001 года № 174 – ФЗ ( в ред. от 28.07.2012 г.)

изменении ее вида; организацию системы безопасности психиатрических стационаров, осуществляющих принудительное лечение; систему документации, необходимой для надлежащего осуществления принудительного лечения и др.<sup>3</sup>

Согласно ст. 102 УК РФ и ст. 445 УПК РФ исполнение принудительных мер медицинского характера начинается с доставки лица в стационарное психиатрическое учреждение, а завершается вступлением в силу решения суда об их отмене.

Согласно ч.3 ст. 97 УК «порядок исполнения принудительных мер медицинского характера определяется уголовно-исполнительным законодательством и иными федеральными законами». По логике, заложенной в этой норме, основные вопросы исполнения принудительного лечения следовало урегулировать Уголовно-исполнительным кодексом. Уголовно – исполнительная деятельность не ограничивается только исполнением обвинительного приговора, она включает в себя также исполнение постановлений суда о применении принудительных мер медицинского характера<sup>4</sup>. Дело в том, что предыдущая законодательная база была другой: её составляли три Кодекса РСФСР – УК, УПК и ИТК (исполнительно – трудовой кодекс). Согласно законодательству того времени порядок исполнения принудительных мер медицинского характера регулировался ведомственными нормативно – правовыми актами, приказами и положениями Минздрава СССР, но сейчас эти документы утратили юридическую силу. При подготовке УИК РФ разработчики ограничили уголовно-исполнительную деятельность деятельностью по исполнению наказаний и исправлению осужденных<sup>5</sup>. Это обстоятельство повлекло соответствующие последствия – деятельность по осуществлению принудительных мер медицинского характера осталась без законодательного урегулирования, т.к. с 1997 года уголовно – исполнительное законодательство, вступив в противоречие с ч.3 ст. 97 УК не регламентирует деятельность по осуществлению принудительных мер медицинского характера. Образовался пробел в законодательстве. Проблемы возникают с доставкой больных в психиатрические учреждения, вопросы документирования, положение лиц, которые уклоняются или бежавшие от принудительного лечения<sup>6</sup>. Из-за отсутствия должной правовой регламентации каждый вопрос (на кого возлагается доставка больного для

<sup>3</sup> Шишков С. Исполнение принудительных мер медицинского характера (проблемы правового регулирования) [Текст] / С. Шишков // Законность. – 2007. - № 6. – С. 2

<sup>4</sup> Волошин В. Некоторые проблемы регламентации принудительных мер медицинского характера [Текст] / В.Волошин // «Чёрные дыры». – 2008. - № 3. – С. 325

<sup>5</sup> Спасенников Б.А. Продление, изменение и прекращение принудительных мер медицинского характера в судебной практике [Текст] / Б.А. Спасенников // Российский судья. – 2012. - № 1. – С. 10

<sup>6</sup> Пимонов В.А. Сущность и особенности принудительных мер медицинского характера в уголовном праве России [Текст] / В.А. Пимонов // Вестник Тверского государственного университета. – 2007. - №18(Право). – С. 68

искоренение опасного контента в сети Интернет как мера, позволяющая избежать введения цензуры. Одним из мероприятий, проведенных Лигой, стал конкурс социальной рекламы, направленной на борьбу с опасным контентом в сети<sup>547</sup>. Эффективной реализацией ограничений и запретов должны способствовать предлагаемые изменения в административное законодательство, устанавливающие ответственность за правонарушения в области информационной безопасности несовершеннолетних, а также жесткое и безусловное применение уже имеющихся норм.

Прежде всего, Закон о внесении изменений вводит в КоАП РФ новый состав административного правонарушения - статью 6.17. «Нарушение законодательства РФ о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию». Она включает в себя три части. Часть 1 статьи 6.17 КоАП РФ устанавливает ответственность за нарушение установленных требований распространения среди детей информационной продукции, содержащей информацию, причиняющую вред их здоровью и (или) развитию. Под распространением информационной продукции исходя из п. 12 ст. 2 Закона о защите детей от информации следует понимать ее продажу (в том числе распространение по подписке), аренду, прокат, раздачу, выдачу из фондов общедоступных библиотек, публичный показ, публичное исполнение (в том числе посредством эфирного или кабельного вещания, зрелищных мероприятий), размещение в информационно-телекоммуникационных сетях (в том числе в сети Интернет) и сетях подвижной радиотелефонной связи.

Часть 2 статьи 6.17 КоАП РФ предусматривает ответственность за неприменение операторами связи, оказывающими телематические услуги связи в пунктах коллективного доступа к информации, распространяемой посредством информационно-телекоммуникационных сетей (в том числе сети «Интернет»), технических, программно-аппаратных средств защиты детей от информации, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию. Конкретные требования относительно технических характеристик данных средств защиты устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти. По имеющейся информации такой подзаконный акт до настоящего времени не принят.

Часть 3 статьи 6.17 КоАП РФ устанавливает ответственность за размещение в информационной продукции для детей, включая информационную продукцию, размещаемую в информационно-телекоммуникационных сетях (в том числе в сети «Интернет»), объявления о привлечении детей к участию в создании информационной продукции, причиняющей вред их здоровью и (или) развитию. Данные действия являются нарушением одного из дополнительных требований к обороту отдельных видов информационной продукции для детей, установленных ч. 1 ст. 15 Закона о защите детей от информации.

<sup>547</sup> Федоров А. Права ребенка и проблема насилия на российском экране. Таганрог, 2004.

усложняется слабой теоретической разработкой проблем, связанных с анализом организационных, административно-правовых средств подобной защиты, непосредственно с изучением информации, наносящей вред нравственному и духовному развитию несовершеннолетних, выработкой наиболее оптимальных, действенных и оперативных мер государственного противодействия распространению вредной информации.

Важным направлением совершенствования деятельности в исследуемой сфере является изучение, обобщение, распространение и использование положительного опыта, как российского, так и зарубежного. Здесь интерес представляет, в частности, опыт Соединенного Королевства. Интернет-провайдеры британских телекоммуникаций предоставляют Интернет-трафик с использованием услуги, называемой «Чистая линия», которая использует данные Фонда по наблюдению за Интернетом для идентификации страниц, которые содержат непристойные фотографии детей. Когда такие страницы обнаруживаются, система создает сообщение об ошибке «URL страница не найдена», вместо того, чтобы открыть искомую страницу или страницу с предупреждением. Правительство Великобритании также ввело программу по уничтожению сайтов, содержащих изображение изнасилования, удушения, пыток.

В Соединенных Штатах Америки в 2000 г. Конгресс принял Закон «О защите детей в Интернете», который обязывает школы и публичные библиотеки, получающие финансирование из федерального бюджета, при предоставлении детям доступа в Интернет устанавливать фильтры или блокирующее программное обеспечение. В 2004 г. правительство США выделило 9 млн. долл. на программу внедрения контентных фильтров во всех школах страны. Государство гарантирует оказание технической поддержки. Примерно 41% американских семей, где дети имеют дома доступ в Интернет, установили домашние системы фильтрации контента. Еще одним важным законодательным актом в этой сфере является закон «О защите неприкосновенности частной жизни детей» 1998 г. Этот закон регулирует отношения, связанные со сбором в сети физическими или юридическими лицами персональной информации у детей моложе 13 лет. Закон устанавливает, что для получения информации от детей необходимо разрешение родителей или опекунов. Оператор, собирающий такую информацию, обязан защищать неприкосновенность частной жизни детей. Федеральной комиссии по торговле США предоставлено право издавать правила, определяющие механизм исполнения указанного Закона. За его нарушение может взиматься штраф до 1 млн. долларов США<sup>546</sup>.

В январе 2011 г. в России была учреждена Лига безопасного Интернета – некоммерческое партнерство, основная цель которого – полное

<sup>546</sup> Ефимова Л.Л. Зарубежный опыт обеспечения информационной безопасности детей. Интернет и мобильная телефония. [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://www.infoforum.ru/presentation\\_11/sec4/2\\_Yefimova\\_Infoforum-11.ppt](http://www.infoforum.ru/presentation_11/sec4/2_Yefimova_Infoforum-11.ppt).

принудительного лечения, каким транспортом её осуществлять, кто будет оплачивать расходы и др.) приходится решать на основе «личных договорённостей». На практике такие вопросы решались либо по нормам прежнего законодательства РСФСР, либо по аналогии с прежним порядком, либо «по здравому смыслу» и пр. Часто такие проблемы предполагают ряд нестыковок и противоречий.

Так, в разных регионах в одной и той же ситуации организация доставки может быть разной. Например, в одной из областей Восточной Сибири психически больного, признанного невменяемым, предстояло направить в психиатрическую больницу специализированного типа с интенсивным наблюдением (ПБСТИН). Но случилось так, что такого стационара не было в регионе и его нужно было вести в другой регион через несколько субъектов РФ. Подобный вариант доставки не регламентирован и исполнение судебного решения затянулось. В итоге, сопровождать лицо, представляющего особую опасность для жизни и здоровья, пришлось заместителю главного врача областной психиатрической больницы<sup>7</sup>. В другом регионе подобная ситуация была решена по-другому. Встаёт сразу ряд вопросов: кто будет сопровождать душевнобольное лицо? Кто будет осуществлять доставку такого лица? Кто будет оплачивать расходы? Такие вопросы, действующие нормативные акты не регулируют.

Также много нестыковок и проблем с документацией, которая необходима для принятия больного в стационар. Иногда единственным документом бывает копия судебного решения о назначении данного вида принудительных мер<sup>8</sup>. Необходимо восполнить пробел при исполнении принудительных мер медицинского характера. Мы склоняемся к такому решению данной проблемы, как принятие специального федерального закона об исполнении принудительных мер медицинского характера. В данном законе следует подробно регламентировать те вопросы, которые нуждаются в разрешении, разработать проект закона так, чтобы все законодательные акты, которые касаются вопросов принудительного лечения, не противоречили друг другу. Также не надо забывать и о гарантиях соблюдения прав граждан, подвергаемых такому лечению. При производстве о применении принудительных мер медицинского характера судам следует учитывать положения международных актов, практику Европейского Суда по правам человека, руководствоваться Конституцией РФ<sup>9</sup>.

<sup>7</sup> Уголовное право России. Общая часть / под ред. А. И. Рагога. 3-е изд., с изм. и доп. М.: Эксмо, (Российское юридическое образование). 2009. С. 445.

<sup>8</sup> Пищита А.Н. Оказание медицинской помощи в принудительном порядке в рамках действующего законодательства [Текст] / А.Н. Пищита // Юрист. – 2005. - №10. – С. 30

<sup>9</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 7 апреля 2011 года № 6 «О практике применения судами принудительных мер медицинского характера»

## АДМИНИСТРАТИВНОЕ ЗАДЕРЖАНИЕ: ПРОБЛЕМЫ УСИЛЕНИЯ ГАРАНТИЙ ЗАКОННОГО ОГРАНИЧЕНИЯ СВОБОДЫ

Проблема соблюдения прав и свобод человека всё более остро встаёт перед нами на протяжении последних лет. Нарушения встречаются в различных сферах и зависят от того, какое именно право человека попирается. Так, одним из наиболее часто, грубо и бесчеловечно нарушаемых прав человека и гражданина является право на свободу и неприкосновенность личности.

Проблема, посвященная административному задержанию, усилению гарантий законного ограничения свободы, тесно связана с данной проблемой.

Административное задержание – это одна из необходимых мер, осуществляемых в целях пресечения административного правонарушителя, установления личности нарушителя, составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, обеспечения своевременного и правильного рассмотрения дела об административном правонарушении и исполнения принятого по делу постановления. Полный перечень мер обеспечения производства по делам об административных правонарушениях даётся в ст. 27.1 КоАП РФ<sup>10</sup>. Ст. 27.3 КоАП определяет административное задержание как кратковременное ограничение свободы физического лица, применяемое в исключительных случаях. В этой же статье перечислены все лица, уполномоченные применять данную меру при необходимых случаях.

Любые меры, если они фактически влекут лишение свободы (будь то санкция за правонарушение или принудительные меры, обеспечивающие производство по делу), должны отвечать критериям правомерности в контексте ст.22 Конституции Российской Федерации и ст. 5 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, составляющих нормативную основу регулирования ареста, задержания, заключения под стражу и содержания под стражей в сфере преследования за совершение административных правонарушений в качестве мер допустимого лишения свободы.

Одной из актуальных проблем административного права остается несовершенство законодательства в этой отрасли. На наш взгляд, некоторые статьи КоАП, посвященные административному задержанию, нуждаются в ряде поправок.

Так, считаем возможным исправить формулировку ч.3 ст. 27.3, в которой говорится: «По просьбе задержанного лица о месте его нахождения в кратчайший срок уведомляются родственники, администрация по месту его

<sup>10</sup>Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях : текст с изм. и доп. на 1 ноября 2011 г. – М.: Эксмо, 2011

от пропаганды суицидального, аморального, криминального поведения, аборт, демонстрации жестокости и насилия, от разрушительной для детской психики информации, распространяемой посредством электронных игр и телекоммуникационных сетей<sup>544</sup>.

Значительным шагом, говоря о защите детей в информационной сфере, явилось принятие 29 декабря 2010 г. Федерального закона № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию»<sup>545</sup>. Он вступил в силу с 1 сентября 2012 г. Данный закон является отражением того, что государство как гарант защиты прав ребенка начинает предпринимать конкретные шаги в такой важнейшей области, как защита несовершеннолетних от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию. Цель данного закона – обеспечение информационной безопасности несовершеннолетних путем введения законодательных гарантий и организационно-правовых механизмов защиты детей. В данном законе закреплены такие позиции, как перечень запрещенной к распространению среди детей информации, перечень информации, распространение которой ограничено среди определенных возрастных групп, а также возрастной классификатор продукции и возможность общественного контроля информационного пространства.

Один из ведущих медиасоциологов нашей страны А.В. Шариков отметил, что «законодательных актов, где были бы четко прописаны санкции, накладываемые на тех, кто насыщает эфир насилием, Россия не имеет так же, как не имеет и специального органа, который контролировал бы данную позицию. Поэтому Закон “Об основных гарантиях прав ребенка в РФ” носит чисто декларативный характер». Необходимо понимать, что и принятие Закона «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» является лишь первым шагом, началом адекватного регулирования рассматриваемой проблемы. Противодействие распространению вредной информации необходимо подкреплять дальнейшими существенными изменениями административного, информационного и уголовного законодательства, законодательства о рекламе и средствах массовой информации.

Для построения такой системы, необходимо рассматривать проблему защиты несовершеннолетних от негативного воздействия информации, наносящей вред их нравственному и духовному развитию, через систему административно-правовых средств, через всесторонний анализ и изучение конкретных организационно-правовых средств и методов противодействия воздействию вредной информации на личность ребенка. Данная ситуация

<sup>544</sup> Лопатина В.Н., Пристанская О.В. «О проекте Федерального закона “О защите детей от информационной продукции, причиняющей вред их здоровью, нравственному и духовному развитию”» // Информационное право. 2007. № 4.

<sup>545</sup> Федерального закона № 436-ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию». Российская газета. 2010. 31 декабря.

правительства и международных организаций за производителями технологических устройств (не безопасного характера) и химических средств.

Подводя итог, отметим, что изучение сущности и подходов к феномену «терроризма» позволяет проанализировать проблемы, возникающие на современном этапе развития юридической науки.

Янкина М. А.

### **НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНФОРМАЦИИ, НАНОСЯЩЕЙ ВРЕД ПРАВСТВЕННОМУ И ДУХОВНОМУ РАЗВИТИЮ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.**

Глобальный масштаб и стремительное развитие, и распространение современных коммуникаций превращает представителей разных стран и регионов мира в единое информационное пространство. Главную роль в связи с этим играет сеть Интернета в образе жизни общества. Огромный ущерб обществу и личности наносят как целенаправленные, так и иррациональные действия хакеров и прочих сетевых хулиганов, распространение экстремистской, порнографической информации. Но особо остро стоит проблема распространения этой информации среди подрастающего поколения, детей, ведь они зачастую не понимают ее характера, с интересом с ней знакомятся, доверяют ей, тем самым становясь жертвой информационного нападения. Таким образом, в России остро стоит проблема обеспечения защиты несовершеннолетних от подобных явлений.

По данным социологических исследований, детская аудитория российского Интернета насчитывает 8–10 млн. пользователей до 14 лет – это около половины всех детей, проживающих в Российской Федерации. При этом около 40% детей, регулярно посещающих сеть, просматривают Интернет-сайты с агрессивным и нелегальным контентом, подвергаются кибер-преследованиям и виртуальным домогательствам<sup>543</sup>. К числу требующих приоритетной защиты прав несовершеннолетних относится их право на информационную безопасность, т.е. на обеспечение защиты со стороны общества и государства от тех видов информации, которые представляют опасность для жизни и здоровья детей либо могут причинить вред их нормальному нравственному, духовному, психическому и физическому развитию.

Нельзя не согласиться с мнением ученых в том, что отсутствие специального федерального закона долгое время не позволяло надежно защитить детей от вредной для них информационной продукции, в том числе

работы (учёбы), а также защитник». Представляется, что замена фразы «кратчайшего срока», о котором говорится в КоАП РФ, на конкретный временной промежуток, приведёт к более сбалансированным, упорядоченным действиям сотрудников правоохранительных органов. Т.к. в соответствии со ст. 27.5 срок административного задержания не должен превышать три часа, за исключением некоторых случаев, то время уведомления близких задержанному лицу людей, можно определить, например, 1 часом. Особенно это важно при задержании несовершеннолетних лиц.

Следующее, на что хотелось бы остановить внимание. Обращаясь к международному опыту и изучая кодексы других стран, зачастую можно встретить общую для всех формулировку, которая в КоАП звучит так: «Об административном задержании составляется протокол, в котором указываются дата и место его составления, должность, фамилия, инициалы лица, составившего протокол, сведения о задержанном лице, время, место и мотивы задержания». Слово «мотивы» здесь употребляется, на наш взгляд, не совсем корректно. Мотив – это по определению движущая сила человеческого поведения. Употребляя слово «мотивы» в данной правовой норме, мы, тем самым, автоматически подрываем принципы законности и беспристрастности несения службы в правоохранительных органах, уповая на исключительно субъективную оценку сотрудником деяния лица. На наш взгляд, было бы уместнее употреблять слово «основания» задержания в качестве обязательного составного элемента протокола об административном задержании. Это позволило бы минимизировать роль человеческого фактора в правовой оценке содеянного, максимально приблизиться к букве закона.

На практике часто встречаются случаи нарушения сотрудниками правоохранительных органов процедуры административного задержания, что впоследствии ведет к умалению законных прав и свобод человека. В частности, это случаи, когда человек в ходе применения к нему административных процедур нередко подвергается жестокому и унижающему его достоинство обращению. Также это может быть отказ от обязательного составления протокола об административном задержании либо отказ в предоставлении задержанному копии протокола. К такому роду правонарушению сотрудники правоохранительных органов прибегают в случае, если в действиях задержанного фактически отсутствовали признаки состава какого-либо правонарушения, или же если проведенная с задержанным оперативная работа не принесла «желаемых» для сотрудника результатов. В таких случаях протокол либо совсем не составляется, либо фальсифицируется основания задержания человека. В протоколе задержания сотрудники допускают такие нарушения: они могут указать время задержания и время, когда задержанный был отпущен, не соответствующее действительности; подменяются основания задержания и суть правонарушения, которое вменяется; не указывается наличие у задержанного телесных повреждений; не указываются сведения о других лицах, присутствовавших при производстве задержания (понятые, свидетели). Однако сами граждане не всегда обращаются с жалобами в компетентные

<sup>543</sup> Гидденс Э. Социология / При участии К. Бердсолл: Пер. с англ. Изд. 2-е, перераб. и доп. М.: Эдиториал УРСС, 2005. С. 396

органы, даже при злостном нарушении их прав, считая, что за этим последует ещё больше проблем.

16 июня 2009 г. Конституционный Суд РФ вынес постановление о проверке конституционности норм Кодекса РФ об административных правонарушениях, регулирующих применение административного задержания, а также норм Гражданского кодекса РФ, регулирующих возмещение вреда, причиненного незаконными действиями органов публичной власти и их должностными лицами независимо от их вины<sup>11</sup>. Конституционный суд РФ постановил, что прекращение производства по делу об административном правонарушении в связи с отсутствием события или состава административного правонарушения не может во всех случаях служить основанием для отказа в проверке законности задержания. Суды не вправе отказывать гражданам в проверке обоснованности выводов правоохранительного органа о наличии в действиях гражданина состава административного правонарушения. Но, однако, чтобы возместить полученный вред, гражданам необходимо доказать его наличие. Если лицо задержано, оно могло потерять заработок, испытать проблемы со здоровьем, которые необходимо подтверждать медицинскими документами, понести транспортные расходы, расходы на оказание юридической помощи. Что тоже в большинстве случаев является проблематичным.

Также одной из гарантий законного ограничения свободы граждан считаем усиление прокурорского надзора за действиями сотрудников правоохранительных органов, путём введения положения, которое закрепит обязанность оперативного дежурного немедленно уведомить прокурора о доставлении лица, к которому было применено административное задержание. Это поможет ужесточить контроль со стороны прокуратуры и повысить персональную ответственность каждого из сотрудников конкретной дежурной части.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что принятие предлагаемых мер позволит создать тот процессуальный механизм, которого на сегодняшний день не хватает для реализации норм и правил, закрепленных в законе, но не имеющих фактической силы либо являющихся иллюзорными и номинальными. Данные меры будут способствовать усилению гарантий законного ограничения свободы и, как следствие, сокращению количества нарушений в области прав и свобод человека.

<sup>11</sup> Постановление Конституционного суда РФ от 16 июня 2009 г. № 9-п "По делу о проверке конституционности ряда положений статей 24.5, 27.1, 27.3, 27.5 и 30.7 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, пункта 1 статьи 1070 и абзаца третьего статьи 1100 Гражданского кодекса российской федерации и статьи 60 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан М.Ю. Карелина, В.К. Рогожкина и М.В. Филандрова" // URL: <http://www.garant.ru/hotlaw/federal/198362/> (дата обращения – 09.04.2012 г.)

Стремительное развитие современной цивилизации повлекло за собой обострение множества глобальных проблем, затрагивающих судьбы всего мира, среди которых ведущее место занимает терроризм. Терроризм как политическое явление уходит своими корнями в глубокое прошлое. Специалисты расходятся во мнении относительно времени возникновения<sup>540</sup>. Некоторые источники считают, что ещё отец Александра Македонского был убит в результате теракта<sup>541</sup>. Классическим примером террористической организации Средних веков, которая значительно развила искусство тайной войны, диверсионной практики, насильственных средств достижения цели, является секта хашашаинов.

По мнению С.У. Дикаева, обращение к Конвенции ООН, декларации и иных международных документах по борьбе с терроризмом можно сделать вывод о том, что законодатель при конструировании уголовно-правовых норм об ответственности за терроризм пользуются методом, впервые апробированным на III Международной конференции по унификации уголовного законодательства (Брюссель, 1930 г.), предполагающим перечисление конкретных деяний, в которых терроризм может выражаться. Данная методика криминализации терроризма не обеспечивает выделение и фиксацию в международном и национальном законодательстве признаков, которые были бы присущи только терроризму. Это же является причиной того, что понятия «террор», «агрессия», «репрессии», «террористические акты», «терроризм» используются как синонимы<sup>542</sup>. Таким образом, в настоящее время не выработан единый подход к определению терроризма, позволивший более или менее точно определить терроризм и отличить его от смежных понятий.

Угроза терроризма возрастает в связи с ростом доступности взрывчатых средств (биологических, химических), так как терроризм, как и любой другой вид преступлений и антисоциальное явление меняет свои формы, приобретая новые черты, в виду научно-технологического прогресса. Новые виды преступлений стали причиной возникновения новых понятий и новых терминов, таких как, например биотерроризм и следует заметить, что возможности, а также масштабы угрозы хранящихся в этих понятиях настолько велики, что обязаны иметь в современном мире не просто сленговое значение, а официальный статус правонарушений, который, соответственно, будет подкреплён законодательно-правовой базой, что в свою очередь приведёт к возникновению госучреждений, институтов, в обязанности которых будет входить детальный анализ всевозможных угроз, средств защиты, законных рамок, и более жёсткого контроля со стороны

<sup>540</sup> Будницкий О.В. Терроризм: история и современность – М, 1995, С.26

<sup>541</sup> См.: Королев А.А. Террор и терроризм в психологическом и идеологическом измерении: история и современность. М., 2008. С.57

<sup>542</sup> См.: Дикаев С.У. Терроризма: Феномен, обусловленность и меры противодействия. Уголовно-правовое и криминологическое исследование. Автореф. дис.... канд. юрид. наук. СПб., 2004. С. 13

организации. Особенно среди организаций выделяются Профсоюзы, которые защищают гражданские и трудовые права. Федеральным законом «О Профессиональных союзах и гарантиях их деятельности» установлено, что профсоюзы занимаются деятельностью, содействующей правоохранительной деятельности государства в лице его специальных органов и организаций, способствующих гарантии прав граждан, например право профсоюзов на осуществление профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде<sup>537</sup>, право профсоюзов на защиту интересов работников в органах по рассмотрению трудовых споров<sup>538</sup> и т.д. Однако, содействие профсоюзов выполнению задач и функций государства проводится лишь в той мере, в какой государство наделило данную организацию правовыми полномочиями, в пределах ее компетенции. Эти полномочия в основном направлены на удовлетворение интересов наемных работников и поэтому не представляют из себя гарантии для всех граждан страны.

В заключение стоит сказать, что несмотря на большое количество законодательно закрепленных гарантов прав и свобод граждан, нарушения со стороны государственных властей не уменьшаются. Это связано не только с общей проблемой российского законодательства, имеющего достаточно запутанную форму, но и со слабой гражданской позицией нашего населения, которое в отличие от, например, европейцев, до сих пор возлагает неоправданно высокие надежды на государственные структуры, отказываясь самостоятельно решать проблемы, которые часто не стоят привлечения гос. структур. Все это приводит к общему усложнению функционирования механизма государства, что также влияет на снижение качества работы государственных служащих и увеличивает отток средств государства на разрешение спорных моментов и приводит к дальнейшей «конфронтации» между обществом и государством.

Штыркова А.В.

### ОСОБЕННОСТИ ФЕНОМЕНА «ТЕРРОРИЗМ» В ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКЕ

Проблематика противодействия преступности всегда являлась актуальной. В связи с этим особое значение приобретает необходимость изучения такого явления как терроризм, его возникновения и развития.

Следует отметить, что понятие «терроризм» следует рассматривать в нескольких аспектах: 1) уголовно-правовом, 2) общеправовом (социально-политическом) и 3) международно-правовом<sup>539</sup>.

<sup>537</sup> Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" (с изменениями и дополнениями). Ст. 19

<sup>538</sup> Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 10-ФЗ "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" (с изменениями и дополнениями). Ст. 11

<sup>539</sup> См.: Комарова М.А. Терроризм в уголовном праве России. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2003. С. 9

### НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ВОЗДУШНОГО ПРОСТРАНСТВА.

На современном этапе реформирования российского общества политика государства в сфере борьбы с преступностью стремится, главным образом, к совершенствованию уголовного закона и реализации закрепленных норм уголовного права. Уголовная политика в настоящее время направлена на ужесточение наказаний за тяжкие и особо тяжкие преступления и смягчение наказаний за, не представляющие большой общественной опасности, противоправные деяния. Данные явления неразрывно связаны с процессами криминализации и декриминализации преступных деяний.

Криминализацию следует понимать как законодательное закрепление новых составов преступления, а также повышения верхних пределов санкций в рамках существующих составов, установление ограничений в применении институтов освобождения от уголовной ответственности и наказания. По мнению многих исследователей, криминализацией следует признавать и установление в законе новых квалифицирующих признаков, влекущих повышенную ответственность.<sup>12</sup> Это прежде всего означает, что дополнительные обстоятельства, включенные в состав преступления, свидетельствуют о существенном изменении уровня общественной опасности по сравнению с той, которая отражена с помощью признаков основного состава (наиболее часто в роли квалифицирующих признаков используются систематичность, неоднократность совершения преступления, за тяжкие последствия, судимость, насилие, особо опасный рецидив, организованная группа, низменные побуждения и др.) . Как отмечают некоторые исследователи, в законодательной деятельности «криминализация общественно опасных деяний производится двояким образом: во-первых, путем определения общих оснований и условий уголовной ответственности, а также случаев, когда она исключается, и, во-вторых, путем выделения конкретных видов общественно опасных деяний, совершение которых предусмотрено уголовное наказание, что достигается закреплением в законе определенных признаков составов преступлений»<sup>13</sup>. Декриминализация - перекалфикация части уголовно наказуемых деяний и перевод их в разряд административных, дисциплинарных и иных правонарушений либо правомерных действий. Исключение

<sup>12</sup> А.Н. Игнатов/ Основания уголовно-правового запрета. М. 1982, с. 17

<sup>13</sup> См.: Дагель П.С. Установление уголовной наказуемости с учетом субъективной стороны общественно опасных деяний // В кн.: Основные направления борьбы с преступностью. М., 1992. С. 129.

квалифицирующих признаков из закона также следует признавать процессом декриминализации.

В развитии уголовного законодательства России процессы криминализации и декриминализации протекали параллельно. Однако чаще преобладала линия криминализации, особенно в советский период. Криминализация новых деяний требует фактических и правовых оснований, выводах о возможных тенденциях и последствиях признания определенных действий уголовно наказуемыми. Общим основанием криминализации является переоценка степени общественной опасности конкретного деяния.

Так, Федеральным законом от 07.11.2011 N 304-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» были внесены изменения в УК РФ, в соответствии с которыми определенные деяния стали признаваться преступными и наказуемыми.

В частности, УК РФ был дополнен ст. 271.1, согласно которой не допускается использование воздушного пространства РФ «... без разрешения в случаях, когда такое разрешение требуется в соответствии с законом Российской Федерации, если это деяние повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека, а также двух и более лиц...». За совершенное преступление предусматривается ответственность до 5 лет лишения свободы с лишением права заниматься определенной деятельностью на срок до 3 лет<sup>14</sup>.

Эта норма стала новой для действующего Уголовного Кодекса РФ.

До внесения изменений в УК РФ нарушение правил использования воздушного пространства рассматривалось как правонарушение и ответственность была предусмотрена ст. 11.4 КоАП (в ред. Федеральных законов от 22.06.2007 N 116-ФЗ и 21.12.2009 N 336-ФЗ). Федеральный закон от 07.11.2011 N 304-ФЗ внес изменения в диспозицию данной нормы, оставив санкцию прежней. В соответствии с КоАП за нарушение правил использования воздушного пространства, если это действие не является уголовно наказуемым, налагается штраф «... на граждан в размере от двух тысяч до пяти тысяч рублей; на должностных лиц – от двадцати пяти тысяч до тридцати тысяч рублей; на юридических лиц - от двухсот пятидесяти тысяч до трехсот тысяч рублей или административное приостановление деятельности на срок до девяноста суток». Рассматриваемый состав носит формальный характер и его объективная сторона выражается в совершении лицом деяния, нарушающего федеральные правила пользования воздушным пространством.

Анализируя внесенные изменения в уголовное законодательство РФ можно более четко определить причины криминализации этого деяния. Совершенствование науки и техники, развитие рыночных отношений, расцвет частной собственности и, в соответствии с этим, передача большого количества воздушных транспортных средств в частное владение - эти обстоятельства повлекли увеличение числа совершаемых

<sup>14</sup> Уголовный кодекс РФ 1996 г. М., 2012.

органы государственной власти *бесплатно* и государственный служащий обязан помочь гражданину в составлении обращения. Основной формой обращения является *жалоба* – это просьба гражданина о восстановлении или защите его нарушенных прав, свобод или законных интересов его либо других лиц.

Отдельным государственным органом, созданным ради прямой защиты прав и интересов, конечно же является Прокуратура. Общие цели деятельности современной прокуратуры Российской Федерации закреплены в п. 2 ст. 1 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации", где определено, что органы прокуратуры осуществляют свою деятельность в целях обеспечения:

- ▲ верховенства закона;
- ▲ единства и укрепления законности;
- ▲ защиты прав и свобод человека и гражданина;
- ▲ охраняемых законом интересов общества и государства.

На достижение этих целей направлена вся деятельность органов и учреждений российской прокуратуры. В Федеральном законе о прокуратуре приоритеты деятельности прокуратуры направлены прежде всего на защиту прав и свобод человека и гражданина. Это не означает противопоставления прав гражданина охраняемым законом интересам общества и государства, которое призвано служить человеку и обществу. Эти интересы выражены прежде всего в законах. И наоборот, без обеспечения государственных и общественных интересов невозможно обеспечить права и свободы<sup>536</sup>. Стоит отметить, что благодаря этим целям Российская прокуратура достаточно сильно выделяется по сравнению с прокуратурами Западных стран, где она несет только функцию государственного обвинения в составе судебной системы (Исключением является только прокуратура Испании).

Прокуратура помогает гражданам грамотно оформить заявления и жалобы, представляет их интересы при контактах с органами исполнительной власти и на суде, а дополнительный авторитет Прокуратуры позволяют увеличить шансы на успешное разрешение тяжбы в досудебном порядке. Однако необходимо отметить, что контроль за законностью прежде всего возложен на различные органы власти и управления. Прокуратура должна не подменять другие государственные органы, а осуществлять надзор за тем, как сами эти органы и соответствующие должностные лица (прежде всего, правоохранительных и контролирующих органов) выполняют возложенные на них законом обязанности по обеспечению и контролю за исполнением законов всеми органами, организациями и гражданами, на которых распространяется их компетенция.

Еще одним видом гаранта прав и свобод являются общественные

<sup>536</sup> Комментарий к Федеральному закону "О прокуратуре Российской Федерации". М., 1996.

органов, обеспечивающих защиту и восстановление нарушенных прав и свобод.

Несмотря на свою «отстраненность» от органов государства Уполномоченный вправе, в частности: обратиться в суд с заявлением в защиту нарушенных прав и свобод гражданина; обратиться в компетентные государственные органы с ходатайством о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, в решениях или действиях (бездействии) которого усматриваются нарушения прав и свобод человека и гражданина; Уполномоченный имеет полное право на проверки государственных органов (кроме Федерального Собрания), органов местного самоуправления, должностных лиц, и их решений и действий на законность и соблюдение прав граждан. Уполномоченный является исключительным лицом, которое может обратиться в Конституционный Суд Российской Федерации вместо самих граждан по поводу нарушения конституционных прав и свобод граждан законом, примененным или подлежащим применению в конкретном деле.

Комиссия по правам человека при Президенте Российской Федерации является совещательным и консультативным органом при Президенте Российской Федерации, содействующим реализации главой государства его конституционных полномочий гаранта прав и свобод человека и гражданина, признаваемых и гарантируемых в Российской Федерации согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Российской Федерации. Имея широкие полномочия по проверке действий властей на нарушение прав граждан, Комиссия ежегодно составляет отчет Президенту, в котором дает общие рекомендации на будущий год. Право на самостоятельную проверку обращений без разрешения Президента, а также право разрабатывать законопроекты и проекты указов Президента, позволяет быстро решать возникшие правовые коллизии, что способствует защите прав граждан.

Следующими в списке гарантов прав и свобод граждан являются органы исполнительной власти, а также прокуратура.

Роль органов государственного управления, местного самоуправления и их должностных лиц в реализации прав и свобод граждан, выполнении ими своих обязанностей определяется тем, что они занимаются непосредственным исполнением законов, а также наделены обширными юрисдикционными полномочиями, использование которых часто имеет адресатом права, свободы и обязанности граждан. Однако в своих действиях органы часто нарушают права граждан, поэтому в Конституции закреплено, что граждане могут обжаловать решения и действия органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц (ст.46 Конституции РФ). При этом в отличие от обращения в суд, обращение в органы исполнительной власти характеризуется гораздо более упрощенной процессуальной формой, а также тем, что обращение в

правонарушений в сфере использования воздушного пространства, бесконтрольную эксплуатацию воздушных судов и создали угрозу общественной безопасности. Таким образом, изменилась внутренняя объективная характеристика данного противоправного деяния и возникла потребность в его криминализации.

Порядок использования воздушного пространства Российской Федерации устанавливается на основании Конвенции о международной гражданской авиации, Воздушного кодекса Российской Федерации, Федеральных правил использования воздушного пространства, Федеральных авиационных правил «Организация планирования использования воздушного пространства» и иных правовых актов.

В соответствии с федеральными правилами использования воздушного пространства пользователи воздушного транспорта должны осуществлять свою деятельность на основании планов (расписаний, графиков) использования воздушного пространства и при наличии соответствующего разрешения. Упомянутый документ выдается главным (зональным, районным) центром Единой системы<sup>15</sup>. Однако нередко случаи незаконного использования воздушных судов и вытекающей отсюда актуальной темы безопасности и правомерности эксплуатации транспортных средств. Существует множество примеров бесконтрольного использования летной техники, принадлежащей частным владельцам.

Последнее время пилоты небольших воздушных судов, работая по найму, отправляются в воздушные рейсы, не имея на данный вид деятельности разрешения. Проблема приобретает новый масштаб, когда неправомерное использование воздушного транспорта осуществляется частными лицами и организациями. Всем известны широко распространенные общественные объединения, такие как РОСТО (Российское оборонно-спортивное общество) и ФЛА (Федерация любителей авиации), которые вправе использовать воздушный транспорт только для учебно-тренировочных полетов, то есть принадлежащая этим организациям летная техника по ряду параметров не соответствует требованиям гражданской авиации. Однако некоторые лица, которые состоят в этих общественных объединениях и имеют профессиональные навыки, восстанавливают списанную летную технику, а затем используют ее для перевозки пассажиров. Совершение подобных правонарушений нередко приводит к неслучайным последствиям. Неправомерное использование воздушного пространства, эксплуатации транспорта создает опасность жизни

<sup>15</sup> Федеральные правила использования воздушного пространства, утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 марта 2010 г. N 138 (в ред. Постановлений Правительства РФ от 05.09.2011 N 743 (ред. 27.09.2011), от 19.07.2012 N 735) // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс»

и здоровья людей, наносит немалый материальный ущерб государству, гражданам и юридическим лицам.

В связи со всем положительным, что влечет развитие науки и техники появляются и новые общественно опасные деяния, которые законодатель обязан ввести в перечень преступлений. Это и было сделано. Таким образом, глава 27 «Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта» УК РФ дополнена новым преступлением за всю историю российского уголовного законодательства - ст.271.1, которая устанавливает ответственность за нарушение правил использования воздушного пространства Российской Федерации, повлекшее причинение тяжкого вреда здоровью или смерть человека, а также двух и более лиц<sup>16</sup>. Реформирование российского общества, усложнение форм социальной организации, появление новых видов экономической деятельности, технических средств и технологий неизбежно влекут за собой появление новых видов преступных посягательств. Процесс их криминализации неразрывно связан с повышением степени общественной опасности, участвующими нарушениями, которые требуют урегулирования, а также ставят под угрозу общественную безопасность и интересы государства. В силу этого уголовное право непрерывно должно давать ответ на все новые и новые криминальные вызовы.

Анатольева Н.А.

## О ПОНЯТИИ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

Гражданское право регулирует вещные и обязательственные имущественные отношения, отношения интеллектуальной собственности и нематериальные блага – ст. 2 ГК РФ.

Понятие интеллектуальной собственности в Российской Федерации законодательно не закреплено и является условным. «В науке под ним принято понимать совокупность прав в отношении ряда нематериальных объектов. Перечень таких объектов и объем правомочий определяется законодательством каждого государства в отдельности, с учетом региональной специфики и заключенных международных договоров»<sup>17</sup>. Необходимость разработки данного понятия уже заключается в том, что оно упоминается в ст. 44 Конституции, как «гарантия свободы литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания. Интеллектуальная собственность охраняется законом».

При определении понятия «интеллектуальная собственность» мы исходим из совокупности прав на виды объектов интеллектуальной собственности.

Право Президента на законодательную инициативу и возможность издания указов и распоряжений, обеспечивает защиту интересов как отдельной личности, так и целых социальных групп. Другим мощнейшим инструментом в руках Президента является право Вето. Когда Президент убежден, что в законопроекте заложена возможность нарушения прав граждан, он использует это очень сильное оружие. Надо сказать, что для проверки качества законодательных актов существует очень большой аппарат: сильное правовое управление (ГПУ при Президенте РФ), комиссия по правам человека, по гражданству и некоторые другие организации, помогающие в этой работе. Не следует забывать, что Президент руководит правозащитными, или, как их еще называют, силовыми, ведомствами: Министерством внутренних дел, Федеральной службой безопасности и другими, обеспечивающими безопасность человека. Безопасность - несомненно, важное условие для реализации поставленных задач.

Правда, говоря о полномочиях президента, стоит помнить, что его власть ограничивается пределами Конституции. Многие россияне воспринимают обязанности Президента гарантировать Конституцию, права и свободы человека и гражданина достаточно широко. Часто они адресуют Президенту свои жалобы на решения, например, правоохранительных органов или даже приговоры судов. Однако Президент, исходя из конституционного принципа разделения властей, не имеет права подменять функции и полномочия этих органов. Общие рамки полномочий Президента определяются принципом разделения властей и требованием Конституции, согласно которому указы и распоряжения Президента не должны противоречить Конституции и федеральным законам<sup>535</sup>.

Другим важным гарантом защиты прав и свобод являются Уполномоченный по правам человека в РФ и Комиссия по правам человека при Президенте РФ. 22 ноября 1991 года Верховный совет Российской Федерации принял документ, согласно которому «предусматривается создание должности Парламентского Уполномоченного по правам человека, который подотчетен парламенту, назначается сроком на пять лет и обладает такой же неприкосновенностью, как и народный депутат», а 27 февраля 1997 г. был принят Федеральный конституционный закон «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации», определивший компетенцию Уполномоченного, организационные формы и условия его деятельности. Данная должность была учреждена в целях обеспечения гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления, должностными лицами и государственными служащими. Деятельность Уполномоченного дополняет существующие средства защиты прав и свобод граждан, не отменяет и не влечет пересмотра компетенции государственных

<sup>16</sup> Уголовный кодекс РФ 1996 г. М., 2012.

<sup>17</sup> Абова Т.Е. Богуславский М.М. Комментарий к IV части ГК РФ. М: 2011. С. 12.

<sup>535</sup> Защита прав и свобод человека и гражданина // Сайт Президента РФ. URL: [http://state.kremlin.ru/president/human\\_rights](http://state.kremlin.ru/president/human_rights) (дата обращения 10.04.2012)

Статьи 18 и 46 Конституции особо подчеркивают роль судов в защите прав и свобод граждан. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд. Каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Особое место среди судебных гарантий прав и обязанностей граждан в сфере государственного управления занимает деятельность Конституционного Суда РФ. По жалобам граждан, запросам должностных лиц органов исполнительной власти, законодательных органов он рассматривает дела на соответствие Конституции РФ конкретных норм (статей), конкретных правовых актов (законов, указов Президента РФ, правительственных актов и др.), как правило, непосредственно связанных с конституционными правами, свободами и обязанностями граждан.

Но несмотря на все положительные преимущества судебных гарантий, они, в большинстве своем, отличаются крайне дорогостоящей и затяжной процессом по делу, что может существенно ограничивает граждан при защите своих прав, поэтому наибольшее распространение получили методы административной защиты. В таком случае основным гарантом конечно же становится Президент РФ, который «является гарантом прав и свобод граждан». Этот важный момент отмечен не только в Конституции нашего государства, но и в тексте присяги Президента<sup>533</sup>.

Конституция представляет президенту особые полномочия по обеспечению согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти. Защищая права и свободы человека и гражданина, Президент опирается на всю систему органов государственной власти. Будучи юридически дистанцирован от всех ветвей власти, Президент нормотворчеством, управляет, разрешает споры, осуществляет функции конституционного контроля. Реализуя полномочия по защите прав и свобод, глава государства взаимодействует с Правительством, федеральными судами, прокуратурой, правоохранительными органами, общественными объединениями. Президент обязан добиваться того, чтобы нормативные акты субъектов федерации полностью соответствовали Конституции страны, федеральному законодательству, задачам обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина. В противном случае Президент имеет право предпринять самые решительные меры для восстановления законности, вплоть до принудительных<sup>534</sup>.

<sup>533</sup> Присяга Президента России

<sup>534</sup> Интервью с М.В. Баглаем, председателем Конституционного Суда РФ / "Законодательство", N 3, март 2003 г.)

Согласно Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности 1967г., объектами интеллектуальной собственности являются права, которые относятся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной и художественных областях<sup>18</sup>.

Перечень таких объектов, представленный в Конвенции является открытым, так как с развитием правоотношений признаются новые объекты, которые вначале получают режим правовой охраны в соответствующей стране, а затем и на мировом уровне.

Виды объектов интеллектуальной собственности изменяются в связи с социально-экономическим и политическим процессами. Так, например, ГК РСФСР 1964г указывает предметом авторского права произведения литературы, науки и искусства независимо от формы, назначения, достоинства произведения и формы воспроизведения<sup>19</sup>. Предметом могут быть устные, письменные произведения, произведения живописи, пантомимы, хореографии, фотографические произведения, открытия и изобретения и другие.

Как замечает С. Судариков: «Уровень результатов творческой деятельности может существенно различаться. Поэтому результаты творческой деятельности любого уровня объединяют понятием "результаты интеллектуальной деятельности"<sup>20</sup>.

На сегодняшний день в перечень объектов интеллектуальной собственности входят результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, а именно: произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ, исполнения, полезные модели, промышленные образцы и другие. Полный перечень закреплен в ст. 1225 ГК РФ и является исчерпывающим.

Таким образом, с развитием науки, техники, а также интересов общества, тенденций и трендов возникают новые объекты интеллектуальной собственности, а также обобщаются понятия старых.

Необходимо отметить эволюцию прав на интеллектуальную собственность. ГК РСФСР 1964г закрепляет право на опубликование, воспроизведение и распространение своего произведения автором, а также право на неприкосновенность и вознаграждение, как при жизни, так и после смерти автора в течение 15-ти лет. Использование произведения другими лицами возможно было не иначе как по авторскому договору с самим автором или наследниками. Автору открытия предоставлялось право требовать признания приоритета открытия, которое удостоверялось дипломом. Автор изобретения вправе его удостоверить авторским свидетельством и патентом. Право использования изобретения принадлежит

<sup>18</sup> Ст. 2 Конвенции об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности

<sup>19</sup> Ст. 475 ГК РСФСР 1964г.

<sup>20</sup> Право интеллектуальной собственности. Учебник. М: 2010. С. 168.

автору, передать данное право другому лицу было возможно только с выдачи разрешения (лицензии) самим автором.

На сегодняшний день Конституция РФ закрепляет гарантию охраны интеллектуальной собственности. Автор обладает исключительными правами на объект интеллектуальной собственности, вправе им распорядиться, использовать его в своих целях, а также реализовать его. При этом переход исключительного права возможен, как в полном объеме в виде отчуждения, так и в виде передачи. Реализация может осуществляться всеми не запрещенными способами (купля-продажа, наследство, залог и другие). Сама передача осуществляется путем составления автором договора об отчуждении или лицензионного договора.

Возникновение права на объекты интеллектуальной собственности, правовая охрана объектов авторского права и смежных прав наступает с момента их создания гражданином, так как ст. 1257 ГК РФ установлено, что «автором произведения науки, литературы и искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано». Право на объект промышленной собственности возникает только после регистрации объекта в патентном или ином ведомстве и получения охранных документов (патентов или свидетельств). Как подчеркивает С. Судариков: «Возникновение права на объекты интеллектуальной собственности в национальном законодательстве связывают с критериями правоспособности того или иного объекта»<sup>21</sup>.

В соответствии со ст. 1226 ГК РФ за автором интеллектуальной собственности признаются интеллектуальные права, которые включают, во-первых, исключительное право, являющееся имущественным правом, а во-вторых, личные неимущественные права. При этом личное неимущественное право (право авторства) принадлежит только авторам и исполнителям, а исключительное право (имущественное право) может принадлежать иным лицам, тем лицам, в пользу которых автор произвел отчуждение. Например, художник продал написанную им картину. Он как был, так и остается автором этой картины, сколько бы раз после его продажи картина не перепродавалась. Но имущественные права на картину, исключительные права, принадлежат покупателю, владельцу картины.

Данное правило ГК РФ согласуется с международными нормами, согласно которым личное неимущественное право и исключительное право определяются следующим образом. Личное неимущественное право - это право авторства (исполнительства) и право на защиту репутации автора (исполнителя)<sup>22</sup>. Исключительное право - это право на использование объекта интеллектуальной собственности<sup>23</sup>.

<sup>21</sup> Право интеллектуальной собственности. Указ. соч. С. 174.

<sup>22</sup> Бернская конвенция об охране литературных и художественных произведений. Женева: ВОИС, 1990. N 287(R). С. 14.

<sup>23</sup> См. там же. С. 10, 17, 19, 20, 21, 22.

## АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВЫЕ ГАРАНТИИ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Статья 2 Конституции Российской Федерации закрепляет принцип, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — основной обязанностью государства<sup>529</sup>. Однако закрепление данного принципа в Основном Законе государства не означает, что произвол властей будет полностью исключен. Поэтому крайне важно, чтобы граждане имели гаранты и средства для защиты своих прав и законных интересов.

Изначальным и универсальным гарантом может быть только закон. Закон может, выполнить функцию гаранта при соблюдении ряда условий. Прежде всего он должен быть адекватным экономической и политической ситуации в стране и в то же время достаточно стабильным, отвечать высокому уровню юридической техники и быть органичным звеном всей правовой системы; содержать вместо деклараций конкретные нормы и механизмы их реализации; определять круг органов и должностных лиц, на которые возлагается обязанность создавать условия для реализации прав и свобод, принимать меры к их безусловному обеспечению, а также предусматривать ответственность органов и должностных лиц за ущемление прав граждан и за несвоевременное принятие мер по их защите. Должен последовательно осуществляться принцип неотвратимости ответственности виновных в этом лиц<sup>530</sup>.

Иной подход будет означать отступление от конституционного положения и порождать безнаказанность для нарушителя. А безнаказанность, как известно, стимулирует произвол. Поэтому основной гарантией прав граждан прежде всего становится компетентная деятельность существующих в стране специальных организационно-правовых институтов. Они функционируют как по своей инициативе, так и в связи с поступлением к ним обращений (заявлений, жалоб, исков) граждан.

В общем виде организационно-правовые гарантии можно подразделить на два вида:

1. административные, то есть рассматриваемые во внесудебном порядке, а в административном процессе<sup>531</sup>;
2. судебные, то есть рассматриваемые судами в процессе осуществления правосудия, в порядке уголовного или гражданского судопроизводства<sup>532</sup>.

<sup>529</sup> Конституция Российской Федерации 1993 г. М., 2011.

<sup>530</sup> Административное право. Смоленский М.Б. Ростов на/Д: Феникс, 2005. С.55

<sup>531</sup> ч. 2 ст. 46 Конституции РФ.

<sup>532</sup> Закон РФ от 27.04.1993 г. «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан»

- 1) дать общую характеристику договора аренды;
- 2) рассмотреть основные модели лесопользования, существующие в России и зарубежных странах;
- 3) изучить нормы, регламентирующие срок, порядок заключения договора аренды лесного участка, а также вопросы арендной платы.

Значение договора аренды лесного участка трудно переоценить, поскольку подавляющее большинство видов использования лесов осуществляется путем предоставления лесных участков в аренду (заготовка древесины, живицы, заготовка и сбор недревесных лесных ресурсов, заготовка пищевых лесных ресурсов и сбор лекарственных средств, использование лесов для ведения охотничьего хозяйства, переработки древесины и иных лесных ресурсов, осуществляемые в предпринимательских целях, и др). Не следует путать договор аренды лесного участка с договором купли-продажи лесных насаждений, который является новым договором, заключающийся в случаях заготовки древесины без предоставления лесных участков. Введение данного вида договора, как отмечается в специальной литературе, окончательно закрепило рыночный характер лесных отношений.

Договор аренды лесных участков позволяет предпринимателю получить прибыль, но при этом обеспечиваются и публичные интересы, поскольку лесовосстановительные работы возлагаются на арендатора. Как отмечает проф. С.А. Боголюбов, включение лесных участков «...в гражданский экономический оборот направлено на привлечение инвестиций в лесной сектор экономики, расширение налогооблагаемой базы, демополилизацию прав пользования и собственности, создание конкуренции и преодоление коррупции».

Но существующих условиях необходимо упорядочить и усилить контроль за арендаторами лесных участков. Есть ряд трудноразрешимых проблем: во-первых, лес был превращен в движимое имущество, не требующее регистрации прав на него. Данным имуществом собственник распоряжается полностью по своему усмотрению, контроль за движимым имуществом со стороны общества и государства практически невозможен. Сами лесные земли стали недвижимым имуществом, находящимся в гражданском обороте. Никаких ограничений прав собственника относительно лесных земель Лесным и Земельным кодексами практически не установлено. Деятельность по заготовке древесины не подлежит лицензированию. Поэтому зачастую предприниматель, заключивший договор аренды лесного участка не обеспечивает его средствами пожаротушения, не строит противопожарных рвов и тем более не предпринимает никаких мер по сохранению животного и растительного мира. Думаем, что целесообразно наряду с договором аренды лесных участков необходимо заключать дополнительное соглашение с государственным органом по обеспечению пожарной безопасности в лесах, а также оформлять лесорубочный билет, где фиксировалось бы предполагаемое количество заготовки древесины.

Исходя из вышесказанного, В.А. Дозорцев считает, что правомочия владельца интеллектуальной собственности состоят из двух элементов: использование и распоряжение<sup>24</sup>. С данной точки зрения результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации рассматриваются только в качестве сделок наследования и других правоотношений связанных с имуществом. Таким образом, интеллектуальная собственность выделяется лишь как объект с имущественных прав.

Как отмечается в Рекомендациях Международной Торговой Палаты для предпринимателей и органов власти: «Интеллектуальная собственность - это результат интеллектуальной деятельности, принадлежащий гражданину или организации, которые по своему свободному усмотрению могут предоставлять к нему доступ всем желающим либо определенным образом контролировать его использование»<sup>25</sup>. Владение также включает в себя право следования, право доступа, право на защиту чести, достоинства и доброго имени и т. д., которые составляют совокупность неимущественных прав.

Согласно вышеизложенному, понятие «интеллектуальная собственность» можно интерпретировать как исключительное право владения, пользования и распоряжения на результаты свободной интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, охраняемые законом, перечень которых не является исчерпывающим.

Бакиева Н.Р.

## **ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ В НАЛОГОВОЙ СФЕРЕ**

Информация - это, прежде всего, сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления<sup>26</sup>. Право человека свободно право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом - закреплено в статье 29, п. 4 Конституции РФ<sup>27</sup>. Развитие информационных технологий, совершенствование компьютерных сетей, расширение сферы

<sup>24</sup> Дозорцев В.А. Комментарий к схеме "Система исключительных прав" // Дело и право. 1996. № 4. С. 39-43.

<sup>25</sup> Актуальные вопросы интеллектуальной собственности для предпринимателей <http://www.iccwbo.org/policy/ip/id2950/index.html>

<sup>26</sup> Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» - Справочно-поисковая система «Консультант Плюс»//URL:<http://base.consultant.ru/test/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=112747;dst=0;ts=E938D8E4E97E18DA0AF1750854A2D875>

<sup>27</sup> Конституция Российской Федерации. Гимн Российской Федерации. Герб Российской Федерации. Флаг Российской Федерации. – М. : Издательство «Омега-Л», 2010 – 63 с.

информационной деятельности — эти и другие характерные черты процесса информатизации жизни человека и всего общества обусловили появление такой новой отрасли права, как информационное.

Задачи создания эффективной системы информационной безопасности были определены в общих чертах еще в начале 90-х годов. В 1993 году была подготовлена Концепция правовой информатизации России. На её основе принят ряд правовых актов, в том числе ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» от 20 февраля 1995 года. Однако, являясь особо динамичной отраслью, постоянно возникали проблемы по совершенствованию информационного законодательства РФ. Данная необходимость привела к появлению такого Федерального закона РФ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», который как бы больше гармонизировал с уже действующим гражданским и иным законодательством Российской Федерации, а также нормами международного права. Федеральный закон РФ от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» для реализации права на доступ к информации провозглашает государственные гарантии.

Одним из направлений информационного права в РФ выступает информатизация государственных, в том числе налоговых органов, а также защита этой информации от третьих лиц. Принято считать, что своё начало информатизация налоговых органов берет с 10 марта 1999 года, когда было подписано Постановление Правительства РФ «О порядке ведения единого государственного реестра налогоплательщиков»<sup>28</sup>.

Информационная безопасность в налоговой сфере является достаточно приоритетной темой, обсуждаемой на различных мероприятиях, в которых непосредственно разрабатывается сама политика обеспечения информационной безопасности. Так, 26 марта 2012 г. в УФНС России по Саратовской области состоялся семинар-совещание со специалистами по информационной безопасности территориальных налоговых органов области, посвященный итогам и задачам информационной безопасности налоговых органов ФНС России. На данном совещании обсуждались вопросы организации деятельности территориальных органов ФНС России по обеспечению информационной безопасности, были доведены результаты анализа состояния информационной безопасности в территориальных налоговых органах<sup>29</sup>. Таким образом, на налоговые органы возложено осуществление мер по повышению собираемости налогов, совершенствование механизмов учета налогоплательщиков на основе ведения единой системы компьютерной базы данных, расширение сферы предоставляемых налогоплательщикам информационно-консультативных услуг. Ключевым моментом в решении поставленных задач является

В свою очередь осуществление государством регулирующей, координирующей, и защитной функций в данной области особенно необходимо, ведь основными задачами демократического и социального государства является защита прав человека, в том числе интеллектуальных.

Хлебодаров В.В.  
Гордеев Н.С.

### АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ АРЕНДЫ ЛЕСНЫХ УЧАСТКОВ

Аренда основных средств в условиях рыночной экономики является весьма распространенной формой коммерческих отношений. Использование арендованных объектов позволяет арендатору наиболее эффективно управлять собственными оборотными и заемными средствами, обеспечивать мобильность бизнеса, а при необходимости - и оперативную его диверсификацию. Арендодателю, договор аренды предоставляет возможность получать доходы от использования тех объектов, которые по той или иной причине не могут использоваться в предпринимательской деятельности. Цели, для достижения которых заключаются договоры аренды, могут существенно различаться - от непосредственного использования арендованных объектов в производственной, торговой деятельности, деятельности по оказанию бытовых и финансовых услуг до рекреационных и иных нужд. Актуальность обусловлена тем, что Россия является крупнейшей лесной державой. 2011 год объявлен ООН международным днем лесов. Так, по данным Федерального агентства государственной статистики леса занимают 46,6 процентов территории России, запасы древесины составляют около 75 млрд. кубометров, это один из важнейших возобновляемых природных ресурсов, который составляет более четверти мировых запасов древесной биомассы и выполняет важнейшие средообразующие и средозащитные функции. Лесные ресурсы оказывают существенное влияние на экономику более 40 субъектов Российской Федерации, в которых продукция лесной промышленности составляет от 10 до 50% общего объема промышленной продукции. Следует обратить внимание на то, что около 94% лесов произрастает на землях лесного фонда. Однако вклад лесного сектора в экономику страны не соответствует огромному ресурсному потенциалу лесов. Доля лесной продукции в валовом внутреннем продукте не превышает 3%. Расчетная лесосека используется менее чем на четверть. Россия, имея самые большие в мире лесные ресурсы, значительно отстает в торговле продукцией глубокой переработки древесины от ведущих стран мира. Продолжается поиск оптимальных моделей лесопользования. Целью работы является выявление основных проблем, которые возникают при заключении договора аренды лесного участка, а также выделить особенности данного вида договора аренды. Соответственно выполнить следующие задачи:

<sup>28</sup> URL: <http://www.dissercat.com/content/pravovoe-obespechenie-informatsionnoi-bezopasnosti-v-nalogovykh-organakh-rossiiskoi-federats>

<sup>29</sup> URL: <http://www.audit-it.ru/nalognews/reg171/416617.html>

Видов патентного рейдерства достаточно много и действуют рейдеры разнообразно.

Но, одними из основных являются:

- регистрируют большое число патентов по перспективным направлениям научно - технического развития, скупают патенты на значимые изобретения, авторы которых не в состоянии реализовать их самостоятельно, а также на усовершенствования, служащие дополнением к патентам изделий, имеющих успех на рынке. Дождавшись, когда крупные фирмы начнут использовать эти изобретения в промышленных масштабах, патентные рейдеры предъявляют к нарушителям свои иски;
- изучают патент производителя, находят его слабые места и варианты дополнительных пунктов и патентуют их;
- исследуют выпускаемую продукцию на незапатентованные позиции и оформляют на них свой патент;
- используют «зонтичные» патенты, блокируя целые направления научных исследований.

В России патентное рейдерство часто используется для захвата продукции конкурента. Нередко из - за конфликта бывшие коллеги разделяются, но каждый продолжает выпускать ту же продукцию. При этом тот, кто первым успевает ее запатентовать, получает право обращаться в суд, обвиняя бывшего коллегу в нарушении своих патентных прав, и выигрывает судебный процесс. Если деятельность предприятия - ответчика основывалась на патентах, это нередко приводит к продаже предприятия, то есть к захвату его конкурентами<sup>527</sup>. Ведь согласно российскому патентному законодательству обладатель патента может требовать пресечения действий лиц и организаций, нарушающих его исключительные права, возмещения ими убытков, выплаты компенсаций. В соответствии со статьей 147 Уголовного кодекса РФ незаконное использование изобретения, полезной модели, промышленного образца влечет за собой крупный штраф или лишение свободы на срок до двух лет<sup>528</sup>.

Основной фактор, лежащий в основе возникновения рейдерства именно в рассматриваемой сфере, заключается в тотальном интеллектуально - правовом нигилилизме граждан. Создав объект интеллектуальной собственности, творцы зачастую забывают его запатентовать, тем самым дают возможность рейдерам захватить его разработку.

Для защиты от патентных рейдеров необходимо патентовать свои разработки, открытия, товарные знаки, этикетки, наклейки, упаковку.

<sup>527</sup> Панкина Г.В. Патентное рейдерство идет в Россию журнал Компетентность №4-5-85/86-2011.

<sup>528</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 01.03.2012) / СЗ РФ 17.06.1996, N 25, ст. 2954.

обеспечение сбора, хранения, обработки и использования налоговой информации, состоящей из сведений о налогоплательщиках, налоговых обязательствах и их исполнении, сведений о налоговых проверках, данных налоговой и финансовой отчетности налогоплательщиков и другой служебной информации.

Реализация политики обеспечения информационной безопасности предполагает использование организационно-технических мер и программно-аппаратных средств защиты информации. В рамках проведения организационно-технических мероприятий создается нормативно-методическая база, регламентирующая детальные требования по обеспечению информационной безопасности, также проводится повышение квалификации и обучение сотрудников органов государственной налоговой службы в области обеспечения информационной безопасности. Обеспечиваются общие меры безопасности - противопожарная защита, заземление, создание температурного режима, экранирование и охрана серверных помещений, производится архивирование баз данных на всех структурных уровнях налоговой службы. Применение программно-аппаратных средств защиты информации предполагает использование лицензионных операционных систем, систем управления базами данных, антивирусного программного обеспечения с функциями файловой, почтовой защиты. Это так же приобретение сертифицированных аппаратных устройств - рабочих станций, серверов, системы хранения, обработки и архивирования данных, коммутаторов, маршрутизаторов<sup>30</sup>.

Говоря об информационной безопасности в налоговой сфере, не стоит забывать о гарантиях конфиденциальности информации, а именно, о налоговой тайне. В соответствии со ст.102 Налогового Кодекса, налоговую тайну составляют любые полученные налоговым органом, органами внутренних дел, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом сведения о налогоплательщике, за исключением сведений, предусмотренных данным законодательством<sup>31</sup>. Налоговая тайна является конфиденциальной информацией и не подлежит разглашению. Основными факторами обеспечения конфиденциальности информации, помимо общих мер информационной безопасности, является использование электронной цифровой подписи и системы доступа. Эти меры позволяют обеспечить целостность и подлинность информации, а также устанавливать авторство при доступе к информации, составляющей налоговую тайну и вести учет действий всех участников.

Для налоговой сферы - защита информации и обеспечение ее безопасности, является важнейшей функцией. В данном направлении

<sup>30</sup> URL: [http://www.kommersant/statyi?mode=view&post\\_id=359402](http://www.kommersant/statyi?mode=view&post_id=359402)

<sup>31</sup> Налоговый Кодекс РФ - Справочно-поисковая система «Консультант Плюс» // URL: <http://base.consultant.ru/test/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=127847;dst=0;ts=E938D8E4E97E18DA0AF1750854A2D875>

постоянно ведется работа. Эффективное функционирование налоговой системы РФ возможно только при использовании передовых информационных технологий, базирующихся на современной компьютерной технике и четко разработанной политике по обеспечению информационной безопасности, которая непосредственно сформулирует главные задачи.

Информационная безопасность выходит на первое место в системе национальной безопасности. В настоящее время ускоренное развитие и широкое применение информационно-коммуникационных технологий постоянно выдвигают новые требования к данному уровню, поэтому формирование и проведение единой государственной правовой политики в этой сфере требует приоритетного рассмотрения.

Бекетаева Б.Ж.

### ПРИМЕНЕНИЕ ЗАДАТКА НА ТОРГАХ

В реалиях современной рыночной экономики актуальными становятся любые возможности обеспечения исполнения обязательств. Поэтому, контрагенты, заключая договоры, в том числе, и при проведении торгов, нередко прибегают к такой обеспечительной мере, как задаток.

Определение задатка и общие положения о нем раскрываются в ст. 380-381 ГК РФ. Так, задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора обеспечения его исполнения (п. 1 ст. 380 ГК РФ). При этом контрагенты заключают письменное соглашение. Также, исходя из смысла статей, задаток выполняет три функции: обеспечительную, платежную и доказательственную.

В случае неисполнения обязательства, обеспеченного задатком, предусмотрен его возврат: в том же размере – если обязательства были прекращены до начала его исполнения по соглашению сторон или вследствие невозможности исполнения (п.1 ст. 381 ГК РФ); в двойном размере – если за неисполнение обязательства ответственной сторона, получившая задаток (п. 2 ст. 381 ГК РФ). Задаток не возвращается, если за неисполнение ответственной сторона, давшая задаток (п. 2 ст. 381 ГК РФ).

Что же касается задатка, улачиваемого на торгах, то положения о его правовой природе и сущности в научной литературе порождают много вопросов.

В соответствии с п. 4 ст. 448 ГК РФ внесение задатка при проведении торгов является императивным условием. То есть условие о задатке возникает не в силу письменного соглашения между сторонами согласно пункту 2 статьи 380 ГК РФ, а в силу закона. Задаток, вносимый участниками торгов, имеет целью подтвердить серьезность намерения участвовать в конкурсе. Общий задаток такой функции не выполняет.

Однако в статье 1226 ГК РФ интеллектуальными правами признаются права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (интеллектуальную собственность)<sup>525</sup>.

Таким образом, в отношении интеллектуальной собственности у соответствующих лиц возникают интеллектуальные права.

Интеллектуальные права включают в себя:

1. исключительное право, являющееся имущественным правом,
2. в случаях, предусмотренных ГК РФ личные неимущественные права,
3. иные права (право следования, право доступа и др.)<sup>526</sup>.

Охраняемые законом права на изобретение, полезную модель, промышленный образец подтверждаются патентом, который удостоверяет приоритет, авторство изобретения, полезной модели или промышленного образца и исключительное право на указанные объекты.

Патент призван защитить права изобретателя, позволить ему получать доход от своего изобретения, а самому изобретению – воплотиться в товар, услуги и технологии, которые будут этот доход приносить. Однако, в то же время патент – юридический инструмент, который позволяет, не отступая от действующего законодательства, заниматься шантажом, вымогательством легального бизнеса. Довольно часто обладателями патентов оказываются люди, очень далекие от изобретательства.

Данное понятие возникло в США и получило широкое распространение во многих странах мира, где патентные споры уже давно стали привычным явлением.

Например, компания Intellectual Ventures (компания Интеллектуальных Предприятий), контролирующая три – пять тысяч патентов. Она скупает по бросовым ценам патенты на технологические решения и старые патенты у мелких, не раскрученных компаний. Данная организация оплачивает деятельность штату изобретателей и содержит сотрудников, работающих над идеями, которые смогут принести прибыль через пять – шесть лет, что считается вполне приемлемым сроком для венчурного капитала.

В 2011 году Intellectual Ventures подала в суд на Canon за нарушение девяти патентов. Патенты были в разное время приобретены Intellectual Ventures у других компаний. Четыре из девяти патентов, фигурирующих в иске, имеют непосредственное отношение к технологиям датчиков изображения — одной из областей специализации Canon.

<sup>525</sup> Защита интеллектуальной собственности. Предпринимательское право, коммерческое право. Учебное пособие. / Под ред. Тогузаевой. Саратов. Издательство: «Саратовский источник», 2012 – 183 с.

<sup>526</sup> Там же.

аналитические отделы. Одной из главных функций таких подразделений непременно должен быть непрерывный информационный обмен. Необходимо отметить, что на сегодняшний день не все информационно-аналитические отделы региональных парламентов осуществляют упорядоченный информационный обмен, как с федеральными органами, так и между законодательными (представительными) органами существующих субъектов Российской Федерации.

Таким образом, для повышения эффективности взаимодействия законодательных (представительных) органов государственной власти Российской Федерации с Федеральным Собранием Российской Федерации. Во-первых, необходим упорядоченный информационный обмен, который должен возлагаться на специальные структурные подразделения данных органов. Во-вторых, профессиональное взаимодействие специалистов, непосредственно работающих над законопроектами, должно иметь запланированный и системный характер и организовываться опять же специально уполномоченным на то структурным подразделением федерального парламента. В-третьих, полагаем полезным расширение правового сотрудничества с Советом Европы, Европейской законодательной ассоциацией.

Федорова Е.В.

### **ПРОБЛЕМА ПАТЕНТНОГО (ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОГО) РЕЙДЕРСТВА.**

Результаты интеллектуальной деятельности являются фактором экономического и культурного развития нашей страны, составляют важнейший компонент национального богатства России, однако с ускорением научно-технического, прогресса и его коммерциализацией серьезной проблемой в России становится явление патентного рейдерства.

П. 1 ст. 1225 ГК РФ содержит исчерпывающий перечень результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана.

В соответствии с положениями части четвертой ГК РФ термином «интеллектуальная собственность» охватываются только сами результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, но не права на них (ст. 1225 ГК РФ)<sup>524</sup>.

<sup>524</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 08.12.2011) / СЗ РФ. 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.

Также спорным является вопрос о содержании обязательства, под которое выдается задаток на торгах. В литературе существуют две противоположные точки зрения по данному вопросу. Одни авторы считают, что задаток направлен на обеспечение обязательства, в силу которого участник и организатор торгов обязаны в случае победы участника на торгах заключить договор<sup>32</sup>. При этом отмечается, что задаток не может нести платежную функцию. Он выступает в качестве платежа по заключенному на торгах договору, то есть в счет исполнения иного обязательства.

С другой стороны, высказывается суждение о том, что обязательство возникает из сложного юридического состава: проведение торгов и заключение на основе их результатов договора. При этом говорится о том, что само обязательство носит условный характер<sup>33</sup>. В данном случае условие считается наступившим, когда объявляется победитель торгов, который обязан подписать протокол о результатах торгов с организатором. И с этой точки зрения задаток будет выполнять все три вышеназванные функции: платежную, доказательственную и обеспечительную.

Помимо этого, остается неразрешенным вопрос возврата задатка в одинарном размере участникам торгов, которые не стали победителями. Так, например, Егоров Н.Д., полагает, что для тех, кто не выиграл торги, соответствующее обязательство - заключить договор - просто не возникло, поскольку само обязательство носит условный характер, при этом судьбу основного обязательства разделит обязательство, имеющее предметом задаток, поскольку субсидиарное обязательство, связанное с задатком, не может существовать без основного<sup>34</sup>. Такая позиция относительно возврата задатка говорит об условном характере самого задатка, а это не совсем точно характеризует его юридическое назначение.

Наиболее оправданной является трактовка Щербинина С.В. о применении положений о возврате задатка вследствие невозможности исполнения, если она (невозможность исполнения) вызвана обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает<sup>35</sup>. Однако, и в этом случае возникают теоретические споры о том, можно ли отнести незаключение договора с проигравшими на торгах участниками к обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает.

Представляется, что законодатель при использовании юридической конструкции задатка в регулировании отношений по заключению договора на торгах в первую очередь исходил из правовых последствий, которые могут наступить при определенных обстоятельствах, свойственных задатку.

Согласно вышеизложенному, представляется необходимым законодательное урегулирование отношений по заключению договора на торгах. В частности, это могло бы коснуться диспозитивности регулирования

<sup>32</sup> Суханов Е.А.. Гражданское право. Том II (Полутом 1). М., 2004. С. 67.

<sup>33</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Книга 1. М., 2001. С. 97.

<sup>34</sup> Егоров Н.Д.. Гражданское право. Том 2. СПб., 1996. С. 457.

<sup>35</sup> Щербинин С.В.. //Юрист. 2005. № 3. С. 22.

в отношении представления сторонам выбора способов обеспечения исполнения обязательств, а также конкретизации самих обязательств, которые при этом обеспечиваются.

Бигазиева С.С.

### **УЧАСТИЕ СИСТЕМНОЙ ОППОЗИЦИИ В ВЫБОРАХ В ГОСУДАРСТВЕННУЮ ДУМУ РФ VI СОБЫВА: АНАЛИЗ РЕЗУЛЬТАТОВ**

Политические партии сегодня являются одним из ключевых участников избирательного процесса как на федеральном, так и на региональном уровнях, необходимой основой для демократического развития общества.

Как отметил Президент России Д.А. Медведев: «Парламентские выборы - это всегда серьезная политическая борьба, и от профессионализма и честности избирательных комиссий зависит доверие людей к результатам выборов, а в конечном счете - к власти в целом»<sup>36</sup>.

Как отмечают ряд исследователей, участие в выборах в Государственную Думу пятого созыва 2007 г. еще больше разделило представителей оппозиции, преодолевших семипроцентный избирательный барьер, на системную и внесистемную оппозицию. Существенную роль в сокращении количества оппозиционных партий сыграло принятие закона «О политических партиях» в 2001 г. и его последующие поправки, а также внесение изменений в избирательное законодательство: увеличение заградительного барьера, отмена порога явки избирателей, упразднение в бюллетенях графы «против всех» переход на смешанную, а в некоторых регионах и полностью пропорциональную, систему выборов и т.д.

В итоге в Госдуме данного созыва системная парламентская оппозиция была представлена следующими политическими партиями: КППРФ (11,57%), Справедливая Россия (7,74%), ЛДПР (8,14%)<sup>37</sup>. Однако, начиная с четвертого созыва, наметилась характерная тенденция – ослабление парламентской оппозиции и явное доминирование правящей партии, обладавшей конституционным большинством в нижней палате парламента.

В этой связи для парламентских оппозиционных партий стал характерен кризис идеологического и кадрового характера. В созданных условиях они не способны были накапливать достаточный ресурсный потенциал для выполнения роли влиятельных субъектов электорального процесса и парламентской деятельности. Парламентские оппозиционные партии были вынуждены перейти к роли функционального

встреч, семинаров, совещаний с представителями законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, посвященных законодательному процессу, должна, по нашему мнению, формироваться в специально уполномоченном на то структурном подразделении парламента Российской Федерации. Таковым мог бы выступить Центр мониторинга законодательства и правоприменительной практики (Центр мониторинга права) при Совете Федерации Федерального Собрания Российской Федерации или Правовое управление Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации. Что касается первого структурного подразделения, то на него возложены обязанности по подготовке таких материалов как: перечень федеральных конституционных законов и федеральных законов, в которые необходимо внести изменения; перечень федеральных законов, которые необходимо принять; информация по вопросам, требующим законодательного решения. Следовательно, обязанность по проведению тематических мероприятий последовательно может исходить из основных функциональных обязанностей Центра мониторинга права. Проблема здесь заключается лишь в том, что деятельность данного структурного подразделения на сегодняшний день представляется малоэффективной. Вся информация на официальном сайте Центра мониторинга права датируется в основном 2008, 2009 годами, то есть другими словами относится к его деятельности с момента создания данного структурного подразделения. Поэтому, данная обязанность должна быть закреплена за Правовым управлением Государственной думы Российской Федерации, который в своей деятельности непосредственно связан с работой над региональными законодательными инициативами, в частности данное структурное подразделение проводит правовую и лингвистическую экспертизы законопроектов.

Также в целях совершенствования взаимодействия с законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации полагаем полезным расширение правового сотрудничества с Советом Европы, Европейской законодательной ассоциацией, применение методик экспертов Совета Европы, разрабатываемых ими критериев для оценки законопроектов законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

В целях повышения эффективности законодательного процесса представляется необходимым обеспечить более тесное взаимодействие в законодательном процессе в Государственной Думе самой палаты и законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации. Главным здесь является информационный обмен. Как в структуре федерального парламента, так и в структурах законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации имеются информационные и

<sup>36</sup> Медведев Д.А.: Выборы - это серьезная политическая борьба// <http://www.vesti.ru/doc.html?id=521006>

<sup>37</sup> Общие данные о результатах выборов Государственной Думы Федерального Собрания РФ пятого созыва //URL.: <http://www.rg/2007/12/11/cik-dok.html>

статистика перехода законодательных инициатив региональных парламентов субъектов Российской Федерации в федеральные законы свидетельствует о серьёзных недостатках в данной области. Так, всего за период работы Государственной Думы пятого созыва по состоянию на январь 2010 г. Президент РФ подписал 83 закона из почти тысячи региональных законодательных инициатив<sup>520</sup>. Заметим, возвращенные законопроекты субъектам права законодательной инициативы, не считаются внесёнными в Государственную думу Российской Федерации<sup>521</sup>.

Существующие проблемы в данной области отмечают региональные парламенты, а также структурное подразделение федерального законодательного органа - Правовое управление Аппарата Государственной Думы Российской Федерации, которое осуществляет правовую и в отдельных случаях лингвистическую экспертизу законопроектов<sup>522</sup>.

Анализируя мнения учёных по данной теме, приходим к выводу, что проблемы с принятием федеральным «центром» законодательной инициативы субъектов РФ возникают, во-первых, на стадии её подготовки в законодательном органе субъекта РФ, а во-вторых, упираются в отсутствие надлежащего нормативного регулирования федерального законодательного процесса.

На стадии подготовки возникают сложности в связи с тем, что единообразия прохождения законодательных инициатив через законодательные органы субъектов РФ в регламентах законодательных органов субъектов РФ не существует, а в некоторых регламентах такие процедуры вообще отсутствуют<sup>523</sup>, также одной из основных проблем неэффективности реализации региональных законодательных инициатив в Государственной Думе заключается в низком качестве вносимых законопроектов и др. Отсутствие надлежащего нормативное регулирование подразумевает, что неупорядоченность российской системы права, отсутствие законодательно закреплённых основных принципов и этапов правотворчества.

Изучив существующие дефекты в данной области, можно предложить следующие меры по повышению эффективности взаимодействия законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ с Федеральным Собранием РФ. Во-первых, улучшение качества законопроектов, вносимых региональными парламентами возможно в рамках профессионального взаимодействия специалистов, непосредственно работающих над законопроектами. Поэтому содержательная часть планов

<sup>520</sup> Лебедев В.А., Ройзман Н.В. Законодательная инициатива - стадия законодательного процесса в Российской Федерации: Монография. Челябинск, 2010. С. 122 - 123.

<sup>521</sup> ч. 3 ст. 104 регламента ГД

<sup>522</sup> ч. 2 ст. 112 регламента гд

<sup>523</sup> См.: Лексин В. Практика и возможности участия субъектов РФ в принятии общегосударственных решений // Федерализм. 2008. №1. С.7.

представительства интересов в системе с доминирующим актором, к конструктивной и выборочной критике курса правящих элит. Данная расстановка политических сил в Госдуме, по сути, во многом предопределяла направление законодательного процесса, поскольку все принятые решения должны или исходить от ведущей фракции, или поддерживаться ею, остальным фракциям остается только демонстративно выражать свою позицию путем голосования «за» и «против».

4 декабря 2011 г. состоялись выборы депутатов в Государственную Думу шестого созыва, которая была избрана сроком на пять лет. Стоит отметить, что на изменения сложившейся избирательной системы были направлены ряд президентских законодательных инициатив. Это в свою очередь позволило в некоторой степени расширить возможности оппозиционных политических партий, увеличению влияния средств массовой информации, субъектов гражданского общества. Например, ЦИК увеличил количество часов бесплатного телеэфира, список средств массовой информации, где непосредственно развернулась предвыборная борьба политических партий.

По официальным данным Центральной Избирательной Комиссии «Единая Россия» получила 49,42% голосов избирателей (238 мандатов депутатов), КПРФ – 19,19% (92 мандата), заметно улучшив предыдущий результат, а «Справедливая Россия» - 13, 22% (64 мест) и ЛДПР (56 мест) – 11,65%<sup>38</sup>. Оценивая такой расклад, можно говорить о новой конфигурации в Государственной Думе, где позиции оппозиционных партий заметно укрепились. Однако не настолько, чтобы их сил, даже вместе взятых, хватило бы для блокирования решений «партии власти». Но при принятии конституционных законопроектов правящей партии в свою очередь придется вступать в коалицию с другой фракцией в целях получения конституционного большинства.

Второй по численности политической фракцией в Госдуме стала КПРФ, заметно улучшив свой результат на 7,62% в сравнении с предыдущим результатом на выборах прошлого созыва. Партия «Справедливая Россия» стала третьей по численности фракцией в Госдуме и значительно улучшила свои парламентские позиции на 5,48%. ЛДПР, став четвертой по численности парламентской фракцией, увеличила свой результат на 3,51% в отличие от предыдущих выборов 2007 г.

Также сравнительный анализ показал<sup>39</sup>, что максимально высокий результат партия КПРФ получили в Орловской области (31,97%), увеличив

<sup>38</sup> Новиков К. Итоги. «Российская газета» публикует постановление ЦИК об итогах выборов // Российская газета. 10 декабря 2011. С. 1.

<sup>39</sup> Данные были получены на основе авторского анализа результатов голосований по субъектам РФ. См.: Как голосовали регионы// Российская газета. 8 декабря 2011. С. 4.; Мониторинг демократических процедур. Выборы депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации пятого созыва. Бюллетень №5. 2008.

свой результат на 14,39%, чем полученный на выборах 2007 г. (17,58%); в Новосибирской и Костромской областях увеличили результат на 14,5% в отличие от предыдущих парламентских выборов. Наиболее стабильная электоральная поддержка партии в Тамбовской области (в 2007 г. - 19,17% и 2011 г. - 16,46%). Необходимо отметить реальный прецедент - оппозиционная партия КПРФ получила поддержку большинства избирателей, опередив партию власти в избирательном секторе «Омская область - Центральная». Увеличила свои результаты и партия «Справедливая Россия» в Новгородской и Вологодской областях почти на 19% в отличие от результатов, полученных на парламентских выборах 2007 г. Максимально низкие результаты в Кемеровской области (2007 г. - 3,36% и 2011 г. - 7,96%). Стабильный электорат партии ЛДПР в Магаданской области, самый лучший результат в Ханты-Мансийском автономном округе - 22,53%.

Отличительной чертой данной избирательной кампании явилось то, что она проходила на фоне довольно сильных оппозиционных настроений. Вместе с тем результаты оппозиционных партий свидетельствуют не только о росте числа их сторонников, но и об электоральном протесте против монополии «партии власти».

Итоги парламентских выборов продемонстрировали существование объективной потребности в расширении политического поля, допуске к участию в принятии политических решений различных политических и социальных субъектов, реальной партийной конкуренции. Главным уроком парламентской кампании стало то, что шанс добиться победы сегодня имеет любая политическая партия. Вектор развития современной России как открытой страны направлен в сторону свободного волеизъявления и сам факт легитимного оппонирования, обсуждения и оценки власти способствует оптимизации ее деятельности, предотвращению возникновения монополии на власть. На наш взгляд, результаты прошедших парламентских выборов показали, что общество сделало еще один шаг к демократии, предоставив возможность развития конструктивной оппозиции, способной брать на себя политическую ответственность, корректируя политику власти в целом.

Бурданова А.С.

### **ЗАЩИТА КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА НА ЗАНЯТИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ ПО РОССИЙСКОМУ И НЕМЕЦКОМУ ПРАВУ**

Конституционное право на занятие предпринимательской деятельностью в силу своего комплексного характера и непосредственной связи с конституционным принципом социального государства и государственным воздействием на экономику подлежит более интенсивному ограничению и регулированию, чем иные конституционные права. В связи с этим свобода предпринимательства требует особого внимания и правовых гарантий обеспечения защиты.

Фадеева В.А.

### **МЕРЫ ПО ПОВЫШЕНИЮ ЭФФЕКТИВНОСТИ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫХ (ПРЕДСТАВИТЕЛЬНЫХ) ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ СУБЪЕКТОВ РФ С ФЕДЕРАЛЬНЫМ СОБРАНИЕМ РФ.**

Социально-политической особенностью России является её федеративная государственность. Данное положение закреплено в ст. 1 Конституции Российской Федерации. Эта особенность, предопределяя деятельность государственных органов в соответствии с принципами федерализма, детерминирует образование правовых систем субъектов Федерации как составных элементов единой федеральной правовой системы. Функционирование федеральных и региональных органов государства также осуществляется в рамках единой системы государственной власти. Всё это определяет необходимость развития общедоделальной логически связанной, соподчинённой системы нормативных актов, что возможно только при наличии обратной связи между обществом и государственными институтами. Только наличие такой связи позволит говорить о единстве и степени демократичности современных правовых систем. Такой связью, на наш взгляд, и является закреплённое Конституцией Российской Федерации за законодательными органами её субъектов право участвовать в федеральном законодательном процессе.

Участие субъектов РФ в федеральном законодательстве возможно в предусмотренных законом формах. Непосредственное участие субъектов РФ в федеральном законодательстве закреплено в Основном законе. Так, Конституция Российской Федерации (далее Конституция РФ) наделяет субъекты РФ обширным набором полномочий в области федерального законодательного процесса. Среди них следует выделить следующие конституционно-правовые направления:

1. законодательная инициатива;
2. участие в рассмотрении проектов федеральных законов по предметам совместного ведения,
3. внесение в Государственную Думу Российской Федерации (далее Государственная Дума РФ) предложений о пересмотре, внесении поправок и изменений в Конституцию РФ;
4. участие в процедуре одобрения поправок к гл. 3-8 Конституции РФ после рассмотрения их палатами Федерального Собрания РФ,
5. принятие законов по предметам совместного ведения РФ и её субъектов.

Законодательные органы субъектов РФ занимают второе место после депутатов ГД по числу внесенных законопроектов<sup>519</sup>. Но, существующая

<sup>519</sup> Информация о законопроектах и законах по субъектам права законодательной инициативы // URL: [www.asozd.duma.gov.ru](http://www.asozd.duma.gov.ru). См. также: Лебедев В.А., Ройзман Н.В. Указ. соч. С. 92 - 95.

созданной территории, предназначенной для жизни и деятельности человека, в законодательстве не разработано.

Е. А. Галиновская и Н. В. Кичигин правильно отмечают, что процесс создания искусственного земельного участка похож на возведение гидротехнического сооружения, но в результате образуется земельный участок, ничем не отличающийся от других участков. Однако действующее законодательство и ФЗ не содержат ответа на вопрос: по каким признакам надлежит отличать искусственный земельный участок от объекта капитального строительства.

Представляется, что понятие «недвижимость» является тем правовым фундаментом, на котором осуществляется правовое регулирование земельных отношений и отношений по поводу иных объектов. Она представляет собой отражение в праве юридически значимых признаков земли и связанных с ней природных, а также искусственно созданных объектов.

Указанная позиция находит свое подтверждение правоприменительной практике арбитражных судов. Так, Федеральный арбитражный суд Западно-Сибирского округа установил, что переданный ответчику по договору аренды имущества затон, образованный путем намыва песка, не является земельным участком по следующим причинам:

-во-первых, «затон»- земельный участок и акватория поверхностного водного объекта, обустроенные и оборудованные в целях ремонта, отстоя в летнее и зимнее время года, технического осмотра судов и иных плавучих объектов (ст.3 Кодекс внутреннего водного транспорта РФ);

-во-вторых, объект не может быть возвращен в натуре, так как состоит из песка, щебня, а также поверхностных вод и покрытой ими земли и отвечает признакам водного объекта, т.е. состоит из поверхностных вод и покрытых ими земель в пределах береговой линии (ст. 1 Водного кодекса РФ);

-в-третьих, закон не имеет идентифицирующих признаков и не может существовать отдельно от земельного участка, покрытого водой<sup>518</sup>.

Поэтому было более правильным, понимая под искусственно созданным земельным участком – сооружение, использовать конструкцию «недвижимость», обязательным элементом которой является земельный участок, а не устанавливать двойную конструкцию «земельный участок, создаваемый опять-таки на земельном участке». На наш взгляд, это позволило бы в будущем разграничить интересы собственников земельных участков и пользователей водных объектов.

<sup>518</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 6 июня 2008 г. № Ф04-2775/2008(6259-А75-12)[Электрон. ресурс]. URL: <http://faspo.arbitr.ru>. (дата обращения: 28.03.2012)

В «классическом» европейском понимании правовое закрепление основных прав в конституции государства означает гарантию невмешательства в частную жизнь личности и право личности на защиту от чрезмерного ограничения своих прав по отношению к государству<sup>40</sup>. На наш взгляд, помимо «классического европейского понимания» к функции основных прав по защите «от государства» можно добавить и гарантию защиты конституционных прав «с помощью или через государство» в лице его специализированных государственных органов. Подобное выделение связано с тем, что существует конституционная обязанность государства создавать правовые механизмы для наиболее эффективной защиты прав и свобод человека и гражданина, в том числе и предпринимательской свободы.

Правовые механизмы для защиты данного экономического права, создаваемые государством, носят одновременно материально-правовой и процессуально-правовой характер. С одной стороны защита предпринимательской свободы требует государственно-правового объяснения (легального установления понятий предпринимательской деятельности и её признаков, отличия от иных видов экономической деятельности, конкуренции, монополии и т.д.), с другой стороны государство обязано создавать процедуры, в том числе процедуры гарантии, защиты свободы предпринимательства, чтобы, вообще, сделать возможным реализацию прав. Таким образом, прослеживается тесная правовая связь между материальной и процессуальной защитой прав и основными правами, поскольку «в современных правовых системах свобода является не абстрактным понятием, а государственно-организованным институтом»<sup>41</sup>.

Механизм защиты конституционного права на занятие предпринимательской деятельности является многоаспектным, он сочетает в себе различные по природе отношения. Однако в качестве одной из основных целей он имеет удовлетворение экономических потребностей и обеспечивает их реализацию при помощи юридических средств. Право на судебную защиту предпринимателя предполагает конкретные гарантии, которые позволяли бы реализовать его в полном объеме и обеспечить эффективное восстановление в правах посредством правосудия, отвечающего требованиям справедливости, а отсутствие возможности пересмотреть ошибочный судебный акт умаляет и ограничивает право каждого на судебную защиту<sup>42</sup>.

При нарушении прав предпринимателя органами государственной власти, по российскому законодательству он может обратиться за защитой своих прав в суды общей юрисдикции и арбитражный суд, в зависимости от

<sup>40</sup> Hesse B. Grundzuge des Verfassungsrechts der BRD. 1992. Rdn. 353 ff.

<sup>41</sup> Krebs W. Rechtliche und reale Freiheit, in Detley Merten/Hans-Jurgen Papier. Handbuch der Grundrechte in Deutschland und Europa. Bd II. 2006. Rn 1ff, 97ff.

<sup>42</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 3 февраля 1998 г. N 5-П "По делу о проверке конституционности статей 180, 181, пункта 3 части 1 статьи 187 и статьи 192 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации" \ \ "Вестник Конституционного Суда Российской Федерации" – 1998 - N 3. С. 15

существа разбирательства, а при наличии условий, нарушающих его конституционные права – в Конституционный суд РФ.

На наш взгляд, такая модель защиты прав предпринимателя от вмешательства в его деятельность органов государственной власти и местного самоуправления не является эффективной, поскольку необходим отдельный институт судебного контроля за действиями и решениями исполнительной власти и связанный с рассмотрением споров между гражданами или их объединениями и должностными лицами государства или органами государственного управления.

Напротив, защита прав и интересов предпринимателей в Германии опирается на довольно широкий спектр конституционных гарантий, что в свою очередь обеспечивается материальными и процессуальными механизмами. Судебная система Германии характеризуется наличием в системе судебных органов специальных административных судов, являющихся, как и прочие суды, независимыми и подчиняющимися только законам. Параграф 1 Положения об административном судопроизводстве, принятого в ФРГ в 1960 г. (с последними изменениями от 1996—1997 гг.)<sup>43</sup>, определяет, что административное судопроизводство осуществляется независимыми отделенными от административных органов судами. Указанным законодательным актом детально определена процедура подачи и рассмотрения административных исков. Также в рамках специализированного немецкого судопроизводства особая роль в рамках защиты прав предпринимателей отводится и финансовым судам.

На наш взгляд, административные и финансовые суды должны ориентироваться не только на объективный контроль применяемой нормы, а по примеру германской административной и финансовой юстиции, в первую очередь, обеспечивать судебную защиту прав предпринимателя от незаконного вмешательства государственных и муниципальных органов.

Своевременность защиты прав участвующих в деле лиц является одним из необходимых условий эффективного восстановления нарушенных прав. Это означает, что правосудие можно считать отвечающим требованиям справедливости, если рассмотрение и разрешение дела судом осуществляется в разумный срок. При этом осуществление правосудия не должно привести к тому, чтобы основные права различных носителей существенно конкурировали друг с другом<sup>44</sup>.

Защита прав предпринимателей осуществляется в России преимущественно в гражданском и арбитражном, реже в третейском судопроизводстве. В Германии все большая роль отводится альтернативному разбирательству (около 90% всех дел). К ним относится третейское разбирательство, использование посредничества и досудебных

позволит организовать курорт по международным стандартам<sup>517</sup>. В Санкт - Петербурге часть города, выходящая к дельте Невы и к Невской губе, расположена на насыпной территории. Кроме того, стоимость искусственной земли в несколько раз ниже, чем «обжитых» участков. При этом, освоение неудобных и свободных земель позволяет решить часть градостроительных проблем, не выходя за сложившиеся границы города.

Все вышеизложенное свидетельствует о необходимости разработки эффективных механизмов правового регулирования общественных отношений, предметом которых являются искусственные земельные участки. Однако включение правовой категории – искусственный земельный участок в ст. 11.1 ЗКРФ «Понятие земельного участка» не позволяет признать ее в качестве самостоятельного предмета правового регулирования и объекта правовой охраны.

В России вопрос о понятии искусственного земельного участка, как объекта гражданских прав неоднократно обсуждался в научной литературе, в том числе, Нигматуллиной Э.Ф., Галиновской Е.А., Кичигиным Н.В., Мельниковым Н.Н, но не получил однозначного разрешения в первую очередь из-за отсутствия достаточного законодательного регулирования и различия взглядов ученых. С принятием Федерального Закона «Об искусственных земельных участках, созданных на водных объектах, находящихся в федеральной собственности, и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19 июля 2011 года тема искусственных земельных участков стала еще актуальнее.

По этому закону под «искусственным земельным участком» понимается сооружение, создаваемое на водном объекте, находящемся в федеральной собственности, или его части путем намыва или отсыпки грунта либо использования иных технологий и признаваемое после ввода его в эксплуатацию также земельным участком. Искусственно созданный земельный участок может прилегать к существующим земельным участкам или быть изолированным от них.

При этом данный закон, ФЗ «О морских портах» от 8 ноября 2007г., Водный кодекс РФ и другие акты, предусматривающие возможность создания искусственных земельных участков, не ограничивают их от гидротехнических сооружений и не устанавливают порядок придания создаваемому объекту статуса земельного участка с последующим его отнесением к соответствующей категории исходя из целей создания.

В законодательстве понятие «искусственный земельный участок» применяется для гидротехнических сооружений, правовой режим которых определяется целями их строительства — защиты от негативного воздействия вод. Понятие искусственного земельного участка как вновь

<sup>43</sup> Судебная практика Федерального Административного Суда Германии: сайт. URL: <http://www.bundesverwaltungsgericht.de/entscheidungen.html> (дата обращения 09.03. 2010).

<sup>44</sup> Судебная практика Федерального Конституционного Суда Германии: сайт. URL: <http://www.bundesverfassungsgericht.de/entscheidungen.html> (дата обращения 19.09.2010).

<sup>517</sup> Лешечкина Н. Рукотворные острова. URL: <http://www.resortproperty.ru> (дата обращения: 15.03.2012)

супругу-должнику большого имущества, выступающего как основание для погашения задолженности.

Например, Красноярский краевой суд рекомендовал нижестоящим судам придерживаться следующего правила: «Долговые обязательства, возникшие в интересах семьи, обязанность погашения которых после прекращения ведения общего хозяйства лежит на одном супруге, должны быть компенсированы за таким супругом в собственность соответствующей доли общего имущества, либо взысканию с другого денежной компенсации»<sup>515</sup>.

Подводя итог можно сказать, что спор относительно того, кому же из супругов остается выплачивать имеющиеся общие долги не утратил своей актуальности. В случае наличия у супругов общих обязательств, их раздел необходимо произвести с учетом выделения доли каждому из супругов в общем имуществе: чем большая доля имущества присуждается супругу, тем больше ему присуждается и долгов. Но и это правило на практике может иметь иное воспроизведение, в зависимости от обстоятельств.

Очевидно, что необходима детальная регламентация спорных моментов, например, на уровне постановления Пленума Верховного Суда, что во многом упростило бы применение статьи 39 Семейного кодекса Российской Федерации.

Уральскова К.А.

## ПОНЯТИЕ ИСКУССТВЕННОГО ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА

Земельный участок традиционно рассматривается как природный объект и составная часть окружающей среды. Между тем опыт создания искусственных земель насчитывает не одно столетие и представляет собой образование новых участков за счет прибрежных вод путем намыва или подсыпки грунта.

По разным оценкам, 40% земель Нидерландов и 60% земель Дании образовано в результате деятельности человека. Аналогичные работы широко ведутся в США, Китае, Бразилии, Аргентине, а в Японии даже построен остров из прессованного мусора<sup>516</sup>.

Масштаб и объем возведения искусственных земельных участков в России с каждым годом также увеличиваются. Подтверждением тому является проект «Федерация» в Краснодарском крае (г. Сочи), предполагающий сооружение насыпного острова площадью 250 га., что

<sup>515</sup> Бугаев Н.В., Киселенко А.А., Соснин Ю.А. Обзор кассационной и надзорной практики Судебной коллегии по гражданским делам Красноярского краевого суда за IV квартал 2005 г. // URL: <http://www.consultant.ru/online/base/?req=doc;base=SOJ;n=23587> (дата обращения 8 апреля 2012 г.)

<sup>516</sup> Мельников Н.Н. Искусственный земельный участок: поиск универсального определения// Журнал российского права.2011.№5.С.30.

примирительных процедур. Особенность судопроизводства с участием предпринимателей заключается в том, что значительная часть судебного разбирательства имеет упрощенный порядок. Так взыскание задолженности может происходить без вызова ответчика в суд и разбирательства дела по существу, в случае если ответчик в течение двух недель не представляет возражений на требование.

Внедрение практики досудебного разбирательства при участии третейских судов, посредников, а также упрощенного порядка судебного разбирательства согласно немецкой модели способствовало бы более эффективной защите прав предпринимателей в России.

Таким образом, опыт Федеративной Республики Германия показывает, что обеспечение и реализация права личности на свободное занятие предпринимательской деятельностью невозможно без эффективной защиты данного экономического права. Это связано с тем, что предприниматель - главное действующее лицо рынка, экономической системы, построенной на началах конкуренции, а область предпринимательства связана с финансовым риском. Правовая защита прав предпринимателя преследует две основные цели. С одной стороны - обезопасить предпринимателя от неблагоприятных действий со стороны других участников рыночных отношений, занимающих с ним равное положение. С другой - предотвратить, а может и пресечь уже на начальном этапе нарушения его прав в отношениях, где стороной выступает государство в лице органов, наделенных властными контрольными полномочиями.

Буянова А.С.

## ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ НАСЛЕДОВАНИЯ ПО ЗАВЕЩАНИЮ

В настоящее время в связи с интернационализацией хозяйственной жизни и глобализацией общества широкое распространение получило заключение односторонних и двусторонних сделок. Главное отличие состоит в том, что для совершения односторонней сделки достаточно воли одной стороны, а также личной заинтересованности лица в этой сделке. Так, совершение завещания является односторонней сделкой. Для принятия либо отказа от наследства также достаточно воли одной стороны.

В соответствии со ст.35 Конституции РФ право наследования гарантируется государством, при этом все граждане РФ имеют равные права в области наследственного права, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Юридические гарантии осуществления наследственных прав предусмотрены нормами, регулирующими наследование и составляющими институт наследственного права.

Право наследования, прежде всего, означает гарантию для каждого гражданина свободно по своему усмотрению распорядиться своим имуществом на случай смерти.

Несмотря на то, что эта область отношений достаточно полно урегулирована законодательством, все же имеются пробелы в праве, а также возникает ряд других проблем. Одна из них – нарушение требований закона к форме и порядку совершения завещания и, как следствие, признание его недействительным.

Завещание может быть совершено только лишь дееспособным лицом, то есть лицом, которое осознает характер своих действий и способно руководить ими в момент совершения завещания.

Таким образом, завещание, составленное недееспособным лицом, не имеет юридической силы. Но, если лицо, составившее завещание, впоследствии признается недееспособным, то это обстоятельство не отражается на юридической силе завещания, которое наследодатель составил, когда был дееспособным<sup>45</sup>.

На практике довольно часто происходит нарушение требования о совершении завещания дееспособным лицом. Например, Ленинским районным судом г.Саратова 16 декабря 2009г. было вынесено решение по гражданскому делу по иску Юдина С.А. к Мавриной Н.А. о признании завещания недействительным.

Юдину А.Е. (отцу Юдина С.А.) на праве собственности принадлежала квартира в г.Саратове. 09 мая 2009г. Юдин А.Е. умер. Наследником по закону являлся его сын – Юдин С.А. и отец - Юдин Е.И. Истец ссылался на то, что 14 апреля 2009г. его отец почувствовал себя плохо, в связи с чем был помещен на стационарное лечение. Юдин А.Е. испытывал сильные боли, которые можно было облегчить с помощью инъекций. Инъекции необходимо было проводить каждые три часа, что и делала по просьбе Юдина А.Е. за денежное вознаграждение Маврина Н.А. в период времени 24 апреля 2009г. по 08 мая 2009г. Самочувствие Юдина А.Е. резко ухудшилось с 30 марта 2009г., и его наблюдала врач Максимкина А.И., которая сообщила о галлюцинациях у Юдина А.Е. Он плохо понимал происходящее вокруг, у него нарушилась память, позже он перестал говорить. В связи с этим истец считал, что его отец являлся в последние дни жизни недееспособным в силу характера заболевания и просил суд признать завещание, составленное Юдиным А.Е. 07 мая 2009г., недействительным. В обоснование своих требований истец ссылался на заключение посмертной психолога – психиатрической экспертизы № 797 от 1 декабря 2009г., которая подтвердила, что Юдин А.Е. не понимал значения своих действий и не мог руководить ими, в том числе и при составлении завещания.

<sup>45</sup> См.: Калпин А.М. Наследование по завещанию // Вестник МГУ, сер.5 – право – 2002. С.18-24

Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности, к которому относится имущество, нажитое во время брака, или общая собственность супругов<sup>512</sup>. Данный режим действует в случаях, когда не заключен брачный договор, либо когда он установлен брачным договором в отношении части имущества. Согласно статье 34 Семейного кодекса Российской Федерации к общему имуществу супругов относятся доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги и иное любое имущество, нажитое супругами во время брака. В связи с активным использованием в последние годы потребительских кредитов, долгосрочных ипотечных кредитов, а также иных форм займа, супруги за время совместной жизни приобретают не только вещи и имущественные права, но и долговые обязательства. «Включение долгов в состав имущества, подлежащего разделу между супругами, стало характерной чертой современных бракоразводных процессов»<sup>513</sup>.

При решении судом вопроса о разделе долговых обязательств супругов необходимо учитывать ряд факторов, а именно с какой целью была заключена сделка и на что были использованы данные средства. Обязанность по доказыванию возлагается на лицо, которое заключило данную сделку. На наш взгляд данное положение верно, так как требование о разделе долговых обязательств, как правило, заявляет именно должник.

В Семейном кодексе Российской Федерации в пункте 3 статьи 39 указывается, что общие долги супругов при разделе общего имущества распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям. Однако на практике данное положение имеет определенные особенности применения. Например, согласно статье 308 Гражданского кодекса Российской Федерации, обязательство не создает обязанности для третьих лиц, которые не участвуют в нем в качестве стороны, то есть обязательство имеет строго определенный субъективный характер, и факт состояния должника в браке не может повлиять на характер взаимоотношений между супругом-должником и кредитором. Однако «указанный подход не сразу получил признание в судебной практике»<sup>514</sup>.

На сегодняшний день принятие решения в суде невозможно без привлечения кредитора, либо без учета его мнения. Таким образом, суд не может изменить возникшие правоотношения между должником и кредитором, но он должен учитывать наличие общих обязательств у супругов. На практике данное противоречие решается путем предоставления

<sup>512</sup> См.: Ст.33 Семейного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.11.2011г.) // Российская газета. 1996. № 17; 2011. № 272.

<sup>513</sup> Кратенко М.В. Раздел общих обязательств (долгов) супругов: некоторые проблемы теории и практики // Адвокат. 2011. № 9. С.21.

<sup>514</sup> Раздел общих обязательств (долгов) супругов: некоторые проблемы теории и практики. / М.В.Кратенко. // Адвокат. - 2011. - № 9. - 24с.

Постепенно происходит смена приоритетов - с сиюминутных электоральных целей и задач в период ограниченной по времени избирательной кампании - на постоянную и последовательную работу с населением для завоевания доверия и привлечения на свою сторону. Тем самым создаются объективные предпосылки для ослабления манипулятивной составляющей предвыборных партийных избирательных технологий.

От этого, во многом, будет зависеть изменение соотношения между региональными отделениями сегодняшних партий-фаворитов, как массовых партий, и новых субъектов электорального процесса, чаще всего представляющих собой протопартии, ориентированные на закрепление в политическом пространстве. В любом случае неизбежно возрастание непредсказуемости политических и социально-экономических процессов и повышение уровня их рисков, как в регионах, так и в стране в целом. Прохождение мелких партий в парламенты разных уровней может привести к созданию партий с доминированием региональных и конкретно-олигархических интересов. Кроме того, увеличение числа электоральных акторов создает затруднения для большинства избирателей ориентироваться в пестром конгломерате партийных программ и предвыборных обещаний.

С другой стороны, увеличение партийной субъектности в региональном политическом процессе создает предпосылки для того, чтобы более адекватно отражать и представлять в политике сформировавшиеся в регионе экономические и социальные интересы различных бизнес-групп и различных категорий населения.

Таким образом, новый этап партийного развития в современной России характеризуется, с одной стороны, расширением возможностей для обеспечения свободного политического волеизъявления граждан через механизмы многопартийности и институт выборов, а, с другой, определенной непредсказуемостью и наличием предпосылок для новых форм манипулирования общественным мнением и новых электоральных технологий, в том числе и для использования административного ресурса. От того, какой вариант реформирования партийной системы в современной России будет избран, во многом зависит и успех модернизации и стабильность политической системы и направленность общественного развития в целом. Ближайшие выборы в октябре 2012 г. дадут основания для оценки вектора преобразований.

Тявина Н.В.

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РАЗДЕЛА ОБЩИХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ СУПРУГОВ

В современном мире все чаще инструментом правового регулирования имущественных отношений между супругами является брачный договор, однако в России более распространен законный режим имущества супругов.

Суд удовлетворил иск истца Юдина С.А. и признал завещание его отца недействительным<sup>46</sup>.

Существующая проблема может быть обусловлена тем, что нотариус оказывает на стадии совершения завещания только лишь квалифицированную юридическую помощь, не являясь при этом специалистом в области медицины. Таким образом, нотариус не во всех случаях способен определить дееспособность завещателя при составлении завещания. Однако, данная проблема может быть устранена путем закрепления на законодательном уровне обязанности наследодателя предоставлять нотариусу в момент совершения завещания заключение психолого-психиатрической экспертизы, подтверждающей его дееспособность.

Основным принципом совершения завещания, закрепленным в ст.1119 ГК РФ, является свобода его совершения. По своему концептуальному значению свобода завещания имеет сходство со свободой договора, но принципиально отличается назначением, содержанием и волевой односторонностью<sup>47</sup>. Свобода завещания имеет более широкий характер: у завещателя не возникает необходимости согласовывать свою волю с волей договорного партнера.

Данный принцип означает возможность наследодателя самостоятельно по своему желанию определить круг наследников, их доли в наследственном имуществе, лишить наследников наследства, не указывая причин такого лишения, включить в завещание иные распоряжения.

Однако, свобода завещания не абсолютна: она ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве, а также правом получения супружеской доли. В ч.1 ст.1149 ГК РФ закреплен перечень лиц, обладающих правом на обязательную долю в наследстве, даже если имеет место наследование по завещанию. Одними из таких лиц являются нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

В настоящее время возникают споры о том, каких именно лиц относить к категории «нетрудоспособные иждивенцы», в связи с тем, что в законодательстве, регулирующем наследственные отношения, такой нормы не имеется.

Исходя из смысла определения понятий «нетрудоспособный» и «иждивенец», можно предположить, что к категории нетрудоспособных иждивенцев относятся лица, достигшие пенсионного возраста и находившиеся на материальном или денежном обеспечении со стороны наследодателя не менее одного года до его смерти.

<sup>46</sup> См.: Решение по гражданскому делу Ленинского районного суда г.Саратова от 16 декабря 2009 г. // Архив Коллегии Адвокатов Саратовской области «Адвокат»

<sup>47</sup> См.: Абраменков М.С., Чугунов П.В. Свобода завещания в российском наследственном праве. // Наследственное право. 2010. № 2. С.10

По общему правилу для принятия наследства либо отказа от него наследнику необходимо обратиться с соответствующим заявлением к нотариусу по месту открытия наследства в установленный законодательством РФ срок. Согласно ч.1 ст.1154 ГК РФ, наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Согласно ст.1155 ГК РФ суд может восстановить срок для принятия наследства и признать наследника принявшим наследство, если наследник не знал и не должен был знать об открытии наследства или пропустил этот срок по другим уважительным причинам и при условии, что такой наследник обратился в суд в течение шести месяцев после того, как причины пропуска этого срока отпали.

Однако, законодательством РФ не закреплен перечень уважительных причин, на которые суд должен обращать внимание при вынесении решения о восстановлении срока для принятия наследства, что может привести к сомнению в необходимости рассмотрения данного вопроса судом. Так, возникает необходимость в законодательной регламентации данного перечня. Среди уважительных причин можно выделить тяжелую болезнь, нахождение на длительном лечении в медицинском учреждении, пребывание в длительной командировке, а также содержание под стражей и нахождение в следственном изоляторе, в местах лишения свободы, так как лицо в течение определенного срока находится в изоляции от общества и может не получить сведения о смерти наследодателя.

Наряду с правом совершить завещание наследодатель может отменить или изменить свое завещание в любое время после его совершения, и для этого ему не требуется согласия других лиц, и завещатель не обязан указывать причины такого решения.

Исходя из анализа норм об отмене и изменении завещания, можно сделать вывод о том, что новое завещание может отменить или изменить прежнее завещание только если, оно полностью или в части иное, чем то, которое было составлено завещателем ранее. Однако, на практике имеется интересный случай:

Октябрьским районным судом г.Саратова было рассмотрено гражданское дело по иску Авериной А.Ф. к Фурмановой Т.И. о признании недействительными завещаний, составленных Деревянкиным Н.И. 13 декабря 2001г. и 22 апреля 2004г.

Истица указывала на неспособность Деревянкина Н.И. при оформлении завещания сознавать значение своих действий и руководить ими, но необходимых доказательств она не представила.

Судом было установлено, что в период своей жизни Деревянкин Н.И. составлял завещание три раза. Его первое завещание было составлено 21 октября 1993г. в пользу Авериной А.Ф. 13 декабря 2001г. Деревянкин Н.И. составил новое завещание, которым, аналогично прежнему, завещал свою квартиру, но уже другому наследнику – Фурмановой Т.И. 22 апреля 2004г. Деревянкин Н.И. составил третье завещание, аналогичное завещанию,

наличии доминирующей партии с ее мощным организационным и информационным ресурсом, с наличием отработанных и проверенных на практике технологий проведения избирательных кампаний различного уровня и информационно-коммуникативных и административных технологий воздействия на массы<sup>511</sup>. Возрождение старых и регистрация новых партий усложняет конкурентную среду для партий-фаворитов, но не изменяет принципиально расклад сил в пользу новых партий. Вполне реально возрождение право-либерального партийного сегмента в региональных законодательных органах, но никаких оснований для их серьезной и масштабной поддержки российскими гражданами на выборах не наблюдается. Кроме того, именно на данном фланге особенно заметно возрождение печальной традиции 1990-х гг. и начала 2000-х гг., когда в значительной степени в результате политической амбициозности и межличностной борьбы партийных лидеров, правые партии постепенно утрачивали свои позиции на выборах.

Расширение конкурентности за счет увеличения числа субъектов электорального процесса неизбежно реанимируют популизм и демагогию, стремление использовать харизматический ресурс новых партийных лидеров. Соответственно уменьшится и формирование устойчивого и определенного идеологического размежевания в современной России, без которого невозможно и формирование консенсусного ценностного ядра, по поводу которого было бы достигнуто общественное согласие. Однако наличие опыта прошедших двух десятилетий и определенное повышение политической культуры российских граждан создает определенные барьеры и ограничения для таких технологий. Как представляется, значительную роль будет играть также основная тенденция эволюции электоральной функциональности политических партий, которая проявилась после принятия закона «О политических партиях». Суть ее состоит в изменении характера субъектности политических партий в последнее десятилетие. Увеличение нормативных требований к партиям неизбежно от простого увеличения численности региональных отделений трансформировалось в качественно новые формы их постоянной работы с населением. Изменились также и критерии приема в члены партии, которые нацеливают на представительство самых широких слоев населения. В результате можно говорить о начале постепенного перехода от использования партий как электоральных субъектов для достижения конкретных текущих целей бизнес-групп на выборах различного уровня в крупные и стабильные политические институты, стремящиеся обосновать свой партийный вариант стратегического общественного развития.

<sup>511</sup> Проблем, связанных, прежде всего, с повсеместным использованием административного ресурса партией власти осталось достаточно много, что и показали массовые акции протеста после выборов в Государственную Думу в декабре 2011 г. и выборов Президента Российской Федерации в марте 2012 г.

преемственности. Однако такое голосование вовсе не означает, что граждане видят в ней реализацию идеально-типической функциональности «своей партии», отвечающей их интересам по идеологии, кадровому составу, формам и результатам деятельности.

Сторонники ЛДПР традиционно в большинстве своем воспринимают ее не как «свою партию», а как партию «своего» лидера, с особой манерой политического поведения, с особыми, довольно резкими лозунгами и оригинальными предложениями. Партия как политическая организация со своей партийной логикой в данном случае отступает на второй план и не воспринимается всерьез, что представляет собой значительную проблему для перспектив развития ЛДПР «после Жириновского».

Все другие партии показали либо отрицательные результаты, либо близкие к порогу статистической погрешности. Например, на вопрос «Назовите, пожалуйста, партию, о которой вы можете сказать: «Да, это Моя партия!»»<sup>509</sup>, «Справедливую Россию» выделили 4% респондентов.

Примечательно, что когда респондентам задали гипотетический вопрос<sup>510</sup> «Вы можете представить себе партию, о которой вы сказали бы: «Да, это Моя партия!»» однозначно утвердительный ответ дали всего 8% опрошенных, а однозначно отрицательный ответ дали 62% респондентов. Т.е. фактически две трети опрошенных не только не воспринимают действующие в современной России партии как «свои», но и не верят в потенциальную возможность возникновения таких субъектов политической жизни. На наш взгляд, это обстоятельство прямо свидетельствует о низком уровне легитимности не только конкретных российских политических партий, но и самого института многопартийности, а косвенно и низком уровне других политических институтов (прежде всего выборов и механизмов элитообразования).

После прошедших выборов депутатов Государственной Думы Российской Федерации и выборов Президента Российской Федерации были приняты поправки в закон «О политических партиях», главной из которых является снижение минимальной численности членов партии до 500 человек для её регистрации, вызвало оживленную дискуссию. На наш взгляд, в совокупности с другими политическими преобразованиями, данные поправки означают начало нового этапа партийного строительства в постсоветской России, которые уже привели к заметным изменениям региональных партийных ландшафтов и новой конфигурации региональных партийных раскладов накануне выборов в октябре 2012 г.

В определенной степени можно говорить о восстановлении тенденций начального периода становления многопартийности (1990-1995 гг.), для которого был характерен высокий уровень конкурентности и протопартийная аморфность. Однако принципиальное отличие современного этапа состоит в

<sup>509</sup> Вопрос задавался тем, кто сказал, что есть такая "Моя партия" - 20% респондентов)

<sup>510</sup> Вопрос задавался тем, кто сказал, что нет партии, о которой можно сказать "Моя партия" - 80% респондентов. ДАННЫЕ В % ОТ ОПРОШЕННЫХ.

составленному 13 декабря 2001г., согласно которому завещал свою квартиру Фурмановой Т.И.

Суд не удовлетворил иск Авериной А.Ф. к Фурмановой Т.И., так как в материалах дела не имелось доказательства того, что лицо при совершении завещания не осознавало своих действий и не могло ими руководить. Кроме того, законодательством предусмотрено право наследодателя отменять и изменять составленное ранее завещание<sup>48</sup>.

Нужно отметить, что завещание, составленное 13 декабря 2001г., по содержанию не отличается от завещания, совершенного 22 апреля 2004г. Свидетельские показания уточнили, что Деревянкин Н.И. позднее декабря 2001г. поменял паспорт и только поэтому решил составить третье завещание в соответствии с новыми паспортными данными.

В связи с этим возникает вопрос, нужно ли совершать новое завещание не с целью отменить или изменить какие-либо положения прежнего завещания, а с целью внести новые данные о личности наследодателя. Возможно, завещателю достаточно обратиться к нотариусу, удостоверившему его завещание, и представить новые данные с целью внести исправление в это завещание или оформить их в виде отдельного приложения к нему.

С помощью совершения завещания наследодатель может передать наследникам не только права, но и возложить обязанность. Такое распоряжение может быть выражено в завещательном отказе или завещательном возложении.

В действующем законодательстве можно обнаружить случаи, допускающие конкретные распоряжения гражданина, которые он вправе сделать при жизни в отношении себя лично<sup>49</sup>.

Завещатель может оставить указание о способе и месте его захоронения. В этом случае возникает вопрос о том, является ли это завещательным отказом или завещательным возложением.

С одной стороны такое распоряжение не может быть завещательным отказом в силу неимущественного характера, с другой стороны – не является завещательным возложением, так как отсутствует общеполезная цель такой обязанности.

Внесение в завещание подобных распоряжений неимущественного характера, не имеющих общеполезной цели ГК РФ не предусматривает. Однако, в соответствии со ст.5 ФЗ от 12 января 1996г. «О погребении и похоронном деле» лицо вправе оставить на случай своей смерти распоряжения, которые касаются порядка погребения и увековечения его памяти в устной форме в присутствии свидетелей и в письменной форме. Тем

<sup>48</sup> См.: Решение по гражданскому делу Октябрьского районного суда г.Саратова от 15 ноября 2005 г. // Архив Коллегии Адвокатов Саратовской области «Адвокат»

<sup>49</sup> См.: Кирилловых А.А. Завещательные распоряжения в современном гражданском праве. – М.: «Деловой двор», 2011.С.13

не менее, этим законодательным актом не закреплен порядок оформления такого распоряжения и требования к нему.

Таким образом, представляется возможным интерпретировать абзац первый ч.1 ст. 1139 ГК РФ: «1. Завещатель может в завещании возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепольной цели, или действие неимущественного характера по удовлетворению личных интересов наследодателя. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения». В этом случае, на подобное распоряжение завещателя будут распространять свое действие нормы, регулирующие наследование по завещанию.

Наследственные отношения играют важную роль в жизни человека. Они могут коснуться каждого, поэтому особое внимание необходимо обратить на уровень правовой культуры общества в этой сфере, принимать меры по его повышению, так как нарушение существующих требований со стороны участников правоотношений является одной из важных проблем в области наследования по завещанию.

Вердиханова Э.В.

## ОСОБЕННОСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Формирование и развитие гражданского общества и правового государства связаны с информацией и обусловлены ею. В ст. 10 Конвенции о защите прав человека и основных свобод уточняется, что свобода предполагает право "получать и распространять информацию и идеи без какого-либо вмешательства со стороны публичных властей и независимо от государственных границ"<sup>50</sup>. Существует особый вид информации – это компьютерная информация, а именно сведения, сообщения и данные, зафиксированные на машинном носителе или передаваемые по телекоммуникационным каналам в форме, доступной восприятию ЭВМ. Данный вид информации нуждается в особой защите со стороны государства, так как компьютерная техника и технологии динамично развиваются, а соответственно и усиливается угроза нарушения прав. Признаки преступлений в сфере компьютерной информации, а также ответственность закреплены в главе 28 Уголовного Кодекса Российской Федерации<sup>51</sup>.

Особенностью преступлений в сфере компьютерной информации является то, что – это преступления в сфере высоких информационных

<sup>50</sup> Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года.

<sup>51</sup> Уголовный Кодекс РФ 1996 года.

стабилизировали политическую ситуацию, сделали выборы более предсказуемыми, но не смогли улучшить восприятие партий российскими гражданами в качестве функционально необходимых институтов для представительства и защиты их важнейших интересов.

Результаты репрезентативного опроса, проведенного ФОМ 25 сентября 2011 г. среди населения старше 18 лет<sup>508</sup> свидетельствуют, что за прошедшее десятилетие после принятия закона «О политических партиях» большинство российских граждан не позиционируют свои прочные связи с какой-либо из них, как со «своей партией» (см.: таблицу 1). Даже среди тех опрошенных, кто стабильно голосует за какую-либо конкретную партию, число респондентов, заявивших о том, что это «моя партия» - не превышает 38 % (показатель у тех, кто голосует за КППФ). Тем не менее, 54% респондентов, голосующих за КППФ, также ответили, что нет такой партии. На наш взгляд, такое расхождение можно объяснить тем, что негативно настроенные против действующей власти избиратели голосуют за коммунистов не по идейно-мировоззренческим основаниям, а по принципу поддержки наиболее реальной и проходной оппозиционной партии.

Таблица 1.

Есть ли среди существующих в России политических партий такая, которую вы считаете своей, о которой вы можете сказать: «Да, это Моя партия!»

Группы электората	Варианты ответов		
	Да, есть такая партия	Нет, такой партии нет	Затрудняюсь ответить
Население в целом	20%	71%	9%
Электорат «Единой России» (41% респондентов)	25%	59%	16%
Электорат КППФ (12% респондентов)	38%	54%	8%
Электорат ЛДПР (11% респондентов)	30%	64%	6

Низкий уровень идентификации как «своей партии» электоратом «Единой России» (всего 25%) можно объяснить тем, что за нее голосуют сторонники В.В. Путина не по партийно-идеологическим мотивам, а по персоналистским мотивам. Кроме того, за «Единую Россию» нередко голосуют именно как за партию власти, за партию стабильности и

<sup>508</sup> Респонденты - жители 100 городских и сельских населенных пунктов из 43 субъектов РФ. В опросе участвовали 1500 человек. Вопросы задавались в ходе интервью по месту жительства респондентов // <http://fom.ru/obshchestvo/10210> Дата обращения 29.02. 2012

предотвращение детских самоубийств<sup>506</sup>. С целью оказания своевременной помощи детям с заболеванием ювенильный ревматоидный артрит, Уполномоченный по правам ребенка в Саратовской области Ю.Л. Ерофеева потребовала от исполнительной власти региона разработать перечень мероприятий по своевременному обеспечению таких детей современными лекарственными средствами<sup>507</sup>.

Большинство региональных Уполномоченных по правам ребенка, так или иначе, осуществляет отчет о своей деятельности перед законодательным (представительным) органом субъекта РФ. В Саратовской области в соответствии со ст. 13 Закона Саратовской области «Об Уполномоченном по правам ребенка в Саратовской области», детский омбудсмен ежегодно до 1 марта представляет в Саратовскую Областную Думу доклад о состоянии соблюдения прав и свобод ребенка в регионе. В этой связи нам хотелось бы закрепить в предложенном ранее Федеральном Законе «Об основах деятельности Уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ» положение о том, что материалы и выводы доклада детского омбудсмана должны быть учтены при дальнейшем совершенствовании законодательства о правах ребенка в регионе.

Развитие системы Уполномоченных по правам ребенка в регионах России позволило создать дополнительный механизм содействия модернизации законодательства о защите детства. Представляется необходимым разработать и принять Федеральный закон «Об основах деятельности Уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ», где в первую очередь следует закрепить право законодательной инициативы детского омбудсмана и другие его полномочия в сфере законотворчества, которые будут способствовать развитию законодательства о правах ребенка в субъектах Российской Федерации.

Третьяков Д.Г.

### **ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ФАКТОРЫ ЭВОЛЮЦИИ ЭЛЕКТОРАЛЬНОЙ СУБЪЕКТНОСТИ ПОЛИТИЧЕСКИХ ПАРТИЙ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ**

Существенное повышение места и роли партий в политическом процессе России, которое произошло в начале 2000-х гг. в результате целенаправленного нормативно-правового закрепления их особой политической субъектности и функциональности, тем не менее не вызвало соответствующих изменений в массовом сознании. Произошедшая «кристаллизация» многопартийности и появление партий-фаворитов

<sup>506</sup> Второй ежегодный доклад о состоянии соблюдения прав и свобод ребенка в Саратовской области в 2011 году. Саратов, 2012. С. 13.

<sup>507</sup> Там же. С. 71

технологий, под которыми понимается совершение противоправных деяний в области информационных отношений, осуществляемых посредством высокоточного оборудования и устройств, использующих технологию разнопланового оперирования информацией.

Еще одной особенностью является относительная простота пересылки, преобразования и, размножения компьютерной информации. Изъятие информации у правонарушителя не является гарантией отсутствия такой информации на ином носителе или у другого лица, а также доступ к одному и тому же файлу, содержащему охраняемую законом информацию, могут одновременно иметь несколько пользователей.

Отсюда вытекает еще одна особенность данного преступления – это очень низкая раскрываемость, которая составляет около 10% от общего количества зарегистрированных преступлений.

Специфика преступлений данной группы также определяется их объектом и предметом. С одной стороны, закон относит их к преступлениям против общественной безопасности, так как эти преступления представляют опасность для охраняемых законом интересов неопределенного круга лиц. С другой стороны, все указанные преступления совершаются путем неправомерного воздействия на компьютерную информацию, что ограничивает объект и предмет преступления.

Еще одной особенностью преступлений в сфере компьютерной информации является ее субъектный состав. Как правило, преступниками в данной сфере являются лица с неоконченным математическим образованием либо самоучки, достигшие определенного уровня в познании устройства и функционирования ПК и сетей, а именно устройства ОС, программных средств управления и администрирования<sup>52</sup>. Большинство таких лиц знают несколько языков программирования (основы чтения и написания чужих кодов программ). В зарубежной практике существует классификация лиц, незаконно получающих доступ к чужой, охраняемой законом компьютерной информации:

хакеры – это лица, которые совершают деяния, направленные не на получение материальной выгоды, а на проверку собственных знаний и способностей в области информационных технологий, они часто преследуются исключительно научные цели;

кардеры – это отдельная группа компьютерных мошенников, которые занимаются похищением номеров кредитных карт с последующим получением доступа к счетам лиц, чьи номера и коды карт были похищены;

спамеры – это лица, которые занимаются массовой рассылкой (рекламных, вредоносных и иных) сообщений по сети. Как правило, они действуют в интересах третьих лиц за материальное вознаграждение;

<sup>52</sup> Криминология. Учебник/ Под ред. Проф. И.Ф. Кузнецовой, проф. Г.М. Миньковского – М: Издательство БЕК. 1998.

крэеры - это лица, которые получают доступ к компьютерной информации исключительно для получения материальной выгоды (похищение паролей доступа в Интернет, адресов электронной почты и просто конфиденциальной информации для последующего сбыта);

фишеры – это лица, которые занимаются созданием подставных сайтов, для получения конфиденциальной информации;

также субъектами данного преступления являются лица, которые в силу стечения определенных обстоятельств получили доступ к конфиденциальной информации, интересной для третьих лиц. Такие люди могут за материальное вознаграждение скопировать или повредить определенную информацию и представляют наибольшую угрозу для организаций, так как данные лица наделены правами просмотра или изменения информации, например, в силу служебных обязанностей, защита информации от внутренних угроз является наиболее необходимой.

Исходя из особенностей, высокой опасности компьютерной преступности и угрожающих тенденций ее развития, а также отрицательного влияния на мировое сообщество, во многих развитых странах для борьбы с преступными действиями, связанными с противоправным использованием компьютерной техники, уже имеется современная правовая база. В связи с этими обстоятельствами, необходимо дальнейшее комплексное и динамичное развитие уголовного закона в сфере компьютерной информации.

Вилкова Ю.В.

## ПРАВОВОЙ СТАТУС ОПЕКУНОВ И ПОПЕЧИТЕЛЕЙ

Семейным кодексом РФ предусмотрено четыре формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей: усыновление (удочерение), опека и попечительство, устройство в приемную семью, помещение детей в учреждения социальной защиты.

Наиболее распространенной формой является установление опеки и попечительства. Так, по данным управления опеки и попечительства Энгельского муниципального района в 2011 году из 879 детей в возрасте от 0 до 18 лет, имеющих статус оставшихся без попечения родителей, 671, то есть более 76 процентов, были оформлены под опеку граждан<sup>53</sup>.

Очевидно поэтому новый ФЗ от 24.04.2008 «Об опеке и попечительстве» (далее – ФЗ Об опеке) уделяет особое внимание правовому положению опекуна, попечителя. Этому посвящена глава 3, которая подробно перечисляет требования, предъявляемые гражданину, желающему быть опекуном, попечителем несовершеннолетнего; четко устанавливает их основные права и обязанности; определяет основания для возникновения отношений по опеке и попечительству. Здесь же сказано, что назначение

<sup>53</sup> <http://www.engels-city.ru/upropeka>

важной гарантией соблюдения прав и свобод несовершеннолетних. Так, например, в Архангельской области при разработке закона «О благотворительной деятельности в Архангельской области» Уполномоченный при Губернаторе по правам ребенка О.Л. Смирнова была введена в состав рабочей группы в местном парламенте<sup>503</sup>. Нам бы хотелось обратить внимание на то, что закрепление права детского омбудсмена на участие в разработке проектов законов и других нормативно правовых актов в парламентских рабочих группах должно быть закреплено не только в региональном законодательстве, но и в соответствующих положениях предложенного нами проекта Федерального закона «Об основах деятельности Уполномоченного по правам ребенка в субъекте РФ».

В ряде регионов России предусмотрено проведение так называемых «часов ребенка» в законодательных собраниях, где омбудсмен совместно с детьми рассказывает парламентариям о проблемах, с которыми они сталкиваются, предлагают свои проекты, связанные с проблемами защиты детства. Детский парламентский час прошел 17 мая 2011 года в Самарской области, где обсуждался вопрос о создании такого важного механизма экстренной помощи ребенку, как детский телефон доверия<sup>504</sup>. В Амурской области по инициативе Уполномоченного по правам ребенка в В.В. Марценко депутаты – члены фракции «Единая Россия» регионального Законодательного Собрания в рамках своих полномочий были закреплены за определенными детскими домами и интернатами и включены в работу попечительских советов детских социальных учреждений<sup>505</sup>.

Участие в модернизации законодательства о защите прав и законных интересов несовершеннолетних предполагает право детского омбудсмена обращаться к региональным органам исполнительной власти с предложениями о совершенствовании правового регулирования в области защиты детства. Ст. 11 Закона Саратовской области «Об Уполномоченном по правам ребенка в Саратовской области» закрепляет такое право за региональным детским омбудсменом. За два года существования института детского Уполномоченного в Саратовской области Ю.Л. Ерофеева инициировала ряд предложений, касающихся развития правового регулирования защиты прав и интересов ребенка. В 2011 году детский омбудсмен потребовала от Правительства Саратовской области разработки и принятия комплексной программы, направленной на предупреждение и

<sup>503</sup> Официальный сайт Уполномоченного при Президенте РФ по правам ребенка [Электронный ресурс] URL: [http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show\\_news=2902](http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show_news=2902) (дата обращения 2 апреля 2012 года).

<sup>504</sup> Там же. URL: [http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show\\_news=2965](http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show_news=2965) (дата обращения 2 апреля 2012 года).

<sup>505</sup> Официальный сайт Уполномоченного при Президенте РФ по правам ребенка [Электронный ресурс]. URL: [http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show\\_news=2471](http://www.rfdeti.ru/predstav/index.php?show_news=2471) (дата обращения 2 апреля 2012 года).

обращаться к субъектам законодательной инициативы с предложениями об изменении законодательства или восполнении пробелов в нормах, затрагивающих права и законные интересы детей<sup>500</sup>. Правом обращаться с подобными предложениями к субъектам законодательной инициативы обладают детские омбудсмены в Республике Башкортостан, Волгоградской области, Ямало-Ненецком Автономном округе и ряде других регионов России. По нашему мнению, такой порядок осуществления законодательной инициативы противоречит принципу независимости деятельности Уполномоченного по правам ребенка от региональных органов власти. Наделение детского омбудсмена правом законодательной инициативы позволит сократить путь продвижения его предложений по совершенствованию законодательства о правах ребенка, исключить из данного процесса органы государственной власти, выступающие в роли посредников.

В данном случае в рамках обобщения практики создания института детских Уполномоченных в регионах России, мы предлагаем принять Федеральный закон «Об основах деятельности Уполномоченного по правам ребенка в субъекте Российской Федерации», где на федеральном уровне закрепить основные права детского омбудсмена, в том числе и право законодательной инициативы. На федеральном уровне будет существовать норма, которая не позволит регионам ограничивать полномочия детских омбудсменов, будет способствовать повышению их эффективности и самостоятельности. Нельзя не согласиться с мнением Ю.В. Николаевой, отмечающей, что отсутствие подобного закона приводит к медленному распространению в России института региональных детских омбудсменов<sup>501</sup>.

На практике правом законодательной инициативы воспользовалась Уполномоченный по правам ребенка в Саратовской области Ю.Л. Ерофеева, которая внесла в Саратовскую областную Думу законопроект, устанавливающий дополнительные гарантии для несовершеннолетних, признанных потерпевшими в рамках уголовного судопроизводства путем предоставления им мер социальной поддержки в виде юридической и психологической помощи за счет областного бюджета<sup>502</sup>.

В рамках содействия совершенствованию законодательства о правах ребенка детский Уполномоченный в субъекте РФ принимает участие в рабочих группах, создаваемых для разработки проектов нормативно-правовых актов, направленных на решение проблем детства. Участие детского омбудсмена в работе таких комиссий в качестве эксперта является

<sup>500</sup> Об Уполномоченном по правам ребенка в Новгородской области. Закон Новгородской области от 26 мая 2010 года №755-ОЗ // Новгородский ведомости №17 от 09.06.2010 г. Ст. 12-19.

<sup>501</sup> Николаева Ю.В. Перспективы совершенствования правовой защиты прав несовершеннолетних в России // Адвокат. 2011. N 7. С. 45.

<sup>502</sup> Второй ежегодный доклад о состоянии соблюдения прав и свобод ребенка в Саратовской области в 2011 году. Саратов, 2012. С. 21.

опекуна, попечителя осуществляется на основании акта органа опеки и попечительства, то есть в административном порядке.

Этим же законом введена новелла, которая не согласуется с административным порядком назначения опекунов, попечителей. Так, ст. 13 предусмотрена возможность единственного родителя несовершеннолетнего ребенка на случай своей смерти определить опекуна или попечителя. Для этого он оставляет заявление с удостоверенной подписью.

Однако и в таком случае орган опеки и попечительства обязан в соответствии с законом провести проверку личности будущего опекуна, попечителя и составить акт о его назначении. То есть, несмотря на волю родителя, выраженную в заявлении, опекун, попечитель проходит тщательную проверку и также назначается в административном порядке.

Было предложено изменение в закон: ввести ст. 1140<sup>1</sup> «Завещательное назначение опекуна или попечителя» в часть 3 ГК РФ<sup>54</sup>. Предложение не было принято, так как не был найден баланс между административными полномочиями органа опеки и попечительства и волеизъявлением родителей, но такая возможность до сих пор широко обсуждается в литературе. При этом авторы считают приоритетной волю родителя, а акт органа опеки и попечительства определяют как юридический факт возникновения отношений по опеке. Кроме того, данное изменение никак не уменьшит круг полномочий должностных лиц по контролю за исполнением обязанностей опекунов<sup>55</sup>. Поэтому завещательное назначение опекуна, попечителя следует регламентировать в ГК РФ.

Еще одно новшество введено ст. 14 ФЗ «Об опеке»: на основании вышеописанного акта о назначении опекуна, попечителя с последними заключается возмездный договор об опеке и попечительстве. Преимущество данной формы заключается в том, что возможно прописать не только типовые обязанности опекуна и попечителя, но и предусмотреть специальные обязанности, связанные с возрастом, состоянием здоровья и особенностями натуры и соответствующего воспитания несовершеннолетнего (например, склонности к техническому творчеству, спорту или поэзии). В договоре также указывается источник оплаты вознаграждения опекуну, попечителю.

По поводу источника финансирования имеется некоторая неопределенность. Законодатель предоставляет альтернативный выбор – или доходы от имущества подопечного, или средства третьих лиц, или средства субъекта Российской Федерации. Толкования понятия «третьи лица» в законе не дано. В случае выбора этого источника финансирования, плательщик денежных средств выплачивает опекуну определенную

<sup>54</sup> Пояснительная записка "К проекту Федерального закона "О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона "Об опеке и попечительстве"// СПС «Консультант Плюс».

<sup>55</sup> Михайлова И.А. Назначение опекунов и попечителей по новому федеральному закону//Гражданское право. - 2009. - N 2 (апрель-июнь). - С. 22.

денежную сумму за исполнение им опекунских обязанностей. Но для возникновения этого правоотношения необходим либо договор между плательщиком и органом опеки и попечительства, на основании которого возникает обязанность третьего лица по выплате вознаграждения, либо договор непосредственно между плательщиком и опекуном<sup>56</sup>. Заключение такого договора законом не предусмотрено, что делает невозможным принудительное взыскание в случае ненадлежащего исполнения обязанностей третьими лицами.

Недостаточно полно урегулирован в новом законе и вопрос о прекращении обязанностей опекуна, попечителя. Для этого орган опеки и попечительства издает специальный акт об отстранении или об освобождении от возложенных на них обязанностей. При этом не сказано, как быть в случаях одностороннего отказа от исполнения договора, требований сторон о расторжении договора, возможно ли в таких случаях возмещение убытков, предусмотренных ст. 15 ГК РФ и т.д. Очевидно, что данные вопросы требуют законодательной регламентации.

Витулева Е.А

#### **УПРАВЛЕНЧЕСКИЕ ПРИЁМЫ ПРОЦЕССА РЕГУЛИРОВАНИЯ МИТИНГОВ ДЕКАБРЯ 2011- МАРТА 2012 ГГ. (КИРОВСКАЯ И НИЖЕГОРОДСКАЯ ОБЛАСТИ)**

Соцопросы последних десяти лет фиксируют, что весьма небольшое количество людей готово к активным гражданским действиям, «выходу на улицы». Тем не менее, на практике существуют прецеденты очаговой гражданской активности. Особое место в их ряду занимают митинги декабря 2011 года как наиболее масштабные по численности участников и охвату территории.

Проводя непрерывный ежедневный мониторинг новостей в Кировской и Нижегородской областях в течение полугода, мы обратили внимание на то, что, несмотря на существующие социально- экономические (Нижегородская область: центр ПФО, прирост индекса промышленного производства в 2011 г. составил 5,3%<sup>57</sup>; Кировская область: сравнительная периферия, прирост индекса промышленного производства в 2011 г. 8,5%<sup>58</sup>) и политические (Нижний Новгород: губернатор- член «ЕР», регион неоднократно посещали

<sup>56</sup> Отчет о работе круглого стола «Актуальные проблемы законодательства об опеке и попечительстве»//[http://www.omlaw.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=729:-1-r&catid=98:2008-10-23-08-12-08&Itemid=124](http://www.omlaw.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=729:-1-r&catid=98:2008-10-23-08-12-08&Itemid=124)

<sup>57</sup> Объем промышленного производства в Нижегородской области вырос на 5,3%.- URL: <http://www.kommersant.ru/doc/1862456> (дата обращения)

<sup>58</sup> Объем промышленного производства в Кировской области вырос на 8,5%.- URL: <http://www.kommersant.ru/doc/1862455> (дата обращения)

национального законодательства, касающегося защиты прав детей, осуществлять его согласование с нормами Конвенции о правах ребенка.

Для поиска эффективных путей решения проблем детства Уполномоченный по правам ребенка в субъекте РФ может быть наделен правом законодательной инициативы. В самом общем виде законодательная инициатива представляет собой гарантированное законом право (обязанность) субъектов вносить законопроекты, либо законодательные предложения на рассмотрение органа законодательной власти, влекущее их обязательное рассмотрение этим органом в соответствии с установленной процедурой. Реализация права законодательной инициативы возможна как в форме внесения уже готового законопроекта, так и законодательного предложения<sup>497</sup>. На региональном уровне такое право в законодательном органе государственной власти субъекта Российской Федерации принадлежит депутатам, высшему должностному лицу (главе исполнительной власти субъекта РФ), представительным органам местного самоуправления. Кроме названных субъектов, обязательное право законодательной инициативы которых закреплено в ч.1 ст.6 Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», оно может быть предоставлено иным органам, в том числе и Уполномоченному по правам ребенка в субъекте РФ<sup>498</sup>. Так право законодательной инициативы детского омбудсмена закреплено в ст. 11 Закона Саратовской области «Об Уполномоченном по правам ребенка в Саратовской области»<sup>499</sup>. В соответствии с данной статьей, детский Уполномоченный вправе вносить на рассмотрение Саратовской областной Думы в порядке законодательной инициативы проекты законов области и постановлений областной Думы, затрагивающих вопросы защиты прав и свобод ребенка.

Наряду с законопроектами право законодательной инициативы может быть реализовано в предложениях детского омбудсмена о разработке и принятии законов, регулирующих вопросы защиты детства. В большинстве других регионов России право законодательной инициативы детскому омбудсмену не предоставлено или регламентировано следующим образом. Ст. 20 Закона Новгородской области «Об Уполномоченном по правам ребенка в Новгородской области» закрепляет право детского омбудсмена

<sup>497</sup> Леоненко Н.Т. Право законодательной инициативы в региональном законодательном процессе: сущность, проблемы, предложения // Российский юридический журнал. 2011. N 5. С. 89.

<sup>498</sup> Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации. Федеральный закон №184-ФЗ от 6 октября 1999 года (в ред. от 30 ноября 2011 года) // СЗ РФ. 1999. №42. Ст. 5005; 2011. №49 (ч.1). Ст. 7039.

<sup>499</sup> Об Уполномоченном по правам ребенка в Саратовской области. Закон Саратовской области от 17 февраля 2010 года №17 ЗСО (ред. от 28.04.2011 №22 ЗСО) // СЗ Саратовской области. 2010. №6. Ст.1068-1073; СЗ Саратовской области №9. 2011. Ст.3444-3445.

законодательстве достаточно детально. Однако к очевидным недостаткам такого регулирования можно отнести обилие оценочных понятий, определение и возможность применения которых отдано на усмотрение судебных органов в конкретных правоотношениях. На фоне отсутствия утвержденной многими десятилетиями правоприменительной практики (по сравнению с практикой международного сообщества) этот фактор привносит некоторые затруднения в процедуры рассмотрения конкретных дел, в то же время, предоставляя возможность судам принимать решения, заведомо не отвечающие критерию справедливости к выгоде одной из сторон разбирательства.

Негативной чертой, характерной для правового регулирования отношений с участием потребителей в России, видится также преобладание возможностей потребителя над возможностями субъекта предпринимательской деятельности в сфере защиты нарушенных прав. Такое преобладание потенциально может сделать предпринимателя (прежде всего, речь идет о представителях малого и среднего бизнеса) слабой и незащищенной стороной в отношениях с участием потребителей.

Правовое регулирование в сфере прав потребителей должно учитывать тенденции неправомерного поведения как потребителей, так и исполнителей, выступающих сторонами в договоре оказания услуги, и при разработке механизмов защиты прав потребителей не допускать «перекоса» в сторону игнорирования прав и законных интересов субъектов предпринимательской деятельности.

С учетом вышеизложенного можно утверждать, что проблема защиты прав потребителей нуждается в глубоком исследовании, особенно на фоне динамичного развития законодательства регулирующего данную сферу отношений, а также расширения практики его применения.

Трегубов П.О.

### **СОДЕЙСТВИЕ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЮ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРАВАХ ДЕТЕЙ КАК ОДНО ИЗ ВАЖНЫХ НАПРАВЛЕНИЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ УПОЛНОМОЧЕННОГО ПО ПРАВАМ РЕБЕНКА В СУБЪЕКТЕ РФ.**

Участие Уполномоченного по правам ребенка в работе над модернизацией законодательства, затрагивающего права и свободы несовершеннолетних, предусмотрено положениями Конвенции о правах ребенка 1989 года и рядом сопутствующих ей международных правовых актов<sup>496</sup>. Детский омбудсмен призван следить за эффективностью

<sup>496</sup> Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 года // Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР. 1990. № 45, Ст. 955.

Путин и Медведев, последний раз 4.11.11<sup>59</sup>; Киров: губернатор- бывший член «СПС», неоднократно подвергался критике «сверху», последний раз в связи со скандалом в январе 2012 г.<sup>60</sup>) различия между регионами, в них в ряде случаев используются схожие управленческие технологии. Мы предположили, что в числе таких технологий можно назвать и механизмы урегулирования ситуации в связи с декабрьскими митингами 2011 г. В целях обоснования данного положения мы проанализировали новостную сводку с 1.12.2011 по 10.02.2012 по двум регионам, полученную посредством использования программы профессионального мониторинга новостей Интегрум<sup>61</sup>.

Мы определили, что на начальном этапе «подогрева» внимания к митингам использовались следующие приемы:

1. «Прогон» сообщений о выступлениях по всем центральным федеральным и региональным каналам в целях максимального заполнения информационного пространства;
2. Многократное повторение однотипных сообщений («культивирование») и закрепление интереса;
3. Использование информационных провокаций, как федерального (скандальные заявления Путина<sup>62</sup>, слухи об отставке Медведева<sup>63</sup>), регионального (предупреждения о терактах<sup>64</sup>, слухи о давлении на студентов<sup>65</sup>, информация об усилении нарядов полиции<sup>66</sup>), так и международного характера (выступление Х. Клинтон<sup>67</sup>).

Следующий этап- снижение «накала страстей» и раскол массы протестующих. Первый использованный в данных целях метод- перевод стихийного «недовольства» в русло системной оппозиции, представленной коалицией партий КПРФ, Справедливая Россия, ЛДПР и «Яблоко». С первого митинга (10.12.2011) среди организаторов значатся партийные чиновники, при том, что их собственные митинги за исследуемый период

<sup>59</sup> Д.Медведев и В.Путин отметили праздник в Нижнем Новгороде.- URL: <http://top.rbc.ru/society/04/11/2011/623626.shtml> (дата обращения)

<sup>60</sup> Путин требует от Белых разобраться с тарифами ЖКХ в Кировской области.- URL: <http://ria.ru/society/20120110/536305476.html> (дата обращения)

<sup>61</sup> "Интегрум" - информационное агентство.- URL: <http://www.integrum.ru/> (дата обращения 9.02.2012)

<sup>62</sup> Путин принял белые ленточки оппозиции за контрацептивы. URL: [nn.ru/info/news/?news=12091431](http://nn.ru/info/news/?news=12091431) (дата обращения 11.02.2012)

<sup>63</sup> Дмитрий Медведев может досрочно уйти в отставку. URL: <http://www.nowdelo.ru/index.php?nav=rnews&viewart=5157> (дата обращения 10.02.2012)

<sup>64</sup> ГУВД по Нижегородской области: Есть реальная информация, что 10 декабря в Нижнем террорист готовит серию взрывов. URL: <http://nnov.kp.ru/online/news/1037949/> (дата обращения 10.02.2012)

<sup>65</sup> Профком ННГУ им. Н.И.Лобачевского призывает студентов не поддаваться провокациям. URL: [news.newnn.ru/news/45232](http://news.newnn.ru/news/45232) (дата обращения 9.02.2012)

<sup>66</sup> ГУ МВД России по Нижегородской области переходит на усиленный вариант несения службы. URL: [niann.ru/?id=401390](http://niann.ru/?id=401390) (дата обращения 13.02.2012)

<sup>67</sup> Хиллари Клинтон осудила арест Алексея Навального - автора слогана «ЕР - партия жуликов и воров» . URL: [vgoroden.ru/?id=205449](http://vgoroden.ru/?id=205449) (дата обращения 14.02.2012)

собрали незначительное число участников<sup>68</sup>. Примерно к 24.12.2011 происходит естественный раскол «конфедерации» партий, которые проводят самостоятельные митинги.

Второй приём- снижение оппозиционной активности за счёт ликвидации недостатка в «прямой связи» народа с исполнительной властью и предоставления возможности контакта с лицами, принимающими решения. Примером здесь могут служить присутствие на митингах 10.12.2011 в Нижнем Новгороде сити-менеджера О. Кондрашова<sup>69</sup>, весьма популярной публичной фигуры, и 24.12.2011 в Кирове - губернатора Кировской области Н. Белых<sup>70</sup>.

Третье, не менее важное направление - раскол оппозиции по линиям участников- неучастников митингов. Данный раскол имеет естественную природу, ввиду того, что митинги проходят только в крупных населённых пунктах, к тому же, присутствуют существенные различия в структуре мотиваций участников федеральных и региональных митингов.

Тем самым, мы видим, что на подъём протестных выступлений в большей степени повлияли приёмы политического менеджмента, нежели процессы гражданской самоорганизации.

Вотякова Е.С

### **ПРОБЛЕМА СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ НОРМЫ НЕЗАКОННОМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВЕ**

В настоящее время проблема совершенствования гл. 22 УК РФ «Преступления в сфере экономической деятельности» по-прежнему является актуальной.

Предпринимательская деятельность в нашей стране развивается в условиях роста преступности, коррупции, давления со стороны правоохранительных органов. Усугубляют положение и противоречия в нормативных актах, регламентирующих экономическую деятельность в стране, в связи с бессистемным принятием законов о защите прав потребителей, банкротстве, антимонопольных и иных законов<sup>71</sup>.

<sup>68</sup> Напр., Около 70 человек приняли участие в шествии и митинге НРО КИПФ 2 декабря в Нижнем Новгороде. URL: [niann.ru/?id=400852](http://niann.ru/?id=400852) (дата обращения 13.02.2012)

<sup>69</sup> На митинг «За честные выборы» в Нижнем пришел глава администрации Олег Кондрашов. URL: <http://nnov.kp.ru/online/news/1038384> (дата обращения 14.02.2012)

<sup>70</sup> Митинг «За честные выборы 2». Никита Белых пришел, ответил. URL: [http://www.gorodkirov.ru/article\\_view?a\\_id=23784](http://www.gorodkirov.ru/article_view?a_id=23784) (дата обращения 14.02.2012)

<sup>71</sup> Колосова В.И., Маляева Е.О. К вопросу о дальнейшем совершенствовании законодательства об ответственности за преступления в сфере экономической деятельности // Вестник Нижегородского государственного университета им. Н.И. Лобачевского. 2002. №1(5). С. 223-228

Анализируя ответственность исполнителя за причинение вреда в результате нарушения прав потребителя, следует отметить возмещение морального вреда как меру гражданско-правовой ответственности. Под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага, или нарушающими его личные неимущественные или имущественные права<sup>495</sup>.

Моральный вред, причиненный действиями (бездействием), нарушающими имущественные права гражданина, подлежит компенсации в случаях, предусмотренных законом (п. 3 ст. 1099 ГК РФ). В соответствии со ст. 15 Закона подлежит компенсации моральный вред, причиненный вследствие нарушения исполнителем прав потребителя, предусмотренных законодательными актами РФ, регулирующими отношения в области защиты прав потребителей. Нарушение любых прав потребителя (как имущественных, так и личных неимущественных), которые признаны за ним в соответствии с действующим законодательством, причинившее ему нравственные и физические страдания, подлежит денежной компенсации.

В качестве особенности условия наступления ответственности в виде компенсации морального вреда, причиненного потребителю, следует указать на возможность её применения лишь при наличии вины исполнителя, за исключением случаев, предусмотренных законом (например, при причинении вреда источником повышенной опасности).

Устанавливая порядок определения размера компенсации морального вреда, законодатель указывает, что потребитель вправе требовать компенсации морального вреда, независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда (п. 3 ст. 1099 ГК РФ). Размер денежной компенсации морального вреда не может быть поставлен в зависимость от размера вреда имущественного. Сам факт наличия или отсутствия имущественного вреда не может влиять на реализацию права потребителя на компенсацию причиненного ему морального вреда. Требования о компенсации морального вреда потребитель вправе предъявить независимо от предъявления требований о возмещении имущественного вреда.

В отличие от вреда имущественного, который может быть возмещен как в денежной, так и в иной форме (ст. 1082 ГК РФ), компенсация морального вреда допускается только в денежной форме (п.1 ст. 1101 ГК РФ).

Размер компенсации морального вреда определяется судом в зависимости от характера причиненных физических и нравственных страданий, оцениваемых с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего; с учетом степени вины нарушителя в тех случаях, когда вина является основанием возмещения вреда; исходя из требований разумности и справедливости (п.2 ст. 1101 ГК РФ).

Подводя итоги проведенного исследования, следует указать на то, что отношения в сфере защиты прав потребителей регулируются в российском

<sup>495</sup> Афонина А.В. Права потребителей в сфере строительства жилья. // Жилищное право. - 2010. - № 9. - С.12.

также не только имущественный, но и личные неимущественный интерес должника.

Законом предоставляется возможность взыскания процентов по основаниям, предусмотренным ст.395 ГК РФ, за нарушение любых денежных обязательств. В связи с этим, следует обратить внимание на то, что взыскание неустойки исключает возможность для потребителя требовать уплаты исполнителем процентов годовых за нарушение денежного обязательства. Иными словами, потребитель вправе по своему усмотрению выбрать меру ответственности.

Согласно разъяснениям высших судебных органов, «если законом или договором предусмотрено взыскание неустойки (пени) при просрочке исполнения денежного обязательства, суду следует исходить из того, что кредитор вправе предъявить требование о применении одной из этих мер, не доказывая факта и размера убытков, понесенных им при неисполнении денежного обязательства, если иное прямо не предусмотрено законом или договором»<sup>493</sup>.

Несмотря на то, что возмещение убытков, как уже было указано, представляет собой широко применяемую форму гражданско-правовой ответственности, применение этой формы на практике достаточно обременительно в силу того, что в процессе разрешения возникшего спора необходимо обосновать и доказать факт нарушения договора исполнителем, наличие и объем убытков, а также причинную связь между допущенным нарушением и возникшими убытками. Исходя из обременительности описанной процедуры, законодательство закрепляет такую форму гражданско-правовой ответственности за правонарушения в сфере прав потребителей, как неустойку.

Помимо регулирования ответственности за нарушение исполнителем договора возмездного оказания услуг с участием потребителя, законодательство о защите прав потребителей содержит нормы, регламентирующие ответственность за причинение вреда в частности порядок возмещения вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителя вследствие недостатков услуги.

В случае причинения такого вреда исполнитель несет ответственность независимо от вины, что представляет собой исключение из общего правила, по которому лицо, причинившее вред, освобождается от его возмещения, если докажет, что вред причинен не по его вине (п.2 ст. 1064 ГК РФ).

Исполнитель может быть освобожден от ответственности только в том случае, если докажет, что вред возник вследствие нарушения потребителем установленных правил использования услуги (работы) или хранения<sup>494</sup>.

<sup>493</sup> Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.98г. №13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами». п.6. //Бюллетень Верховного Суда РФ. - 1998. - № 12. - С. 2.

<sup>494</sup> Клетченкова М.М. Конвенционное регулирование отношений с участием потребителей //Журнал российского права. - 2007. - № 8. - С. 23.

Государственное регулирование предпринимательской деятельности осуществляется тремя основными методами: посредством административных, гражданско-правовых и уголовно-правовых норм, где наиболее значимую роль играет уголовное право<sup>72</sup>.

Известно, что в 2010 Федеральным законом РФ № 60-ФЗ были внесены значительные изменения в главу 22 УК РФ, которые в частности направлены на смягчение наказаний за экономические преступления. Законодатель считает, что осуществлять деятельность предпринимателям, с точки зрения закона, станет проще. Однако, правоприменительная практика противоречива.

По оценкам экспертов, за десять последних лет каждый шестой предприниматель попадал под уголовное преследование по экономическим статьям. Для сравнения, в прошлом году у нас в стране было зарегистрировано 7,5 миллиона субъектов предпринимательства, т.е. ежегодно подвергается осуждению около 4% от общего количества предпринимателей. Вместе с тем необходимо учитывать высокую латентность данных преступлений. По оценкам сотрудников правоохранительных органов, она достигает 80 %<sup>73</sup>.

Лишь небольшая часть уголовных дел, возбужденных по ст. 171 УК РФ (13,5 %) и переданных в суд, заканчиваются вынесением обвинительного приговора<sup>74</sup>. Также введен запрет на арест подозреваемых в большинстве экономических преступлений, в том числе незаконном предпринимательстве. В настоящее время под стражу по экономическим преступлениям попадают около 40–45% предпринимателей.

Так, часть ученых-юристов считают, что установление уголовной ответственности за незаконное предпринимательство является обоснованным. Другие же полагают, что данных преобразований недостаточно.

Так, выдвигается мнение об исключении из УК статьи о незаконном предпринимательстве ("Ведение предпринимательской деятельности без регистрации или лицензии"). По мнению экспертов, в нынешнем виде Уголовный кодекс не только нарушает конституционные права, но и международные соглашения, в которых участвует Россия.

В целом предложения направлены на то, чтобы уголовная ответственность не наступала за те действия, которые по своей сути преступлениями не являются. Чтобы некоторые статьи УК перестали быть откровенно коррупционным инструментом, а предприниматель не сидел в тюрьме, а работал в экономике<sup>75</sup>.

<sup>72</sup> Романов А. Г. Криминологический анализ и предупреждение преступности в сфере незаконного предпринимательства. Автореф. дисс...кандид. юрид. наук. СПб, 2005.

<sup>73</sup> Чеботарев А.В. Сравнительно-правовая и историческая характеристики уголовно-правовых норм, предусматривающих ответственность за незаконное предпринимательство//Юристы - правовец. 2008. № 1. С. 19-23.

<sup>74</sup> Петухов П.Б. Незаконное предпринимательство и уклонение от уплаты налогов и сборов: соотношение составов преступлений//Вестник челябинского государственного университета. 2009. № 31. С. 57-59.

<sup>75</sup> Куликов В. То взлет, то посадка // Российская газета. 2011. 2 февраля.

## РЕФОРМА ВОЕННО-МОРСКОГО ФЛОТА П.А.СТОЛЫПИНА.

Личность Петра Аркадьевича Столыпина уникальна, а сфера интересов многогранна и разнообразна. Он стремился внести усовершенствования и новшества во все основные сферы государственной жизни, но прежде всего, разрешить в России аграрный и рабочие вопросы. Тем не менее, огромное значение в деятельности Петра Аркадьевича занимали и вопросы внешней политики, обороны государства, в том числе и восстановление отечественного военно-морского могущества. И это было одним из важнейших целей у ослабленной и проигравшей России, недаром еще Александр III говорил: «У России нет друзей. Нашей огромности бояться... У России только два союзника: её Армия и её Флот»<sup>76</sup>.

На рубеже XIX-XX в.в. морская политика стала определяющей в международных отношениях, а военно-морской флот стал мощным рычагом обеспечения стратегических и политических интересов государств, а с другой стороны являлся внешним показателем возможностей державы. П.А. Столыпин ясно отразил свое отношение к реформе: «Всякая мировая держава не может не участвовать в мировой политике, не может не участвовать в мировых комбинациях и отказаться от права голоса в разрешении мировых событий. Флот есть рычаг для осуществления такого права, это атрибут великой державы»<sup>77</sup>. А существовавший на тот момент в России военно-морской флот не мог обеспечивать должным образом обороноспособность страны.

Будущее флота разным слоям населения виделось по-разному. Политики и государственные служащие (А.Гучков, П.Милюков, С.Витте и другие), далекие от морского дела отдавали главенствующую роль армии, присуждая второстепенную роль морскому флоту, тем самым флот воспринимался, лишь как средство поддержки сухопутной армии. Видные морские теоретики и практики (Н.Кладо, Л.Добровотворский, И.Григорович, А.Колчак и др.) придерживались другого мнения. Они выступали за создание нового военно-морского флота – самостоятельного и не подчиненного армии. Однако у них не было единства в отношении нового флота. Одни (Н.Кладо, Л.Добровотворский) выступали за создание флота основу, которого составили бы корабли с минно-торпедным вооружением, при этом линейным кораблям отводилось второстепенное значение. Другие (А.Колчак, И.Григорович) выступали за создание мощного наступательного линейного флота. А.В. Колчак так сформулировал смысл этой идеи: «России нужна реальная морская сила, на которой могла бы быть основана неприкосновенность ее

<sup>76</sup> См.: Журнал Армия и Флот. //Какой нужен России флот (<http://armiyaiiflot.ru/nomera/2002/20021-02.html>) (от 23.03.2012)

<sup>77</sup> См.: Барабанов М.С. // Современное состояние и перспективы развития Российского флота Доклад Российского представительства Центра оборонной информации. – 2006. – с.34-36

площади по договору найма жилого помещения, который он заключил, рассчитывая на своевременное исполнение своих обязательств строительной организацией.

Пленум Верховного Суда РФ, рассматривая этот вопрос, дает положительный ответ о наличии у потребителей права возмещения причиненных убытков в форме упущенной выгоды: «Под убытками следует понимать ... неполученные доходы, которые потребитель получил бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если лицо, нарушившее право потребителя, получило вследствие этого доходы, потребитель вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы».

Ответственность исполнителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора с участием потребителя, предусматривается Законом в форме неустойки в виде: пени - за нарушение сроков оказания услуги, устранения недостатков или удовлетворения отдельных требований потребителя; штрафа - за несоблюдение добровольного порядка удовлетворения законных требований потребителя.

Правила определения размера неустойки устанавливаются Законом. В соответствии с такими правилами при нарушении начального срока оказания услуги неустойка взыскивается вплоть до начала ее оказания; если же нарушен срок окончания - то вплоть до окончания оказания услуги. В соответствии с разъяснениями Верховного Суда РФ, если исполнителем были нарушены и сроки начала, и сроки окончания оказания услуги (выполнения работы), неустойка взыскивается за каждое нарушение в отдельности с соблюдением установленного п.5 ст.28 Закона предела<sup>492</sup>.

Исполнитель обязан уплачивать неустойку за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки в размере трех процентов от цены оказания услуги, а если таковая не определена - общей цены заказа, существовавшей в том месте, в котором требование потребителя должно быть удовлетворено исполнителем в день добровольного удовлетворения такого требования или в день вынесения судебного решения, если требование потребителя добровольно удовлетворено не было.

Следует отметить, что предельный размер неустойки ограничивается положением законодателя о том, что сумма взысканной неустойки не должна превышать цену отдельного вида работы (оказания услуги), а если она не определена договором - то общую цену заказа. В соответствии со ст. 333 ГК РФ суд вправе уменьшить неустойку, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства. Для уменьшения размера неустойки суду необходимо изучить такие факторы, как степень выполнения обязательства исполнителем, имущественное положение потребителя, а

<sup>492</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7, от 29.09.1994 г. (по состоянию на 11.05.2010) «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей». П. 11. //Российская газета. - 1994. - 26 ноября. - С. 9.

Причиненные потребителю убытки подлежат возмещению исполнителем в полном объеме.

В науке существуют различные точки зрения относительно понятия убытков. Так, например, позиция Грибанова В.П., которая в принципе сегодня разделяется большинством цивилистов, указывает на необходимость разграничения убытков в экономическом и юридическом их значении.

Под убытками в экономическом смысле он рассматривал любые потери в имуществе независимо от породивших их причин, а в юридическом - те невыгодные имущественные последствия, которые наступают для потерпевшего вследствие противоправного нарушения обязательства либо причинения вреда его личности или имуществу, выраженные в денежной форме<sup>489</sup>.

Помимо принципа полноты возмещения убытков при применении мер гражданско-правовой ответственности следует также учитывать обязательность соблюдения принципа справедливости возмещения убытков. Данный принцип направлен на предотвращение злоупотреблений правом со стороны кредитора и возложения на должника необоснованных, не вытекающих из допущенного нарушения субъективного права потерпевшего, неблагоприятных последствий имущественного характера. В целях реализации принципа справедливости возмещения убытков, разъяснениями высших судебных органов определено, что размер упущенной выгоды должен определяться с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести, если бы обязательство было исполнено<sup>490</sup>.

Следует обратить внимание на теоретические споры, связанные с решением вопроса о возможности взыскания упущенной выгоды в пользу потребителя. В юридической литературе высказано мнение о невозможности взыскания упущенной выгоды за нарушение договорных обязательств с обязанной стороны потребителем, поскольку последний приобретает товары (работы, услуги) исключительно для личных бытовых нужд, не связанных с извлечением прибыли<sup>491</sup>.

Упущенная выгода может рассматриваться как, например, неполучение ожидаемого урожая на приусадебном участке в результате покупки недоброкачественной техники или удобрений. Или другой пример: потребитель, заказавший строительство жилого дома и не вселившийся в него из-за просрочки окончания работ, вправе требовать возмещение расходов на наем жилого помещения и неполученный доход в виде неполученной наемной платы из-за невозможности сдать часть жилой

<sup>489</sup> Гражданское право. Т.1: Учебник. В 2-х т. /Под ред. Суханова Е.А. - М.: Волтерс Клувер. 2011. - С. 177

<sup>490</sup> Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8, от 01.07.1996 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». п. 11. //Вестник ВАС РФ. - 1996. - № 9. - С. 16.

<sup>491</sup> Богдан В.В. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере торговли и услуг. //Юрист. - 2010. - № 7. - С. 18.

границ и на которую могла бы опереться независимая политика... Эта реальная сила лежит в линейном флоте и только в нем.»<sup>78</sup>. Именно к представителям этого направления и относился П.А. Столыпин и в дальнейшем отстаивал эту точку зрения перед членами Государственной Думы.

В апреле 1907 года императору Николаю II было подано 4 варианта новой судостроительной программы, утвержден был только один вариант, получивший название «Малая судостроительная программа». Окончательный вариант предусматривал построение одной эскадры кораблей Балтийского флота, состоящей из 4 линейных кораблей, 4 линейных крейсеров, 8 легких крейсеров, 36 эскадренных миноносцев и нескольких подводных лодок. Но практически сразу возникло множество проблем с реализацией этого плана в жизнь. Наиболее важными из них были недостаток финансов и критика со стороны Государственной Думы. Таким образом, программа была сокращена и предполагалось построить только 4 линейных корабля, 3 подводные лодки и 14 эскадренных миноносцев. В связи с этим П.А.Столыпин выступил с блестящей речью «О морской обороне» 24 мая 1908г. перед Государственной Думой, которая выражалась в четырех положениях, тем самым пытаясь убедить Членов Гос. Думы в финансировании этой программы. Всего для восстановления военно-морского флота по оценке военно-морского министра С.А.Воеводского потребовалось бы 800 млн. рублей.

Первое положение выражало мысль, что России необходим сильный линейный и подвижный морской флот, который в отличие от миноносного гарантирует защиту державы и ее берегов – «для защиты берегов необходимы подвижные, свободно плавающие крепости, необходим линейный флот»<sup>79</sup>. Второе положение говорило о том, что флот по правилам военно-морского искусства должен состоять из эскадр однотипных судов, обладающих одинаковой скоростью, бронированием и огневой мощью. Третье положение сводилось к тому, что отказ от строительства морского флота или его задержка нанесет тяжелый удар по судостроительной промышленности и по утери профессиональных кадров. А заключительное положение предупреждало членов Государственной Думы, что «морские офицеры снимут с себя ответственность за будущее флота, что принесет громадный нравственный ущерб». Подтверждение «Малая судостроительная программа» получила лишь на собрании Государственного Совета. Добившись финансирования этой программы, Столыпин принял активное участие в реализации этой программы в жизнь, которая предполагала уже усиление не только Балтийского, но и Черноморского и Тихоокеанского флотов.

<sup>78</sup> См.: Пранц В.А.// Геополитика: ее роль и влияние на строительство и применение ВМФ России. – Военная мысль, № 6 - 2004. С. 2-10.

<sup>79</sup> См.: Речь о морской обороне 24 мая 1908 г. // (<http://petr-stolypin.ru/prilozheniya/rech-o-morskoy-oborone-proiznesennaya-v-gosudarstvennoj-dume-24-maya-1908-goda/15>) (23.03.2012)

Затем он занялся преобразованием морского флота на Черном море в связи с усилением Турецкого флота английскими линейными кораблями «Виккерса» и «Армстронга 2», под угрозой было господство России на Черном море и важные экономические зоны Крым, Одесса, Новороссийск. Итогом всего стала усилительная политика на Черном море, она предусматривала строительство кораблей, миноносцев и подводных лодок на общую сумму 150 млн.руб. Таким образом, П.А.Столыпин не допустил турецкого господства на Черном море и устранил, вытекающий из этого внешнеполитический конфликт.

Но подводя итог, можно сказать, что на рубеже XIX-XX в.в. под воздействием как внешних, так и внутренних факторов Россия приступила к созданию, активному формированию и реализации государственной морской политики в жизнь, в основе которой лежала создание мощного линейного флота. Основной целью этой реформы являлось поднятие престижа и авторитета России, приведение морского флота в полную обороноспособность, защита морских вод, а также повышение уровня России до уровня мировых, европейских держав.

А анализируя итоги реформы военно-морского флота, можно сказать, что у реформы больше положительных, чем отрицательных результатов. А Петр Аркадьевич Столыпин внес неоценимый вклад в становление и дальнейшее развитие морского флота. И можно с уверенностью утверждать - боеспособность русского Военно-морского флота, проявившаяся в ходе I мировой войны, была достигнута благодаря усилиям Петра Аркадьевича Столыпина. И сегодня морской флот помнит и уважает своего создателя и в честь 150-летия П.А.Столыпина будет назван его именем надводный корабль Военно-морского флота РФ.

Гагина Ю.В.

### **ЗАЩИТА АВТОРСКИХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ**

Согласно ст. 2 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) одним из трех видов отношений, регулируемым гражданским законодательством, основанным на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности его участников являются исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности.

Законодатель наделил граждан правосубъектностью: правоспособностью – способностью иметь гражданские права и нести обязанности – ст. ст. 17, 18 ГК РФ – она возникает в момент рождения гражданина и прекращается смертью, и дееспособностью – способностью своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права – ст. 21 ГК РФ - полная дееспособность возникает с момента совершеннолетия.

каждый обладает определенным объемом прав, которые принято именовать «права потребителя», ничуть не менее значимых, чем иные важнейшие права личности.

Актуальность проблематики настоящего исследования обусловлена тем, что особенности развития рыночной экономики в России до сих пор не позволяют говорить о повсеместной практике соблюдения предпринимателями принципа добросовестности, в том числе, в процессе оказания услуг. Соответственно, потребитель нуждается в наличии действенной системы правовых гарантий охраны его прав и законных интересов и защиты их в случае нарушения.

Потребители, права которых нарушены ненадлежащим исполнением договора возмездного оказания услуг со стороны субъекта предпринимательской деятельности, обладают, в соответствии с действующим законодательством определенными правовыми возможностями, применение которых к правонарушителю направлено на восстановление нарушенного права, а также предупреждению иных правонарушений.

Рассматривая гражданско-правовую ответственность как средство охраны прав потребителей, необходимо подчеркнуть, что ее основной функцией является компенсационная, т.е. восстановление нарушенной имущественной сферы потребителя за счет имущества правонарушителя. Вот почему основной упор в Законе о защите прав потребителей делается на применение такой предусмотренной действующим законодательством меры ответственности, как возмещение убытков.

Гражданский кодекс РФ предусматривает различные формы ответственности: в форме возмещения убытков, уплаты неустойки и т.д. Особое место он отводит именно возмещению убытков. Обусловлено это тем, что наиболее существенным и распространенным последствием нарушения гражданских прав являются убытки.

В настоящее время при применении гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств необходимо учитывать обязательность применения принципа полного возмещения причиненных убытков. Этот принцип, играющий важнейшую роль в регулировании правоотношений, развивающихся в рамках рыночной экономики, закреплен в ст. 15 ГК РФ, рассматривается в качестве одного из ключевых принципов частного права<sup>488</sup>.

Среди всех форм гражданско-правовой ответственности за нарушения обязательств, в том числе возникающих из договоров возмездного оказания услуг, возмещение убытков представляет собой наиболее общую форму: должник обязан возместить кредитору убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства (п.1 ст.393 ГК РФ).

<sup>488</sup> Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой. / Отв. ред. Садилов О.И. - М.: Норма. 2007. - С. 36.

Федеральная служба судебного исполнения США (Маршалльская служба Соединенных Штатов Америки)<sup>486</sup>.

Как показывает мировой опыт, в условиях рыночной экономики эффективны законодательно закрепленные меры финансового стимулирования института государственной защиты. Например, Закон США «о защите жертв и свидетелей» признает, что без взаимодействия правоохранительных органов и суда со свидетелями преступлений система правосудия не может функционировать надлежащим образом. В соответствии с этим Законом лицам, которые помогли следствию и суду раскрыть преступление и разоблачить виновных, представляется возможность получить материальное вознаграждение в размере четверти стоимости имущества лица, которого они разоблачили, но не более 250 тыс. долл. Похожую норму можно было бы ввести и в России.

Следует установить более строгие санкции за угрозы свидетелю или принуждение его к даче ложных показаний. В настоящее время за подобные действия, совершенные в отношении свидетеля с ведома или молчаливого согласия следователя или лица производящего дознание, ст. 302 УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок до 3 лет, а если данные действия связаны с применением насилия, издевательства и пыток, то на срок от 2 до 8 лет. В США же, например, только за запугивание или покушение на запугивание свидетеля предусмотрено лишение свободы на срок до 10 лет и штраф в размере 250 тыс. долл.

Американское законодательство о государственной защите жертв и свидетелей предусматривает широкий спектр взаимодействия должностных лиц и подзащитных и после вступления приговора в законную силу<sup>487</sup>.

Думаю, будет целесообразно включить и в ФЗ № 119 – ФЗ положение о том, что защищаемый имеет право на немедленное уведомление со стороны должностных лиц о побеге осужденного в другую тюрьму или лечебное учреждение, условно – досрочном освобождении от наказания или освобождении по отбытии срока наказания.

Торосян Р. А

### **ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СУБЪЕКТОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОТНОШЕНИЯХ С УЧАСТИЕМ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ**

Социально – экономическая реальность дает возможность сегодня утверждать, что каждый гражданин в определенный момент выступает в роли потребителя товара, работа или услуги. Выступая в таком статусе,

<sup>486</sup> См: Кармановский М.С., К вопросу о правовом статусе свидетеля как потерпевшего от преступных посягательств. // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. - 2010. - № 3. - С. 79-81.

<sup>487</sup> См: Игорь Т., Защита свидетеля. // Домашний адвокат. № 13. 2011. С. 3

Несовершеннолетние обладают частичной (неполной дееспособностью). При этом ст. 26 ГК РФ говорит о более полном объеме дееспособности граждан в возрасте от 14 до 18 лет по сравнению с малолетними гражданами в возрасте до 14 лет – ст. 28 ГК РФ.

Так, лица от 14 до 18 лет могут быть самостоятельными участниками имущественных сделок в отношении своих доходов, а также могут осуществлять исключительные права на результаты своей интеллектуальной деятельности. В законе ничего не сказано о самостоятельной защите ими своих нематериальных благ.

Несовершеннолетние от 6 до 14 лет могут самостоятельно заключать мелкие бытовые сделки, принимать подарки или распоряжаться подаренными средствами (имущественные правоотношения). Самостоятельное осуществление ими своих авторских прав, а также самостоятельная защита нематериальных благ законом не предусмотрена.

Об участии малолетних в возрасте до 6 лет в гражданских правоотношениях в ГК РФ вообще ничего не сказано.

В современном мире значительные творческие результаты в литературе, изобразительном искусстве, музыке, разработке программного обеспечения, кинематографии и иных областях творческой деятельности достигаются несовершеннолетними авторами.

Выдающийся советский композитор Сергей Прокофьев уже в 5 лет сочинил свое первое произведение под названием «Индийский галоп», а в 9-стал автором оперы «Великан». Оля Заранкина из подмосковного города Жуковский, в свои 4,5 была известна как автор более 100 песен. В 10 лет юной поэтессе к Нике Турбиной пришел мировой успех и награда «Золотой лев» Венецианского поэтического фестиваля.

Следует заметить, что несовершеннолетние авторы являются особой категорией правообладателей, нуждающейся в выработке специальных правовых механизмов, способных обеспечить эффективную защиту их прав и охраняемых законом интересов.

Таким образом, мы видим, что, регламентируя вышеназванные виды гражданских правоотношений, ГК РФ не предусмотрел

- 1) особенности защиты лицами до 18 лет своих нематериальных благ,
- 2) необходимость самостоятельного участия в осуществлении интеллектуальной собственности лицами до 14 лет,

Из данных дополнений остановимся на необходимости правового регулирования самостоятельного участия лиц в возрасте до 14 лет в осуществлении интеллектуальной собственности, то есть на защите исключительных прав несовершеннолетних.

Статья 28 ГК РФ говорит только о регулировании имущественных отношений лиц до 14 лет ими самими, их родителями или опекунами. Защита же авторских прав не предусмотрена ни ими самими, ни их родителями, ни опекунами.

Согласно ст. 64 Семейного кодекса РФ защита прав и интересов детей возлагается на их родителей, которые не вправе подавлять интересы своих

детей, иначе орган опеки и попечительства по заявлению ребенка может назначить представителя для защиты его прав.

Следовательно, лицо до 14 лет может обратиться за защитой, в том числе и авторских прав, в орган опеки и попечительства, если родители не осуществляют эти его права должным образом. Таким образом, хоть и опосредованно, через других лиц, но законодатель все же допускает, так сказать, частичку самостоятельной защиты несовершеннолетним своих авторских прав – так почему об этом прямо и полно не указать в ст. 28 ГК РФ.

Тем более, что даже на самом бытовом уровне, ряд авторских прав малолетние осуществляют самостоятельно: отправляют свои рисунки, приносят стихи в редакции газет и журналов, выступают со своими произведениями на концертах и т.п. Эти действия не противоречат закону.

Но при этом мы видим, что создание произведения малолетним сочетается с юридическими поступками, влекущими возникновение прав и обязанностей у субъектов возникшего правоотношения<sup>80</sup>.

Таковыми субъектами со стороны малолетнего лица являются его законные представители. Именно с ними лицо, принявшее материалы для опубликования или иного применения должно заключить соответствующий договор, предусмотренный или главой 57 «Публичный конкурс» ГК РФ, или частью 4 ГК РФ, регуливающей права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации. При этом в обмен на получение от ребенка его работы ему должен быть выдан проект договора<sup>81</sup>.

Однако все эти нормы права не выполняются ввиду правовой неосведомленности населения и отсутствия должной правовой культуры работников выставочных комитетов, редакций газет и журналов, руководителей кружков технического и художественного творчества и т.п. Согласно ст.27 Всеобщей декларации прав человека, каждому человеку наряду с правом свободного участия в культурной жизни общества должно быть гарантировано также "право на защиту его моральных и материальных интересов, являющихся результатом научных, литературных или художественных трудов, автором которых он является". Нужно заметить, что реализация данных положений не может ставиться в зависимость от условия достижения автором определенного возраста.

В настоящее время законодательство Российской Федерации не предусматривает какой-либо специфики правового регулирования вопросов обеспечения охраны, реализации и защиты прав, возникающих у несовершеннолетних авторов в отношении создаваемых ими произведений.

В правовой литературе предлагается издание подзаконного нормативного акта, обеспечивающего права и интересы юных авторов. Полагаем, что такое предложение противоречит ст. 3 ГК РФ, так как

<sup>80</sup> Л. Б. Гальперин, Н. И. Евстигнеева «Реализация авторских прав несовершеннолетними»

<sup>81</sup> Л. Б. Гальперин, Н. И. Евстигнеева «Реализация авторских прав несовершеннолетними»

сводится к наложению грима и приклеиванию фиктивных усов, а вместо переселения на новое место жительства применяются не регламентированные законом фиктивные похороны: организовывают, выносят трупа из квартиры, опознание в морге, могильное надгробие, свидетельство о смерти, даже слезы на поминках. А дальше ходи всю оставшуюся жизнь в парике с накладной бородой.

Законодательные пробелы способствуют равнодушному отношению к свидетелю представителей органов, призванных его защищать.

В соответствии со ст. 25 ФЗ №119 – ФЗ должностные лица органов, обеспечивающих государственную защиту, виновные в неприятии решения об осуществлении государственной защиты или в ненадлежащем ее осуществлении, несут ответственность, предусмотренную законодательством РФ. Согласно ст. 15 ФЗ №119 – ФЗ в случае причинения защищаемому лицу телесного повреждения или иного вреда его здоровью в связи с участием в уголовном судопроизводстве государство несет материальную ответственность. Однако за всю историю существования закона эта норма не применялась, хотя фактов причинения вреда было достаточно. В марте 2011 года на свидетеля Ф., находящегося под защитой государства в рамках программы защиты свидетелей, было совершено нападение – двое людей в масках подкараулили бизнесмена у дверей офиса в Санкт – Петербурге. Ф. чудом удалось отбиться от преступников. Сотрудники управления государственной защиты прибыли на место происшествия только через час. Ф. абсолютно обоснованно решил обжаловать бездействие сотрудников полиции в суде<sup>485</sup>.

Осуществление мер государственной защиты возлагается на шесть различных ведомств: на органы внутренних дел РФ; органы федеральной службы безопасности; таможенные органы и органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ по уголовным делам, находящимся в их производстве или отнесенным к их ведению; а также на иные государственные органы, на которые может быть возложено в соответствии с законодательством осуществление отдельных мер безопасности (ст.3 ФЗ «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства»). Отсутствие единого органа приводит к отсутствию единого подхода, единой стратегии и тактики осуществления защитных мероприятий. Нет единой системы подготовки сотрудников их специализации.

Государственной защитой свидетелей и потерпевший должно заниматься одно ведомство, но не имеющее функций расследования преступлений. Возможный вариант – возложить обеспечение государственной защиты участников уголовного судопроизводства на Службу судебных приставов Министерства юстиции РФ. К примеру, в США реализацией мер государственной защиты занимается одно специализированное ведомство –

<sup>485</sup> См: [http://www.zonazakona.ru/law/docs\\_ur/961/](http://www.zonazakona.ru/law/docs_ur/961/)

защите жертв и свидетелей преступления ведется недостаточно хорошо и тому есть много причин. Проанализируем отдельные из них.

В 2009г. был утвержден общий объем финансирования Государственной программы «Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» на 2009 – 2013 годы. Он должен был составить более 1,6 миллиарда рублей, но в 2010 году на эти мероприятия было перечислено лишь 34 % выделенных на год средств, что свидетельствует о недостаточности финансирования.

Вторая Государственная программа "Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2009-2013 годы", предусматривает за 5 лет ее действия применение мер защиты в отношении 10 тысяч участников уголовного судопроизводства. При этом, в самой Программе на 2009-2013г., отмечается, что ежегодно только по особо тяжким преступлениям около 10 миллионов человек выступают в качестве свидетелей и потерпевших и каждый пятый из них получает угрозы с целью изменения либо отказа от даваемых показаний. Таким образом, охваченными программными мероприятиями должны оказаться 0,0001% от общего количества нуждающихся подзащитных. То есть, применение мер государственной защиты происходит в намного меньших случаях, чем это необходимо.

В соответствии с государственной программой "Обеспечение безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства на 2009-2013 г." Российские суды должны быть оснащены мобильными комплексами для защиты свидетелей. Мобильный комплекс состоит из двух подсистем, одна из которых устанавливается в изолированном помещении по месту нахождения свидетеля, другая – в зале судебных заседаний. В каждой подсистеме – компьютер с веб-камерой, микрофон и пульт управления. Свидетель через монитор компьютера слышит и видит все, что происходит в зале заседания, свидетеля видит только судья, остальные участники процесса слышат измененный голос. Аппаратная система искажения речи работает в режиме реального времени, при этом разборчивость и смысл слов не теряются.

Однако, в настоящее время, суды, оборудованные подобными системами, большая редкость. В порядке эксперимента в начале 2011 года Судебный департамент при Верховном Суде РФ направил в Управление Судебного департамента по Комстромской области. Для судов Комстромской области три комплекса, экзотическая капля в море. Сегодня, если подобные меры безопасности и применяются к свидетелям, то они носят разовый характер, а не являются систематическими. В большей степени это относится к тем из них, которые требуют значительных затрат и усилий.

Применение таких мер безопасности, как замена документов свидетеля, изменение внешнего вида, места работы, переселение в другое место жительства, осложняет недостаточное урегулирование этих вопросов законодателем. В результате изменение внешнего вида свидетеля сегодня

гражданские правоотношения регулируются только федеральными законами. Но внесение предложенных нами дополнений в ГК РФ о регулировании авторских прав малолетних будет способствовать их защите.

Галачиева И.А.

### **МОРАЛЬНЫЙ ВРЕД ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА: ЗА И ПРОТИВ.**

Одним из способов защиты нематериальных благ (в частности, чести, достоинства и деловой репутации) является компенсация морального вреда. Согласно п.5 ст.152 ГК РФ «гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе ...требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением». В п.7 этой же статьи говорится о том, что «правила настоящей статьи о защите деловой репутации гражданина соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица». Из буквального толкования данной статьи следует, что законодатель подразумевает возможность причинения морального вреда юридическому лицу. В то же время, в науке и правоприменительной практике сложились две диаметрально противоположные позиции в отношении этой проблемы. Данный вопрос является открытым и дискуссионным с момента принятия ГК РФ и до настоящего времени.

Моральный вред, согласно ст.151 ГК РФ, представляет собой «физические или нравственные страдания», что кажется явно несовместимым с понятием юридического лица. Так, возможность причинения морального вреда юридическому лицу категорически отрицает А.Эрделевский, поскольку считает юридическое лицо искусственно созданным субъектом, не имеющим психики и в силу этого не способным испытывать какие-либо эмоции и страдания<sup>82</sup>. Эту точку зрения поддерживает и О.В.Дмитриева, которая предполагает, что все судебные решения, присуждающие компенсацию морального вреда юридическим лицам, ошибочны<sup>83</sup>.

В то же время, некоторые ученые выступают за буквальное толкование п.7 ст.152 ГК РФ, считая, что нарушение деловой репутации создает юридическому лицу неблагоприятные имущественные последствия, а также неудобства и трудности для деятельности юридического лица, которые не могут быть устранены путем возмещения убытков в соответствии со ст.15 ГК РФ (Е.Михно, К.Голубев).

Неодинаково на этот достаточно спорный вопрос отвечают и высшие органы судебной системы РФ. В п.15 Постановления Пленума Верховного суда от 24 февраля 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите

<sup>82</sup> Эрделевский А.М. О некоторых вопросах защиты деловой репутации / А.М.Эрделевский // Закон, 2009 - №12

<sup>83</sup> Дмитриева О.В. Некоторые проблемы института компенсации морального вреда / О.В.Дмитриева // Вестник Воронежского института МВД России, 2010 - №1, с.60-63

чести, достоинства и деловой репутации граждан и юридических лиц» содержится положение о том, что правила, регулирующие компенсацию морального вреда в связи с распространением сведений, порочащих деловую репутацию гражданина, применяются и в случаях распространения таких сведений в отношении юридического лица.

Высший Арбитражный суд изложил свою позицию в многочисленных Постановлениях Президиума, которая заключается в невозможности применения к юридическим лицам понятия «моральный вред», и, соответственно, невозможности удовлетворения требования о компенсации такого вреда. Эту позицию проводят в своих решениях большинство судов арбитражных судов (Суд указал, что крестьянское (фермерское) хозяйство «Остров», являясь юридическим лицом, не может испытывать нравственные и физические страдания, поэтому требование о компенсации морального вреда не подлежит удовлетворению)<sup>84</sup>. Но, несмотря на это, в системе арбитражных судов нет единства. В настоящее время арбитражные суды все чаще удовлетворяют иски юридических лиц о компенсации им морального вреда (Решение Арбитражного суда Волгоградской области от 20.02.2012 г. по делу № А12 – 21532/2011; решение Арбитражного суда г.Москвы от 24.02.2012 г. по делу № А40-102011/11).

Интересным является тот факт, что суды, удовлетворяя иск о компенсации морального вреда юридическому лицу, называют сам вред поразному. Например, в деле №А12 – 21532/2011, АС Волгоградской области называет вред «неимущественным», АС г.Москвы в деле № А40-102011/11 использует термин «моральный вред», АС г.Москвы в деле №А41-36331/11 оперирует понятием «репутационный вред». Такие разногласия в терминологии, на наш взгляд, могут привести к путанице в судебной системе и отрицательно отразиться на качестве судопроизводства.

По результатам проведенного анализа нормативных и правоприменительных актов, а также научных трудов, можно сделать вывод, что вопрос о возможности компенсации морального вреда юридическому лицу в законодательстве однозначно не урегулирован и именно законодательная формулировка является источником споров в этой области. Поэтому, было бы целесообразно решить данную проблему путем изменения нормы права для избежания ее двусмысленного толкования. Для этого предлагается 2 пути:

- внесение дополнений в ст.151 ГК, поясняющих, что моральным вредом также являются отрицательные последствия для юридического лица, возникшие в связи с нарушением его деловой репутации;

либо

- введение в гражданское право единого термина, который бы охватывал последствия посягательства на нематериальные блага как физических, так и юридических лиц.

<sup>84</sup> Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 31 августа 2005 г. №Ф08-3590/2005 по делу №А32673/2005-42/11

- переселение на другое место жительства;
- замена документов;
- изменение внешности;
- изменение места работы (службы) или учебы;
- временное помещение в безопасное место;

применение дополнительных мер безопасности в отношении защищаемого лица, содержащегося под стражей или находящегося в месте отбывания наказания, в том числе перевод из одного места содержания под стражей или отбывания наказания в другое.

Так, в 2009 году меры безопасности применялись в отношении 1241 лица. В их числе обеспечивалась безопасность 477 потерпевших, 394 свидетелей, 14 заявителей или очевидцев, 110 подозреваемых, обвиняемых, их защитников. Всего для обеспечения государственной защиты свидетелей, потерпевших и иных участников уголовного судопроизводства применялись 2177 мер безопасности:

- 739 раз - личная охрана;

- 220 раз - охрана жилища и имущества;

- 342 раза - выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и сообщения об опасности;

- 462 раза - обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;

- 318 раз - помещение в безопасное место и др.<sup>483</sup>.

Для защиты участников уголовного судопроизводства в структуре МВД России даже создано специальное подразделение полиции – Управление по обеспечению безопасности лиц, подлежащих государственной защите. Тем не менее, по данным ВНИИ МВД России, 60 % жертв преступлений, не обращаются в правоохранительные органы, в том числе и потому, что знают о заведомом нежелании свидетелей преступления давать показания из – за боязни мести преступников и неверия в эффективность мер государственной защиты.

И у свидетеля есть для этого все основания: ежегодно в России в ходе расследования уголовных дел гибнут от 5 до 8 свидетелей преступлений. На недостатки в сфере обеспечения безопасности указывал в своем послании и Президент Российской Федерации Д.А. Медведев. Так, по его словам, "правоохранительная и судебная системы должны обеспечивать действенную защиту нуждающихся лиц..."<sup>484</sup>. Однако, как показывает практика, работа по

<sup>483</sup> См: Интернет-интервью с начальником уголовно-правового управления правового департамента министерства внутренних дел Российской Федерации Соловьевым И.Н. "Актуальные проблемы повышения эффективности борьбы с коррупцией и экономическими преступлениями: правовой аспект" (21 января 2010 г.)

<sup>484</sup> См: Бородкина Т., Проблемы и перспективы развития института государственной защиты потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства. // "Мировой судья" № 4. 2010. С. 25.

чрезвычайно важная, ибо от него в определенной степени зависит справедливое разрешение дела.

В то же время дача показаний – занятие во всем мире как минимум обременительное, а если это показания против преступников, то и весьма опасное<sup>481</sup>.

Свидетели становятся жертвами преступных посягательств в связи с выполнением своего гражданского долга. Именно это является основной причиной нежелания сотрудничать с правоохранительными органами.

Страх очевидцев преступлений перед преступным миром, негативные последствия страха (уклонение от процессуальных обязанностей и др.) достигли таких масштабов, которые заставили говорить о себе не только на национальном уровне. Экспертами международного сообщества признано, что угроза и насилие в отношении лиц, сотрудничающих с правоохранительными и судебными органами, стали «наиболее распространенным средством подрыва системы уголовного правосудия», защита таких лиц отнесена к глобальным проблемам в сфере борьбы с преступностью.

Проблема правого обеспечения безопасности свидетелей, потерпевших и других лиц, содействующих правосудию, стали причиной принятия Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью от 29.11.1985 (Резолюция 40/34 Генеральной Ассамблеи ООН). Это событие стало вехой в развитии международного законодательства в отношении государственной защиты свидетелей и потерпевших. ООН потребовала от государств членов принять все необходимые меры к "минимизации неудобств для свидетелей и жертв преступлений, охраны их личной жизни и обеспечения их безопасности, а также безопасности их семей и свидетелей с их стороны и их защиты от запугивания и мести"<sup>482</sup>.

Для достижения этих целей в России был принят Федеральный закон от 20.08.2004 N 119-ФЗ "О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства" (Далее ФЗ №119 – ФЗ). И две Государственные программы обеспечения безопасности потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства: на 2006 – 2008 гг. и на 2009 – 2013 гг.

Так, согласно ст. 6 ФЗ № 119 – ФЗ в отношении защищаемого лица могут применяться одновременно несколько или одна из следующих мер безопасности:

- личная охрана, охрана жилища и имущества;
- выдача специальных средств индивидуальной защиты, связи и оповещения об опасности;
- обеспечение конфиденциальности сведений о защищаемом лице;

<sup>481</sup> См: Трунов, И., Защита свидетеля. // Домашний адвокат. № 13. 2011. С. 2.

<sup>482</sup> См: Кармановский, М., Совершенствование уголовно – правовых мер защиты свидетелей. // Право и экономика. № 8. 2010. С. 55.

## **О НЕКОТОРЫХ ПРОБЛЕМАХ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА СУДЕБНУЮ ЗАЩИТУ ПРИ ОБЖАЛОВАНИИ РЕШЕНИЙ И ДЕЙСТВИЙ НАЛОГОВЫХ ОРГАНОВ В АРБИТРАЖНЫХ СУДАХ ПЕРВОЙ ИНСТАНЦИИ.**

Право на обжалование решений и действий налоговых органов вытекает из конституционного права, предусмотренного ч. 2 ст. 46 Конституции РФ: «Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суд».

Дела, возникающие из публичных правоотношений, к которым также относятся и налоговые споры, действующим АПК РФ выделены в самостоятельный вид судопроизводства – административное производство.

Однако данный вид судопроизводства является недостаточно законодательно урегулированным.

Ни законодательно, ни теоретически не решена базовая проблема административного производства – является ли оно по своей природе исковым или таковым быть не может в силу специфики публично-правовых отношений, из которых возникло дело. В связи с этим глубокого анализа требует вопрос о средстве возбуждения налогового спора в арбитражном суде. Действующее процессуальное законодательство предусматривает, что обращение в арбитражный суд по делам о признании нормативных правовых актов недействующими, решений и действий (бездействия) государственных органов и их должностных лиц незаконным осуществляется посредством иска или жалобы, а заявления (п.4 ст.4, п.1 ст.198 АПК РФ). Вместе с тем согласно п.1 ст.197 АПК РФ данная категория дел рассматривается по общим правилам искового производства, но с особенностями, предусмотренными гл.24 АПК РФ<sup>85</sup>.

Обзор практики арбитражных судов позволяет сделать вывод о том, что дела, возникающие из публичных правоотношений возбуждаются на основании заявления. Так, в постановлении Федерального арбитражного суда Поволжского округа (г. Казань) по делу № А72-6902/2011 от 17 апреля 2012 г., указано, что общество с ограниченной ответственностью «Вариант» обратилось в Арбитражный суд Ульяновской области с заявлением о признании недействительными (незаконными) решений Инспекции Федеральной налоговой службы по Ленинскому району г. Ульяновска от 04.08.2011 № 28908 о привлечении к ответственности за совершение налогового правонарушения<sup>86</sup>.

<sup>85</sup> Цацулина Е.И. Отдельные проблемы оспаривания ненормативных актов налоговых органов и действий (бездействия) их должностных лиц в арбитражном суде //Вестник СГАП №4 2004.

<sup>86</sup> Постановление суда кассационной инстанции г.Казань, дело № А-72-6902/2011 от 17 апреля 2012г. Данные взяты с официального сайта Высшего Арбитражного суда РФ <http://www.arbitr.ru/> доступ от 21 апреля 2012г.

Таким образом, дела об оспаривании ненормативных актов и действий (бездействия) налоговых органов существенно отличаются не только от гражданско-правовых споров, но и от других дел, возникающих из публично-правовых отношений, поскольку имеют ярко выраженный имущественный характер. Эта особенность дел об оспаривании ненормативных актов и действий (бездействия) налоговых органов предопределяет использование процессуальных средств и институтов искового производства, не характерных для иных публично-правовых споров (предъявление встречных требований, уменьшение или увеличение размера заявленных требований, встречное обеспечение требований и т.п.).

Следовательно, неисковое средство возбуждения дел об оспаривании ненормативных актов и действий (бездействия) налоговых органов, закрепленное Арбитражным процессуальным кодексом РФ 2002 г., вступило в противоречие с внутренним «спорным» содержанием этой категории дел. В соответствии с вышеизложенным, считается целесообразным согласиться с мнением Е.И. Цацулиной о закреплении в качестве средства судебной защиты прав и законных интересов налогоплательщиков понятие «административный иск»<sup>87</sup>.

Выводы проделанного исследования позволяют говорить о том, что действующее арбитражное процессуальное законодательство по делам, возникающим из публично-правовых отношений, нуждается в совершенствовании, как в части отдельных норм, так и целых институтов.

Говорун С.О.

## СТАНОВЛЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННОЙ ЭКОНОМИКИ В РОССИИ

Историческое развитие России в советский период предполагало наличие системы централизованного планирования народного хозяйства. Данная система носила планово-распределительный характер и характеризовалась директивным способом установления цен на товары. Таким образом при плановой экономике государство выполняло распределяющую функцию, которую при рыночных отношениях выполняют цены. К началу 70-х годов XX века тенденции излишней централизации, обязательной плановости и сплошной регламентированности стали нарастать. Так, например, если с 1960 по 1985 г. основные производственные

<sup>87</sup> Цацулина Е.И. Автореферат (диссертация) Производство по делам об оспаривании ненормативных актов и действий (бездействия) налоговых органов в арбитражных судах первой инстанции, Саратов 2005. <http://www.dissercat.com/content/proizvodstvo-po-delam-ob-osparivanii-nenormativnykh-aktov-i-deistvii-bezdeistviya-nalogovykh> доступ от 09.04.2012.

правосознание. Развитие духовной сферы этноса – важная предпосылка формирования его правовой культуры. Этнос, осознавший и переосмысливший в достаточной мере и с достаточной глубиной всю совокупность предправовых образов и представлений, сюжетов и идей, будет в большей степени подготовлен к восприятию и усвоению правовых форм, институтов, чем народ, не прошедший целиком этой стадии социального и материального развития, но столкнувшийся сразу же с правовыми формами раннеклассового общества<sup>480</sup>.

В своем приветствии участникам V Ассамблеи Русского мира 3 ноября 2011 года в Санкт-Петербурге Святейший Патриарх Кирилл отметил: «Православная вера всегда была тем стержнем, который позволял русским, где бы они ни жили, сохранить свою национальную идентичность, свою русскость. Та консолидация, которая происходит в России, – добавил он, – проявляется, в том числе, и в таких мероприятиях, как нынешнее. Россия становится другой страной. Она запрограммирована быть богатой и процветающей. Поэтому для меня как священника самым главным сегодня является не решение экономических проблем – они все постепенно будут решены. Главную задачу я вижу в другом: Россия не должна потерять свою подлинность, свою идентичность. В результате глобализации, взаимопроникновения разных цивилизаций, разных систем ценностей нивелируются и исчезают те системы ценностей, которые присущи данному народу и которые формируют его самобытность – и духовную, и культурную, то, что можно назвать некой надцивилизационной матрицей. Каждый народ имеет эту матрицу. И каждое последующее поколение воспроизводит те ценности, которые в этой матрице заложены».

Торосян Р. А

## ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ СВИДЕТЕЛЕЙ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Свидетель является одной из ключевых фигур справедливого и оперативного судопроизводства, от его активного и добросовестного поведения зависит установление истины при осуществлении правосудия. К сожалению, в России большинство очевидцев преступлений стараются всячески избежать дачи показаний.

В соответствии со ст. 56 УПК РФ свидетелем является лицо, которому могут быть известны какие либо обстоятельства, имеющие значение для расследования и разрешения уголовного дела, и которое вызвано для дачи показаний. Таким образом, свидетель – фигура в судопроизводстве

<sup>480</sup> Семитко А.П. Русская правовая культура: мифологические и социально-экономические истоки и предпосылки.// Государство и право. №10. 1992. С. 110.

Особенно любопытна в этой связи позиция таких ученых как Бирюков Н.И. и Сергеев В.М. Ими был открыт очередной российский «политический феномен», выражающийся в том, что существует некая посттоталитарная фаза развития общества, многие черты которой настолько неожиданны, что поневоле приходишь к выводу: стандартные политические и экономические рецепты по реконструкции и реорганизации этого общества, направленные на то, чтобы привить ему основные достижения мировой цивилизации, попросту не работают. И дело вовсе не в том, что рецепты эти плохи. За годы своего господства тоталитаризм преобразует общество, создавая в нем такое сознание, такие институциональные структуры и такие социальные группы, что все подобные рецепты форсированного перехода к состоянию гармонии с «цивилизованным миром» отвергаются теми силами общества, которые одни только и в состоянии осуществить необходимые реформы. Традиционные для политической культуры России непринятие и критика институтов представительской демократии не могли остаться без последствий, не стать препятствием для эффективного функционирования подобных институтов. Активность новых форм политической жизни немислимо отделить от адекватной этим формам политической культуры – той почвы, в отсутствие которой экзотическое растение, перенесенное в новую среду, быстро увядает<sup>476</sup>.

В последнее время радует тот факт, что в России стало уделяться большое внимание духовному воспитанию человека вообще и религиозному, в частности, поскольку «религия способствует внутреннему росту, более интенсивной духовной жизни человека»<sup>477</sup>. Религиозное правосознание есть «особого рода инстинктивное правочувствие, в котором человек утверждает свою собственную духовность и признает духовность других людей»<sup>478</sup>.

Религия и право вырастают из единого духа и воли Бога, отсюда они начинают своё взаимодействие и целесообразное социальное функционирование. Религия представляет собой фундамент всякого духовного человеческого бытия, личного и социального порядка и развития, и ее отсутствие, в конечном счете, приводит к всеобщему хаосу, духовной и нравственной деградации, болезни и разрушению человека и общества<sup>479</sup>.

На наш взгляд, современное российское правовое сознание находится в поиске собственного, самобытного, культурного пути развития. Видимо, на возрождение правовой культуры, как части всей общей культуры российского общества, все большее влияние будет оказывать религиозное

<sup>476</sup> Бирюков Н.И., Сергеев В.М. Становление институтов представительской власти в современной России. М. 2004. С.6-7.

<sup>477</sup> Дружкина Ю.А., Синюкова Т.В. Роль религиозного правосознания в формировании российской правовой культуры // Вестник СГАП. № 50. 2006. С. 173.

<sup>478</sup> Ильин И.А. О сущности правосознания. Теория права и государства /Под ред. и с предисл. В.А. Томсинова. М., 2003. С. 159-398.

<sup>479</sup> Осипян Б.А. О необходимости религиозного измерения права // Представительная власть – XXI век: законодательство, комментарии, проблемы. №2. 2005. С. 28.

фонды выросли в 7 раз, то произведенный национальный доход - лишь в 4 раза. Об экстенсивном росте экономики свидетельствовало также снижение роста производительности труда в эти годы на 8%<sup>88</sup>.

Все это, а также снижение уровня жизни населения, дефицит товаров и услуг, свидетельствовало о необходимости смены экономической модели развития советского общества. Однако поскольку экономической реформой в 1986-1988 годах стал заниматься партийный и государственный аппарат, то радикальных изменений в формах собственности, установление реальной конкуренции, формирование реальных цен на товары не произошло. Для того, чтобы преодолеть недоверие население к проводимым экономическим реформам, было принято несколько нормативных актов, связанных с разгосударствлением экономики. Закон СССР «О кооперации» (1988 г.) закрепил равноправие кооперативного и государственного секторов экономики, что стимулировало рост числа кооперативов только за этот год в 6 раз. Способствовали развитию рыночных отношений также «Основы законодательства об арендных отношениях» и Закон СССР «Об индивидуальной трудовой деятельности». Однако после августовских событий 1991 г. произошел распад СССР. Россия вступила в этап либеральных преобразований в экономике, концепцию которых предложили приверженцы западной модели экономического развития Е. Гайдар, А. Чубайс, Г. Явлинский и ряд других известных ученых-экономистов. В результате проведенной ими «шоковой терапии» были введены свободные цены, проведена приватизация жилья и государственных предприятий, а также утрачен контроль государства в промышленности и сельском хозяйстве. Отрицательным моментом становления рыночной экономики в данный период стало также отсутствие законодательной базы рыночных отношений, «поэтому, хотя возвращение к плановой советской системе к середине 1990-х годов уже было маловероятно, конфигурация и перспективы развития экономики России оставались неопределенными»<sup>89</sup>.

Так, например, с 1 января 1991 г. в РСФСР был введен в действие Закон «О собственности в РСФСР»<sup>90</sup>, который наряду с государственной, муниципальной собственностью и собственностью общественных объединений (организаций) установил частную собственность и ввел запрет для государства устанавливать в какой бы то ни было форме ограничения или преимущества в осуществлении права собственности в зависимости от нахождения имущества в частной или других формах собственности. В Законе впервые оговаривалось, что в собственности граждан могут находиться земельные участки, которые они могли продавать,

<sup>88</sup> Толмачева Р. П. Экономическая история: генезис рыночной экономики: Учебник. С. 586.

<sup>89</sup> Толмачева Р. П. Экономическая история: генезис рыночной экономики: Учебник. М., 2002. С.586.

<sup>90</sup> Ведомости РСФСР. 1990. № 30. Ст. 416, 417.

предусматривалась также возможность приватизации, то есть возможность отчуждения в частную собственность граждан и юридических лиц государственного и муниципального имущества, оговаривались условия прекращения права собственности и т.д.

Экономические реформы этого периода имели глобальную цель: осуществить переход России от плановой к рыночной экономике. Для этого прежде всего нужно было конституционно закрепить институт частной собственности. Именно поэтому Конституция РФ 1993 года в ст. 8 закрепила важное положение о том, что «в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности». Тем самым в число важнейших основ конституционного строя были включены базовые принципы рыночной экономики. Это позволяет говорить о конституционном закреплении становления рыночной экономики в России. Однако Конституция РФ 1993 года в отличие от предыдущих советских конституций не содержит специального раздела об экономической основе государства и общества. В настоящее время на конституционном уровне регулирование экономических основ выражается в закреплении форм собственности, права собственности, свободы труда, свободы экономической деятельности, неприкосновенности собственности и др.

Причем необходимо отметить, что в отличие от конституций советского периода роль государства в регулировании экономики в настоящее время ограничена. «Следует согласиться с тем, что невозможно закрепить в Конституции конкретную экономическую роль государства, определенную степень и предел государственного участия в экономике, так как распоряжение государством своими ресурсами не может все время осуществляться по единым, постоянным правилам. В то же время общее содержание конституционно-правового регулирования экономики несет в себе важную ограничительную функцию, обозначая общие цели и задачи такого вмешательства и предусматривая соответствующие средства»<sup>91</sup>.

Несмотря на сложный процесс преобразования плановой экономики в рыночную, его результаты, в основном положительны. Экономика России росла в среднем на 7% в год, начиная с 1998 года, что привело к удвоению реальных совокупных чистых доходов граждан и появлению среднего класса. В экономике России в последнее десятилетие отмечался рост ВВП, за исключением 2009 года (в 2000 году - 10%, в 2001 — 5,1%, в 2002 — 4,7%, в 2003 — 7,3%, в 2004 — 7,2%, в 2005 — 6,4%, в 2006 — 8,2%, в 2007 — 8,5%, в 2008 — 5,2%, в 2010 — 4,0%), промышленного и сельскохозяйственного производства, строительства, реальных доходов населения. Происходило снижение численности населения, живущего ниже уровня бедности (с 29% в 2000 году до 13% в 2007 году). С 1999 по 2007 годы индекс производства обрабатывающих отраслей промышленности вырос на 77%, в том числе

<sup>91</sup> Мельников В.В. Конституционные основы регулирования экономических отношений в России: монография. М.: ЮРКОМПАНИ, 2011. С.19.

Византия характеризовалась пересечением функций различных административных органов, всеобщим взяточничеством, казнокрадством, покупкой титулов и должностей. Имущественная и социальная неустойчивость порождали произвол властей и эгоизм, индифферентность населения. Возникает особое сочетание индивидуализма населения без свободы личности. Этот культурный шаблон и заимствовала Россия»<sup>473</sup>.

Исторический экскурс в российское общество позволяет выявить его особенности, отраженные в правовой культуре: это, прежде всего, патриархально-общинный менталитет, имеющий как положительные, так и отрицательные свойства; пренебрежение к закону; снисходительно-недоверчивое, а нередко и неприязненное отношение к власти (по всей ее иерархичной лестнице), и в то же время, вера в «царя-батюшку», «вождя», постоянное стремление к «воли», а пресытившись – стремление опять обрести «хозяина с железным кулаком» (вспомним растерянность сотен и тысячи русских крестьян, получивших освобождение после реформы 1861 г., многие из которых не понимали, что «делать с дарованной свободой» и желавших вернуться к своему хозяину-помещику).

Однако, каковы же причины того, что правовой нигилизм и его противоположность правовой идеализм (о котором также можно говорить в отношении российской правовой культуры) так плотно укоренились в сознании русского человека? Почему русскому правосознанию чужды западные правовые традиции? И почему же, наконец, «российская ментальность по своей сути является закононигилистическим образованием»?<sup>474</sup>

Исследователь О. В. Мартышин отмечает в своей статье: «Экспансия чуждой культуры всегда вызывает противодействие. На практическом и эмоциональном уровне оно проявляется в сопротивлении национальной культуры, на теоретическом уровне – в понимании необходимости соответствия государственных и правовых учреждений реальным, а значит и национальным условиям»<sup>475</sup>. Вспомним Аристотеля, который видел мудрость законодателя не в том, чтобы придумывать идеальные законы, а в умении создавать законы, соответствующие условиям данного государства. Монтескье, развивая эту мысль, вводит понятие «общий дух народа», определяющий «дух законов» и приводящий к тому, что законы одного народа, как правило, не подходят другому. Этими мыслями широко пользовались Гегель, представители исторической школы права и многие другие.

<sup>473</sup> Любарский Г.Ю. Морфология истории: сравнительный метод и историческое развитие. Москва, 2000. С.22.

<sup>474</sup> Ведяхин В.М. Некоторые правовые факторы формирования и реализации принципов права//Актуальные проблемы правоведения. №1(10). 2005. С.4.

<sup>475</sup> Мартышин О.В. Национальная политическая и правовая культура в контексте глобализации// Государство и право. №4. 2005. С.11.

Правовая культура, как и культура в целом, неразрывно связана с историческими, этническими, социокультурными особенностями народа, общества, государства. Становление и развитие русского права, российской правовой культуры происходило по общим законам, присущим становлению любого права, любой правовой культуры. Но в этих процессах были и свои особенности, связанные на наш взгляд, прежде всего с тем, что Россия находится на стыке двух культур – западной и восточной, ощущая тем самым на себе влияние их обеих. Так, историк и этнограф калмыцкого происхождения Эренжен Хара-Даван полагал, что в годы монгольского ига были заложены основы российской политической и правовой культуры, что монголы дали покоренным русским землям «основные элементы будущей московской государственности: самодержавие, централизм, крепостничество»<sup>471</sup>. Евразийцы считали, что на территории России (Евразии) благодаря привнесению туранского (тюркского) элемента в русскую культуру сложился новый этнотип, заложивший основы психологии русского человека. Евразийский историк Б. Ширяев пришел к выводу, что «монгольское иго вывело русский народ из провинциализма исторического бытия мелких разрозненных племенных и городских княжеств так называемого удельного периода на широкую дорогу государственности»<sup>472</sup>. Таким образом, евразийцы стремились разобраться в глубинных корнях истории России, осмыслить естественно-исторические закономерности жизни народов и государств и достигли на этом пути впечатляющих успехов. Именно они научно обосновали идею существования России-Евразии как особого историко-культурного региона, равно несхожего с Западной Европой, Ближним Востоком или Китаем.

Беспорным является, на наш взгляд, влияние Византийского государства на Древнюю Русь. Этот факт отмечают и западные исследователи, известные своей пристрастностью, объясняя это тем, что в древнерусском государстве новые политические теории опирались на византийские образцы, но при этом они вовсе не утрачивали универсальный характер и принимали соответствующую национальную окраску. Достаточно сказать, что и теория Третьего Рима в значительной мере восходит к византийским источникам, которые, в свою очередь, обосновали непреходящее значение Второго Рима – Византийской Империи. Так, Г.Ю. Любарский утверждает, что «Русь строила себя по образцу Византии, а Византия была многонациональным государством без естественных границ и в окружении агрессивных соседей. Византии было свойственно на протяжении всей ее истории централизованное мощное государство, подчинившее себе все остальные сферы общественного развития. ... Переразвитие государственной власти сопровождалось своими следствиями:

<sup>471</sup> Чингис-хан как полководец и его наследие. Культурно-исторический очерк Монгольской империи 12-14 веков. Алма-Ата, 1992. С.452.

<sup>472</sup> Ширяев Б. Наднациональное государство на территории Евразии // Евразийская хроника. Париж, 1927. № 7. С. 6-13.

производства машин и оборудования — на 91%, текстильного и швейного производства — на 46%, производства пищевых продуктов — на 64%<sup>92</sup>.

Таким образом, с момента распада Советского Союза, с 1991 года по настоящее время Россия прошла путь от плановой командно-централизованной экономики к рыночной, с конституционно закрепленным статусом частной собственности, либеральной экономической системе.

Гришина М.А.,

#### **РОЛЬ ПРАВОВЫХ ПОЗИЦИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА СВОБОДНЫХ ВЫБОРОВ**

В настоящее время в судебной практике Конституционного Суда Российской Федерации проблематика выборов занимает значительное место. Конституционный Суд Российской Федерации разрешает дела, связанные и с распределением полномочий по правовому регулированию избирательно-правовых отношений между уровнями власти, защитой избирательных и иных прав граждан на выборах, обеспечением их равноправия в избирательном процесс, а так же проверкой конституционности избирательных процедур. Решение данных вопросов во многом связано с реализацией одного из основополагающих принципов избирательного права – принципа свободных выборов.

Конституционный Суд Российской Федерации, основываясь на международно-правовых актах, в частности статьи 3 Протокола № 1 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод и ее интерпретации в практике Европейского Суда по правам человека, пришел к следующему выводу: принцип свободных выборов предполагает, что выборы и в Государственную Думу, и в органы законодательной власти субъектов Российской Федерации не могут проводиться иначе, как на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании<sup>93</sup>. Именно с этих позиций Конституционный Суд Российской Федерации оценивает те или иные оспариваемые положения о выборах в контексте принципа свободных выборов, содержащиеся в федеральном законодательстве и законодательстве субъектов Российской Федерации.

Так, основываясь на принципе свободных выборов Конституционный Суд Российской Федерации указал, что участие гражданина в выборах как в качестве избирателя, так и в качестве кандидата в депутаты, является свободным и добровольным. Закономерным продолжением данного положения является то, что незаконное лишение гражданина возможности участвовать в выборах в качестве кандидата приводит к искажению характера выборов как свободных, не только для кандидатов, но и для

<sup>92</sup> <http://ru.wikipedia.org/> <http://www.gks.ru/> Дата обращения 25.08.2012.

<sup>93</sup> Зорькин В. Право на свободные выборы в решениях Конституционного Суда Российской Федерации // Сравнительное конституционное обозрение. 2005. № 1(50). Ст. 69.

избирателей, свобода волеизъявления которых может ограничиваться самим фактом лишения права голосовать за любого из законно выдвинутых кандидатов<sup>94</sup>.

На свободный характер выборов сослался Конституционный Суд Российской Федерации в обоснование соответствия Конституции Российской Федерации признания несостоявшимися выборов, на которых большинство голосов подано против всех кандидатов. Так, орган конституционного контроля отметил, что по смыслу п. 6 ст. 51 ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» воля избирателей может быть выражена голосованием не только «за» или «против» отдельных кандидатов, но и в форме голосования «против всех», внесенных в избирательный бюллетень кандидатов. Такое волеизъявление в условиях свободных выборов означает не безразличное, а негативное отношение избирателей ко всем зарегистрированным и внесенным в избирательный бюллетень по данному избирательному округу кандидатам. Его конституционно-правовой смысл заключается в том, что подобным кандидатам отказывается в праве представлять народ в выборных органах публичной власти. При этом выборы, как способ выявления воли народа и формирования соответствующих легитимных органов государственной власти и местного самоуправления, от его имени осуществляющих публичную власть, основаны на приоритете воли большинства избирателей, принявших участие в голосовании<sup>95</sup>.

Конституционные критерии свободных выборов определяют, в том числе, допустимые пределы ограничения пассивного избирательного права. Суд, исходя из того, что граждане осуществляют пассивное избирательное право на основе принципа свободных выборов, т.е. на добровольной, а не принудительной основе, указал на недопустимость наделения кандидата, утратившего статус зарегистрированного кандидата, правами и обязанностями, связанными с этим статусом, без его согласия<sup>96</sup>.

<sup>94</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 15.01.2002 N 1-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статьи 64 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» и статьи 92 Федерального закона «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» в связи с жалобой гражданина А. М. Траспова» // СЗ РФ. 2002. №6. Ст. 626.

<sup>95</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 10.06.1998 № 17-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 6 статьи 4, подпункта «а» пункта 3 и пункта 4 статьи 13, пункта 3 статьи 19 и пункта 2 статьи 58 Федерального закона от 19 сентября 1997 года «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации». СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 3002.

<sup>96</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 11.06.2002 N 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 64, пункта 11 статьи 32, пунктов 8 и 9 статьи 35, пунктов 2 и 3 статьи 59 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» в связи с запросами Верховного Суда Российской Федерации и Тульского областного суда» // СЗ РФ. 2002. № 25. Ст. 2515.

Феномен правовой культуры в отечественной науке интерпретируется неоднозначно. В юриспруденции исследуются, прежде всего, предмет права, его институты, правосознание и правовое поведение граждан. Социологический анализ правовой культуры рассматривает ее как качественную характеристику восприятия права и правового поведения отдельной личности. Многочисленные дефиниции 200-х определений правовой культуры связаны, видимо, с двусмысленностью самого термина «правовая культура». С одной стороны, правовая культура предстает как часть культуры вообще, где определяющим понятием выступает термин «культура». С другой – в качестве детерминанты выступает категория «право», и правовая культура в этом контексте рассматривается как элемент правовой системы общества.

Первый подход к сущности правовой культуры выражен в трудах М.М. Бахтина, Ю.М. Лотмана, Н.И. Бердяева.

Другой подход представлен в многочисленных публикациях современных авторов. В рамках теоретико-правовой модели, разработанной В.П. Сальниковым, правовая культура есть «особое социальное явление, которое может быть воспринято как качественное правовое состояние и личности, и общества, подлежащее конструированию по различным основаниям»<sup>467</sup>. Правовую культуру личности и общества он рассматривает «как одну из категорий общечеловеческих ценностей, как важнейший результат общедемократических завоеваний прогрессивного человечества»<sup>468</sup>.

А. Б. Венгеров определяет правовую культуру как наиболее высокую и емкую форму правосознания. При этом, по его мнению, если правосознание охватывает только духовную жизнь общества и является лишь частью общественного сознания, то правовая культура включает в себя как духовные характеристики, так и юридические учреждения, их организацию, отношения, роль права в обществе, судебной, нотариальной, арбитражной и иных систем»<sup>469</sup>.

Анализ феномена правовой культуры позволяет сделать следующий вывод: «Правовая культура общества – это часть социальной культуры, сформировавшейся в обществе на определенном этапе его развития. Она характеризует качественное состояние правовой жизни общества. Правовая культура может быть охарактеризована как оформившаяся в процессе социального развития информационно-коммуникативная, регулятивно-охранительная среда человеческой жизнедеятельности, в основу которой положено право и которая позволяет обеспечить правомерное поведение абсолютного большинства членов сообщества»<sup>470</sup>.

<sup>467</sup> Сальников В.П. Правовая культура // Актуальные проблемы теории права/Под ред. К.Б. Толкачева и А.Г. Хабибулина. Уфа, 1995. С.150-151.

<sup>468</sup> Там же. С. 130.

<sup>469</sup> Венгеров А.Б. Теория государства и права. М., 1998. С.585.

<sup>470</sup> Романов Р.А. Правовая культура и правовой нигилизм//Правовая культура современного российского общества: Материалы науч.-практ. конф. СПб, 2002. С.11.

### РОССИЙСКАЯ ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА: ВЗАИМОСВЯЗЬ ОБЩЕЧЕЛОВЕЧНОСТИ И САМОБЫТНОСТИ.

В середине прошлого столетия американские антропологи А. Кребер и К. Клакхон проанализировали около 150 известных к тому времени концепций и определений культуры, каждое из которых отражало важную сторону этого понятия и, безусловно, имело право на существование. Впоследствии ученые значительно расширили перечень определений культуры за счет включения новых интерпретаций. Кребер и Клакхон разделили все определения культуры на шесть основных типов, каждый из которых сосредотачивается на какой-то одной характеристике культуры, причем все они не являются взаимоисключающими. Не возьмем на себя смелость подвергнуть анализу все определения (да и формат работы этого не предполагает), но все же некоторые целесообразно будет привести. Так, в «описательных определениях» упор делается на перечисление того, что охватывает понятие культуры. Основателем такого типа определения культуры является знаменитый антрополог Э. Тайлер. По его мнению, «культура или цивилизация, в широком этнографическом смысле складывается в своем целом из знаний, верований, искусства, нравственности, законов, обычаев и некоторых других способностей и привычек, усвоенных человеком как членом общества»<sup>464</sup>.

В «генетических определениях» культура определяется с позиции ее происхождения. Характеристика определения данной группы: «В самом широком смысле слова культура обозначает совокупность всего, что создано или модифицировано сознательной или бессознательной деятельностью двух или более индивидов, взаимодействующих друг с другом или воздействующих на поведение друг друга» (социолог Сорокин П.А.)<sup>465</sup>.

В отечественной науке не существует единого мнения относительно термина «культура». Его толкованию посвящены многочисленные публикации культурологов, социологов, философов. Удачным, на наш взгляд, является определение И. А. Иванникова: «Культура – это освоение людьми уже имеющихся результатов творчества, т.е. превращение их в способ организации и развития человеческой жизнедеятельности. Она выражена в продуктах материального и духовного труда, в системе производственных отношений и в отношении людей к природе, в системе социальных норм и институтов, в отношении людей друг к другу и к самим себе, в их мышлении, в самооценке самих себя. Имеющиеся в обществе формы и способы мышления – это показатель культуры человека, группы индивидов и общества»<sup>466</sup>.

<sup>464</sup> Тайлер Э. Первобытная культура. М., 1989.

<sup>465</sup> Сорокин П.А. Человек, цивилизация, личность. М., 1991. С. 251.

<sup>466</sup> Иванников И.А. Концепция правовой культуры// Правоведение. 1998, №3. С.12.

Свободные выборы являются высшим выражением власти народа (ст. 3, ч. 3 Конституции Российской Федерации), что предполагает принцип всеобщности избирательного права<sup>97</sup>.

Принципу свободных выборов корреспондирует и принцип их разумной периодичности. Периодичность выборов есть необходимое условие демократического развития страны, имеющего целью, посредством регулярного обновления состава органов публичной власти, обеспечить их демократический и правовой характер<sup>98</sup>.

Кроме того, Суд указал, что право граждан на участие в свободных и периодических выборах с учетом федеративной природы Российской Федерации, необходимо рассматривать в соответствии с правом субъектов Российской Федерации самостоятельно устанавливать систему органов государственной власти, руководствуясь общим принципам их организации, определяемыми федеральным законом или вытекающими непосредственно из конституционных положений, прежде всего из основ конституционного строя<sup>99</sup>.

К числу важнейших условий подлинно свободных выборов относится их альтернативность. Без проведения голосования по нескольким кандидатурам на общих выборах оно теряет свое реальное содержание, а граждане фактически лишаются возможности реализовать принадлежащие им избирательные права, и поэтому в данной части эти права не подлежат ограничению. Отсюда также следует, что выборы должны быть признаны несостоявшимися, если в избирательный бюллетень для голосования были включены лишь два кандидата и не один из них не получил необходимого для избрания числа голосов избирателей<sup>100</sup>.

<sup>97</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 24.11.1995 N 14-П «По делу о проверке конституционности части второй статьи 10 Закона Республики Северная Осетия от 22 декабря 1994 года «О выборах в Парламент Республики Северная Осетия – Алания» // СЗ РФ. 1995. № 48. Ст. 4692.

<sup>98</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 11.06.2003 № 10-П «По делу о проверке конституционности Федерального конституционного закона «О внесении изменения и дополнения в Федеральный конституционный закон «О референдуме Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 25. Ст. 2564.

<sup>99</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 09.07.2002 № 12-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 5 статьи 18 и статьи 30.1 Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», статьи 108 Конституции Республики Татарстан, статьи 67 Конституции (Основного Закона) Республики Саха (Якутия) и части третьей статьи 3 Закона Республики Саха (Якутия) «О выборах Президента Республики Саха (Якутия)» // СЗ РФ. 2002. №28. Ст. 2909.

<sup>100</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 11.06.2002 N 10-П «По делу о проверке конституционности положений пункта 1 статьи 64, пункта 11 статьи 32, пунктов 8 и 9 статьи 35, пунктов 2 и 3 статьи 59 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» в связи с запросами Верховного Суда Российской Федерации и Тульского областного суда» // СЗ РФ. 2002. № 25. Ст. 2515.

Свобода выборов предполагает свободное волеизъявление избирателей, достаточно тесно увязанное со свободой выражения мнений и убеждений, а также свободой массовой информации, поскольку предвыборная агитация является необходимым звеном избирательной кампании. Конституционный Суд Российской Федерации в одном из постановлений определил критерии разграничения и специфику реализации данных конституционных положений.

В частности, он указал, что устанавливаемое ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» ограничение информирования избирателей от предвыборной агитации направлено на обеспечение формирования свободного волеизъявления граждан и гласности выборов и отвечает требованиям ст.3 (ч. 3), ст. 29 (ч.1, 3, 4 и 5), ст. 32 (ч. 1, 2 и 3) Конституции Российской Федерации, поскольку только когда реально гарантированы право на объективную информацию и свобода выражения мнений, выборы могут считаться свободными<sup>101</sup>.

Применительно к средствам массовой информации, свободу выражения мнений нельзя отождествлять со свободой предвыборной агитации, к которой не предъявляются требования объективности. Поэтому в целях защиты права на свободные выборы, являющегося одной из основ конституционного строя, в том числе и в целях обеспечения свободного волеизъявления избирателей, свобода выражения мнений для представителей средств массовой информации, как следует из ст. 3 (ч. 3), ст. 17 (ч. 3), ст. 29 (ч. 5), ст. 32 (ч. 2) и ст. 55 (ч. 3) Конституции Российской Федерации, может быть ограничена федеральным законом<sup>102</sup>.

Изучив составляющие принципа свободных выборов, выработанные Конституционным Судом Российской Федерации, можно констатировать, что принцип свободных выборов представляет собой совокупность таких требований как:

- тайное голосование;
- всеобщее и равное избирательное право;
- недискриминационный характер избирательного процесса;
- справедливость;
- уважение воли избирателей;
- периодичность выборов;
- альтернативность выборов.

<sup>101</sup> Лучин В. О., Прякина Т. М. Правовые позиции Конституционного Суда России // Закон и право. 2007. № 11. Ст. 4.

<sup>102</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 30.10.2003 № 15-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» в связи с запросом группы депутатов Государственной Думы и жалобами граждан С. А. Бунтмана, К. А. Катаняна и К. С. Рожкова» // СЗ РФ. 2003. № 44. Ст.4358.

деяния, совершенные при исполнении и не при исполнении, должна различаться.

В первом случае, по нашему мнению, ответственность должна быть более строгой. Соответственно, привлечение к ответственности руководителей правонарушителя выглядит разумным только при наличии правонарушения при исполнении последним своих служебных обязанностей. Только в этом случае уместно говорить о недосмотре начальника в отношении своего подчиненного, так как отношения подчинения распространяются лишь на рабочее время сотрудников ОВД, в повседневной жизни начальник не может отдавать приказы и распоряжения, обязательные для исполнения своими подчиненными. Но на практике выходит, что вышестоящие по отношению к нарушителю должностные лица несут солидарную ответственность наряду с виновным во всех случаях нарушения им закона. Ввиду этого необходимо нормативно разграничить ответственность начальства при нарушении подчиненными служебной дисциплины во время службы и вне ее.

Законодатель, приняв блок законов об ОВД, привнес существенные изменения в порядок прохождения службы в ОВД. Однако реализация положений этих законов показала наличие серьезных проблем и систематических нарушений закона сотрудниками ОВД. Ввиду этого представляется необходимым проработать с учетом практики реализации норм новых законов дополнительные механизмы, которые способствуют достижению целей модернизации и реформирования системы ОВД.

К числу таких механизмов можно отнести повышение нижнего и верхнего пределов наказаний, установленных УК РФ за совершение преступлений сотрудниками правоохранительных органов (укрывательство преступлений, превышение полномочий должностными лицами), что должно стать одним из факторов, способных снизить уровень преступности в ОВД.

Помимо этого необходимо расширять общественный контроль за ОВД, используя опыт зарубежных государств. Например, опыт США, где большое количество преступлений должностных лиц в отношении задержанных и подозреваемых фиксируются общественными правозащитными организациями. По нашему мнению, необходимо ограничить членство в Общественном совете при МВД бывших сотрудников органов уголовно-исполнительной системы, прокуратуры, судов и МВД в целях обеспечения более продуктивного и независимого воздействия общественности на ОВД.

Одним из средств, обеспечивающих законность деятельности ОВД, может стать совершенствование института прокурорского надзора за органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие. Совершенствование может заключаться в учреждении особой должности в системе прокуратуры, за которой закреплялась бы обязанность осуществлять ежедневный обход в ИВС, проверять состояние здоровья задержанных, принимать жалобы и проводить медосмотр с видеотекстовой фиксацией. Подобное положение должно максимально ограничить произвол работников ОВД при расследовании преступлений.

дисциплинарных взысканий, наложение которых в письменной форме может быть основанием для увольнения сотрудника ОВД со службы, должно поспособствовать более рациональному и эффективному применению мер дисциплинарной ответственности.

Закон о службе содержит некоторые положения, которые не были оговорены старым актом о службе в ОВД.

В частности Закон не предусматривает такие дисциплинарные взыскания, как снижение в специальном звании на одну ступень и лишение нагрудного знака, а также ограничивает применение такого вида взыскания, как перевод на нижестоящую должность. Данные новшества были введены, чтобы уменьшить текучесть кадров в системе ОВД, а также упростить разнообразные процедуры материального стимулирования и ограничения сотрудников ОВД.

Однако, несмотря на стремление законодателя улучшить процедуру привлечения сотрудников ОВД к дисциплинарной ответственности, на практике при привлечении полицейских к данному виду ответственности принцип вины не всегда является основополагающим. Зачастую к ответственности привлекаются также и вышестоящие сотрудники, в подчинении у которых находится нарушитель служебной дисциплины.

Основанием для такого привлечения являются положения Инструкции о служебных проверках в органах системы МВД РФ. В частности, в соответствии с данной Инструкцией, заключение о результатах служебной проверки должно содержать выводы о причинах и условиях совершенного правонарушения, предложения по устранению таких причин и условий, а также предупредительно-профилактические мероприятия. Наличие данного положения предоставляет сотрудникам подразделений собственной безопасности МВД России полномочия по определению мер, принимаемых по итогам проверки, и перечня лиц, в отношении которых должны быть применены дисциплинарные взыскания. Зачастую причинами и условиями нарушения сотрудниками ОВД закона признаются отсутствие контроля со стороны непосредственных начальников и недостаточная профилактическая работа со стороны руководителей, ответственных за воспитательную работу и работу с личным составом. Вследствие этого к ответственности наряду с нарушителем привлекаются его непосредственные начальники, а также иные вышестоящие должностные лица. Представляется, что подобное положение дел способствует необоснованному применению мер дисциплинарной ответственности в ОВД.

Необходимо также отметить, что Инструкция предписывает проведение служебных проверок в отношении сотрудников ОВД как при совершении правонарушений при непосредственном исполнении служебных обязанностей, так и при возникновении иных происшествий с его участием вне службы. Исходя из того, что нарушение закона во время службы является более серьезным проступком, чем нарушение закона при иных обстоятельствах, можно сделать вывод, что ответственность за одни и те же

Ни один из данных стандартов не обладает приоритетом, что и предопределяет возможность в полной мере соблюдать реализацию принципа свободных выборов.

Однако основная проблема заключается в том, что вышеперечисленные требования принципа свободных выборов не систематизированы законодателем, что порождает на практике нарушения прав граждан при реализации активного и пассивного избирательного права и является существенным недостатком избирательного законодательства.

Жаналиева И.М.

## ВОПРОСЫ БАНКОВСКОГО ВКЛАДА ДРАГОЦЕННЫХ МЕТАЛЛОВ

Российская Федерация, являясь частью мирового сообщества, не могла остаться в стороне от разразившегося экономического кризиса финансовой системы, составной частью которой является работа банков. Это выразилось в кризисе доверия между банками, панике населения, что повлекло массовое изъятие вкладов из банков. Так, со счетов банка «КИТ Финанс» в сентябре 2008 г. физические лица изъяти 2,6 млрд. руб., со счетов банка «Глобэкс» - 3,5 млрд, национального банка «Траст» - 2 млрд. руб.<sup>103</sup>

На фоне нестабильности денежного рынка, при отсутствии признаков экономического роста стран возрастает спрос на драгоценные металлы, которые рассматриваются как надежный инструмент гарантированных инвестиций. В периоды кризисов, политических и экономических неурядиц, - отмечают экономисты - драгоценные металлы призваны выполнять функцию чрезвычайных мировых денег<sup>104</sup>.

В связи с этим растет интерес инвесторов к банковским услугам, связанным с драгоценными металлами (драгметаллами), а это в свою очередь определяет актуальность развития банками данного направления. Банки предлагают и гражданам, и юридическим лицам заключение договоров банковского счета, банковского вклада драгметаллов, именуемые металлческими счетами или металлческими вкладами для граждан.

Такие договоры пока законом не урегулированы, к ним по аналогии закона (ст. 6 ГК РФ) применяются правила ГК РФ и других ФЗ. Например, понятие драгоценных металлов дано в ФЗ РФ "О драгоценных металлах и драгоценных камнях", в котором сказано, что **драгоценными металлами** являются золото, серебро, платина и металлы платиновой группы (палладий, иридий, родий, рутений и осмий).

<sup>103</sup> Колесникова Е.Н. Динамика банковских вкладов в условиях кризиса Регион: экономика и социология, 2010, № 2, ст. 154-167

<sup>104</sup> Савельев И.С. операции банков с драгоценными металлами: теоретические и практические аспекты Валютное регулирование. Валютный контроль 2011, № 12

Организация работы с металлическими счетами обеспечивается ведомственными актами Центрального банка РФ<sup>105</sup>.

Поскольку ст. 71 «О» Конституции РФ относит гражданское законодательство к ведению Российской Федерации, то очевидно, что металлический счет должен быть урегулирован нормами ГК РФ. При этом необходимо установить нормы закрепляющие существенные условия договора, разновидности вклада драгоценных металлов, порядок проведения операций и т.д. Такая необходимость поясняется еще и нижеследующим.

Среди банков по привлечению вкладов в драгметаллах лидерами являются Сбербанк, Внешторгбанк, "НОМОС-Банк" и Росбанк. Они осуществляют два вида операций: принятие драгметаллов на хранение или привлечение драгметаллов во вклад.

Для хранения банки открывают металлические счета ответственного хранения. В данном случае принятые от клиента драгметаллы, не являются инвестиционными привлеченными средствами, поэтому банк не имеет права пользования ими и размещать их от своего имени и за свой счет.

В другом случае, банки принимают вклады и открывают обезличенные металлические счета, на которых учитываются привлеченные драгметаллы, имеющие количественную характеристику массы металла и стоимостную балансовую оценку. Данные средства являются инвестиционными, и банк имеет полное право размещать их в экономическом обороте от своего имени. Поэтому здесь необходима узаконенная форма договора.

При привлечении драгметаллов на обезличенные металлические счета каждый банк по собственным правилам осуществляет их перевод с одних на другие металлические счета, зачисляет на счет при физической поставке драгметаллов, зачисляет драгметаллы, проданные клиенту, производит возврат драгметаллов на другие металлические счета, снимает со счетов в физической форме или путем купли-продажи и т. д.<sup>106</sup> Такие операции должны единообразно проводиться во всех банках.

Кроме того, по-существу обезличенный металлический счет - это "виртуальный счет", учет на котором ведется в граммах золота<sup>107</sup>, а обозначается в стоимостном выражении, в рублях - ст. 317 ГК РФ, поэтому здесь требуется особая правовая регламентация.

Банковская практика показывает, что назрела необходимость открытия мультиметаллических вкладов, дающих возможность клиенту заменить один металл на другой - это говорит о дальнейшем развитии договора банковского вклада драгметаллами.

<sup>105</sup> Положении "О совершении кредитными организациями операций с драгоценными металлами на территории Российской Федерации и порядке проведения банковских операций с драгоценными металлами", утвержденном Приказом ЦБ России от 1 ноября 1996 г. N 02-400.

<sup>106</sup> Современный правовой режим операций и сделок с драгоценными металлами и драгоценными камнями в Российской Федерации Ерпылева Н.Ю., Клевченкова М.Н. "Законодательство и экономика", 2011, N 10

<sup>107</sup> Банковские операции с золотом: российский рынок (Саркисянц А.) ("Бухгалтерия и банки", 2011, N 12

ОВД с позиций уголовной ответственности явилась реализация законодательных инициатив Президента РФ Д.А. Медведева, проявившаяся во введении в УК РФ нового состава преступления - неисполнение сотрудником ОВД приказа, отданного в установленном порядке, повлекшее причинение вреда охраняемым законом интересам, и включении совершения умышленного преступления сотрудником ОВД в перечень отягчающих уголовную ответственность обстоятельств.

Административная ответственность сотрудников ОВД наступает за совершение административных правонарушений, перечень которых определен частью 2 статьи 2.5 КоАП. За иные правонарушения полицейские подлежат дисциплинарной ответственности.

Дисциплинарная ответственность сотрудников ОВД представляет собой один из институтов, обеспечивающих надлежащее исполнение ими своих обязанностей, а также соблюдение запретов и ограничений, налагаемых на них в процессе их служебной деятельности. Применительно к сотрудникам ОВД в законодательстве используется понятие «служебная дисциплина», которое представляет собой систему мер организационно-нормативного характера. Эти меры подразделяются на меры мотивационно-поощрительного и принудительно-дисциплинарного воздействия. В первом случае речь идет о положительной ответственности служащих за надлежащее исполнение ими своих обязанностей и особые проявленные качества при исполнении обязанностей, в то время как во втором случае уместно говорить о негативных последствиях несоблюдения служащими предъявляемых к ним требований и ограничений.

В вопросах, касающихся соблюдения служебной дисциплины, Положение и Закон о службе во многом совпадают, но в новом Законе расширены основания для увольнения со службы в ОВД в связи с нарушением служебной дисциплины. С августа 2010 года сотрудники ОВД подлежат увольнению за грубое нарушение служебной дисциплины; представление подложных документов или заведомо ложных сведений при приеме на службу; неоднократное нарушение служебной дисциплины при наличии дисциплинарного взыскания, наложенного в письменной форме; а также в связи с осуждением за преступление.

Предполагается, что наличие таких оснований увольнения со службы будет способствовать более качественному соблюдению служебной дисциплины, а, следовательно, и повышению уровня профессионализма полицейских, что является одной из задач, на решение которых направлен процесс реформирования ОВД.

Но необходимо отметить недостаточно четкое регулирование порядка увольнения сотрудника ОВД в случае нарушения служебной дисциплины при наличии дисциплинарного взыскания, наложенного в письменной форме. В Законе не указаны виды таких взысканий, что исключает возможность персонализации дисциплинарной ответственности сотрудников с позиций их отношения к исполнению служебных обязанностей и требований служебной дисциплины. Представляется, что определение видов

фундаментальный характер для построения системы демократии в самом широком смысле. И они должны выступать в качестве средства, механизма гармонизации социальных интересов. И поэтому и принцип тайного голосования, и принцип свободы выборов должны соблюдаться, независимо от вида голосования. Ведь каждый гражданин Российской Федерации участвует в выборах и в референдуме на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Причем данное участие является свободным и добровольным.

Тишков Д.С.

### **ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОХОЖДЕНИЯ СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ.**

В последнее время в России проводится масштабное реформирование государственного механизма.

Серьезные изменения затронули и систему правоохранительных органов РФ: учрежден Следственный комитет РФ, принят ФЗ «О судах общей юрисдикции». Но особо следует выделить реформирование системы органов внутренних дел (далее – ОВД), которое выразилось в принятии блока новых законов в сфере организации деятельности ОВД: «О полиции», «О службе в ОВД», «О социальных гарантиях сотрудников ОВД».

Исходным пунктом реформирования системы ОВД явилось принятие ФЗ «О полиции». В развитие положений ФЗ «О полиции» были приняты два других закона, предметом правового регулирования которых является служба в ОВД и социальные гарантии сотрудников ОВД.

Положение о службе в органах внутренних дел от 23.12.1992 года (далее - Положение) объективно устарело за практически 20 лет своего действия, что привело к принятию нового ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации» (далее - Закон о службе), направленного на приведение действующего правового регулирования службы в ОВД в соответствие с современными требованиями системы государственной службы РФ.

Одним из важнейших элементов правового статуса полицейского является его ответственность. На основании положений ст.15 Закона о службе можно говорить о том, что полицейские за нарушение закона при исполнении своих служебных обязанностей могут подлежать уголовной, административной, материальной и дисциплинарной ответственности.

Материальная ответственность наступает в случае причинения служащим имущественного вреда органу исполнительной власти в сфере внутренних дел и регулируется нормами трудового законодательства.

Уголовная ответственность наступает за совершение сотрудником ОВД преступления. Новшествами в регулировании правового статуса сотрудников

К тому же считаем необходимым применение к договору банковского вклада драгметаллами ФЗ РФ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации», что позволит привлечь дополнительные вклады граждан.

Журавлева Ю.В.

### **ВЛИЯНИЕ ПОЛИТИКИ НА ТРАНСФОРМАЦИЮ ПРИНЦИПОВ ОЛИМПИЙСКОГО ДВИЖЕНИЯ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ (АНАЛИЗ МНЕНИЯ САРАТОВСКИХ СТУДЕНТОВ).**

С момента возникновения Олимпийских игр до сегодняшнего дня спорт изменился до неузнаваемости. Существует ли сегодня философия Олимпизма, или олимпийское движение – просто соревнования спортсменов, их тренеров, спонсоров и реализация экономики и политики некоторых государств на современном этапе общественного развития?

Очевидно, что изначально философия Олимпизма базировалась, прежде всего, на идеале гармонично развитой личности. Современные Олимпийские игры были возобновлены в 1894 г., их история насчитывает уже более 100 лет, на протяжении которых расцвет олимпийского движения сменялся упадком и наоборот<sup>108</sup>. С каждым разом Игры становились масштабнее. В настоящее время Олимпиада вышла из разряда обычных спортивных мероприятий, превратившись в важнейшее международное событие на нашей планете, затрагивающее различные сферы: политику, экономику, образование, культуру, науку и технику и т.д. Тем не менее, вслед за развитием олимпийского движения возник конфликт между реальностью и мечтой о воспитании благородного олимпийского духа, перед олимпийским движением появилась новая проблема.

Несмотря на порой глобальные трансформации рассматриваемого нами мирового явления, принципы, которыми должны руководствоваться все организации, занимающиеся подготовкой и проведением Олимпийских игр, остались неизменными. Постулатами Олимпизма являются принципы, изложенные в Хартии Движения, а также идеи, большинство из которых были высказаны Пьером де Кубертенем. Изучив работы<sup>109</sup> ученых, связанных с вопросами Олимпийских игр, мы пришли к выводу, что большинство из них видит, что принципы Движения трансформируются, так как в них все глубже проникает политическая сфера жизни общества. Олимпизм является некой ареной для борьбы государств. Они не ведут кровопролитной войны,

<sup>108</sup> С. Ся. Анализ и изучение факторов, обусловивших развитие современного олимпийского движения // Вестник спортивной науки. 2009. № 3. С.21

<sup>109</sup> Типпер. Ю. История олимпийских бойкотов, часть 1. Начало // [электронный ресурс]: <http://www.svobodanews.ru/content/article/442697.html> дата посещения: 02.04.2012, Ся. С. Указ.соч. с. 21-23, Олимпийские игры и большая политика // эл. ресурс: <http://gtmarket.ru/laboratory/expertize/2008/1647> дата посещения: 14.04.2014

но именно через Олимпиаду страны показывают свое превосходство. Неофициальный командный зачет, на наш взгляд, дает право сильным государствам «указать на место» слабым, которые в свою очередь вынуждены подчиняться.

Если политизация Олимпийских игр стала такой заметной для научного сообщества, возникает вопрос: а видит ли это современная молодежь, видят ли они вообще то, что принципы Олимпийского движения трансформируются? Для того чтобы узнать мнение молодых людей об этой проблеме, мы провели опрос, посвященный трансформации основных принципов Олимпийского движения»<sup>110</sup>. На наш взгляд, выяснение общественного мнения по этому вопросу даст возможность разобраться, чем сейчас для молодежи являются Олимпийские игры, каково их мнение об изменениях в Движении.

В качестве первого вопроса мы попросили студентов саратовских ВУЗов оценить их отношение к Олимпийским играм. В итоге выяснилось, что 51% респондентов «смотрят олимпийские соревнования по отдельным видам спорта»; 20% смотрят Олимпиаду, «только когда нечем больше заняться»; 12% опрошенных «вообще любят спорт», независимо от того, какие это соревнования; для 10% студентов Олимпийские игры – это «событие, которое они ждут с нетерпением»; и только 7% «не смотрят данные соревнования вообще». Также нами был предложен вариант «я не знаю, что это за игры». Этот вариант не был выбран ни одним из опрошиваемых. Таким образом, можно сделать вывод о том, что студенты, участвовавшие в опросе, в целом имеют представление, что такое Олимпийские игры и в некоторой степени увлекаются просмотром этих состязаний.

Для того чтобы разобраться с тем, что современная молодежь подразумевает под Олимпийским движением, мы предложили сформулировать определение этому явлению. Проанализировав все ответы, мы сделали вывод, что у студентов саратовских ВУЗов сформировано только расплывчатое понятие о Движении. Большинство, а именно 32% считают, что Олимпийское движение – это организация, которая пропагандирует здоровый образ жизни и агитирует за участие в Олимпийских играх. 23% полагают, что это спортсмены, тренеры и другие люди, причастные к Олимпийским играм. 12% ответили, что Олимпийское движение – движение молодых людей, которые любят спорт и занимаются им. 10% опрошенных высказали мнение, что Олимпийское движение и Олимпийские игры – это равнозначные понятия. Только 5% респондентов дали полноценный ответ, суть которого была близка к самой распространенной трактовке, поддерживаемой многими учеными о том, что «Олимпийское движение – это

<sup>110</sup> Всего было опрошено 160 человек, из них 59%- женщины, 41%- мужчины. Анкетирование проводилось среди студентов вузов города Саратова – таких, как СГУ, СГТУ, СГСЭУ, СГМУ. Возраст опрошенных составлял от 19 до 26 лет. Погрешность составляет 1,5%.

заявитель) фактически не обеспечивается принцип тайного голосования, само по себе не может свидетельствовать о незаконности оспоренной нормы акта, так как последняя не содержит предписания, которое бы допускало такие нарушения»<sup>461</sup>.

Суды нередко сталкиваются с фактом подкупа избирателей. Судебная практика выдвинула следующее решение: подкуп избирателей возможен только во время агитации. Если нет агитации, то не может быть и подкупа. А во время агитационных программ на гражданина может быть оказано различного рода влияние со стороны различных партий, что приводит к нарушению тайны голосования и свободы выборов.

Как подкуп избирателей Верховный Суд РФ в Определении от 1 декабря 2003 г. (дело N 10-Г03-8) оценил бесплатные концерты в период проведения избирательной кампании (артисты являлись доверенными лицами кандидата Б.), а также встречу кандидата с избирателями в областном драматическом театре, после которой для присутствующих было организовано бесплатное угощение спиртными напитками и холодными закусками»<sup>462</sup>.

26 ноября 2007 г. Верховный Суд РФ в своем решении (дело N ГКПИ07-1535) пришел к выводу, что на избирателя можно влиять через его детей: "Проверкой, проведенной ГУВД по Ставропольскому краю, выявлены факты бесплатной раздачи школьных дневников в период избирательной кампании, что подтверждено представленным сообщением от 20 ноября 2007 г. Дневник содержит эмблему политической партии "Справедливая Россия: Родина/Пенсионеры/Жизнь", обращение к школьникам лидеров этой партии М. и К., их фотографию, т.е. по своему характеру является агитационным материалом, призванным побудить голосовать за указанную политическую партию. При этом обращение подписано К. в качестве главы Ставрополя и председателя краевого комитета партии, а на каждой странице дневника помещен логотип общественного фонда К., что свидетельствует об их сотрудничестве и совместных действиях. То обстоятельство, что дневники раздавались школьникам, не обладающим избирательными правами, не имеет значения, поскольку бесплатная выдача таких дневников не могла остаться вне поля зрения родителей, являющихся законными представителями своих детей»<sup>463</sup>.

Резюмируя вышесказанное, хотелось бы отметить, что принципы избирательного права должны служить не только видимостью демократических выборов, но и их основой. Избирательное законодательство должно обеспечить не только формальную легальность власти, но и ее легитимность в широком смысле. Ведь выборы по своей сути носят

<sup>461</sup> См.: Определение Верховного Суда РФ от 21 июня 2005 г. № КАС05-271// Документ опубликован не был. Доступ из СПС «ГАРАНТ»

<sup>462</sup> См. Определении Верховного Суда от 1 декабря 2003 г. (дело N 10-Г03-8)//Документ опубликован не был. Доступ из СПС «ГАРАНТ»

<sup>463</sup> См. Определении Верховного Суда РФ от 26 ноября 2007 г. (дело N ГКПИ07-1535)// Документ опубликован не был. Доступ из СПС «ГАРАНТ»

Тайное голосование - атрибут демократической системы выборов, т.е. абсолютная привилегия избирателей<sup>460</sup>. Иными словами можно сказать, что сама суть принципа тайного голосования состоит в том, что избиратель подает свой голос без ведома и согласия других лиц, тем самым исключается какая-либо возможность контроля за его волеизъявлением. Тайное голосование подразумевает, что каждому голосующему должна быть предоставлена возможность такого голосования, которое не повлекло бы за собой обнаружения того, как он голосовал или намерен голосовать. Причем законодатель не указывает, что именно, только в момент голосования должна быть обеспечена тайна. Поэтому можно сказать, что тайна должна быть соблюдена на всех этапах голосования. Ни один голосующий не может быть принужден ни в суде, ни где бы то ни было объявить, как он голосовал или как он намерен голосовать, и никто не должен пытаться получить от голосующих, прямо или косвенно, сведения о том, как они голосовали, или намерены, голосовать. Данный принцип означает также, что избиратель, участник референдума не вправе демонстрировать публично заполненный им бюллетень. Другими словами, никто, кроме самого избирателя, не имеет права знать о содержании его персонального волеизъявления.

Анализируя и сопоставляя эти два принципа, наблюдается тонкая грань соответствия, если говорить о добровольном, свободном волеизъявлении. Поэтому, указывая принцип тайного голосования, мы не можем не упомянуть о принципе свободы выборов и наоборот.

Обращая внимание на практику, то независимо от выбранного способа голосования может наблюдаться одновременное нарушение данных принципов. Например, гражданка Г. обратилась с заявлением в Верховный Суд РФ о признании недействующими «Нормативов технологического оборудования, необходимого для работы окружных, территориальных и участковых избирательных комиссий при проведении выборов депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации четвертого созыва» в части указания на то, что иные специально оборудованные места для тайного голосования (настольные уголки, столики со стенками или перегородками, ширмы или иное аналогичное оборудование) образуют места для голосования, габариты и конфигурация которых должны ограничивать визуальное наблюдение за действиями избирателя от присутствующих в помещении для голосования и обеспечивать тайну его волеизъявления. Гражданка Г. ссылалась на то, что указание в Нормативах лишь на ограничение визуального наблюдения за действиями избирателя от присутствующих устройствами мест для тайного голосования противоречит требованиям закона, предписывающего обеспечение права избирателя на участие в тайном голосовании. Верховный Суд РФ в своем определении от 21 июня 2005 г. (№ КАС05-271) указал, что то обстоятельство, которое в процессе голосования (как утверждает

<sup>460</sup> См.: Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации /М.В.Баглай.-9-е изд. перераб. и доп.- М.: Норма:ИНФРА-М,2011.-С.416.

общественное движение, основанное на принципах, идеях и идеалах Олимпизма, объединяющее в своих рядах организации и людей, независимо от их социального положения, политических и религиозных взглядов, расовой принадлежности, пола и возраста, способствующих развитию спорта»<sup>111</sup>. Анализируя это определение, можно сказать, что большинство студентов имеют представление об Олимпийском движении. При этом они улавливают только одну из его составляющих. Данное обстоятельство дает нам возможность говорить о том, что полноценного понимания Олимпийского движения у современной молодежи нет.

Что же касается принципов Олимпийских игр и их понимания современной молодежью, то, исходя из анализа вопроса «Что такое принципы Олимпийского движения?», мы сделали вывод о том, что большинство студентов не знают, что это такое. 58 % выбрали вариант «затрудняюсь ответить». Из тех же, кто имеет представление об этом явлении, 43% считают, что это «основа основ, от которых нельзя отступать», и только 2% опрошенных выбрали вариант «то, что мешает нормальному проведению Олимпиады».

Результаты вопросов относительно определения двух категорий Олимпийских игр дают нам возможность говорить о том, что в современной России существует проблема спортивного воспитания молодежи, о котором так часто говорят государственные деятели нашей страны<sup>112</sup>. На наш взгляд, закладывание основ Олимпийской культуры может стать первым шагом к такому спортивному воспитанию молодежи. Из опроса же мы видим, что основополагающие понятия как самого Олимпийского движения, так и его принципов у молодежи не выработаны. Так как Олимпийские игры являются соревнованиями мирового масштаба, то внедрением их в массы должны заниматься такие институты, как государство и неправительственные спортивные организации. По нашему мнению, уже на этом этапе можно увидеть влияние политики на Олимпийские игры, так как если эти соревнования являются приоритетным вопросом для всего государства, то институты власти будут стремиться поднимать Олимпийский дух народа и улучшать Олимпийское воспитание граждан.

В свете проблемы проникновения политики в Олимпийские игры нами был задан вопрос о том, видят ли студенты, что политика оказывает влияние на важнейшие мировые состязания. Как мы и ожидали, большинство (58%) видит политическую подоплеку рассматриваемых нами соревнований. При этом 20% респондентов высказали мнение о том, что политика не всегда оказывает влияние на Игры, а 22% вообще не видят взаимосвязи между этими двумя сферами жизни общества.

<sup>111</sup> Алексеев С.В. Международное спортивное право: учебник для вузов. – М: Юнити-дана; Закон и право, 2008 с. 176.

<sup>112</sup> См., напр.: Послание Президента Федеральному Собранию 30.11.2010 // [электронный ресурс]: <http://www.kremlin.ru/news/9637> (дата обращения: 14.04.2012)

Хотелось бы обратить внимание на то, что спор о том, должна ли политика влиять на Олимпийское движение ведется еще со времен становления современных Олимпийских игр. В 1936 году, в преддверии Берлинской Олимпиады впервые начались дебаты относительно того: стоит ли смешивать спорт и политику. Сторонники бойкота доказывали, что участие спортсменов их страны лишь укрепит нацистский режим, противники – что спортсмены не должны страдать из-за действий политиков<sup>113</sup>. В опросе о трансформации принципов Олимпийского движения мы предложили студентам поразмышлять о том, какую бы точку зрения они отстаивали, и почему. 58% респондентов высказалось о том, что «политика ни в коем случае не должна вмешиваться в дела Олимпиады». Объясняют они это тем, что это разные сферы жизни общества, и при их столкновении возникают конфликты между различными государствами: Олимпийские игры становятся уже не соревнованием спортсменов, здесь на первый план выходит борьба государств за первенство за счет достижений спортсменов и финансовых средств, затраченных на Игры. Те, кто считает, что политика должна влиять на проведение Олимпийских игр, а их 22%, объясняют свой выбор тем, что только государства способны в должной мере финансировать свои национальные сборные. Также опрошенные полагают, что именно Олимпийские игры помогают регулировать международные политические отношения, давая возможность странам мирно улаживать конфликты. Помимо этого, мы предложили студентам сформулировать при необходимости «свой вариант». Его выбрали 20% опрошенных. Их аргументацию можно свести к следующему: «если ситуация выходит из-под контроля, то государства могут повлиять каким-либо образом на проведение или организацию Олимпиады».

Переходя к основной проблеме нашего исследования – трансформации принципов Олимпийского движения, хотелось бы коснуться вопроса, почему именно нижеприведенный список постулатов был предложен нами студентам саратовских ВУЗов. На наш взгляд, было бы целесообразно включить в список девиз Олимпийских игр «Быстрее, выше, сильнее!», так как на этой идее уже долгое время основывается все Олимпийское движение. Еще один известный принцип «Главное – не победа, а участие!» был взят нами исходя из идеи его некой противоречивости с самого начала возникновения. Как показывает история, спортсмены еще в Древней Греции соревновались только ради победы. Что же касается сегодняшнего дня, то, на наш взгляд, борьба за первое место стала целью всех спортсменов, что поощряется государствами, которые они представляют. Это подтверждается появлением такого рейтинга, как неофициальный командный зачет, в котором конкуренция ведется уже не между спортсменами, а между странами. Третьим постулатом, включенным в опрос, стал принцип «О спорт,

<sup>113</sup> Олимпийские игры и большая политика // [электронный ресурс]: <http://gtmarket.ru/laboratory/expertize/2008/1647> дата посещения: 14.04.2014

Законность всех избирательных процедур, правомочность выборных органов государственной власти - это одно из важнейших условий действительной возможности исполнения народного суверенитета. А строгое выполнение демократических принципов именно в формировании государственного аппарата по своей сути важная сторона народовластия.

Совокупность всех правовых норм, которые регулируют порядок проведения выборов, образуют избирательное право. А вся сущность и содержание выражается в её принципах. Принципы избирательного права - это обязательные требования и условия, без которых выборы не могут быть признаны законными. Существуют различные подходы к определению этих принципов. Так, например, М.В. Баглай, подчеркивая важность осуществления принципов избирательного права в правоприменительной практике, характеризует их как «обязательные требования и условия, без соблюдения которых любые выборы не могут быть признаны легитимными»<sup>457</sup>. С.Д. Князев определяет эти принципы как «основополагающие начала (идеи), отражающие демократическую природу выборов как конституционной основы народовластия и определяющие фундамент правового регулирования избирательных прав, гарантий, процедур и технологий, обеспечивающих императивное, внутреннее несбалансированное и нефальсифицированное поведение различных видов выборов в Российской Федерации»<sup>458</sup>. Анализ существующих точек зрения показывает, что принципы избирательного права выступают в качестве основы проявления демократии и легитимности власти.

На наш взгляд, принцип свободы выборов является ключевым принципом именно в обеспечении легитимности сформированных органов государственной власти, а принцип тайного голосования наряду с иными способствует его полноценной реализации.

Свобода выборов означает, «что каждый избиратель добровольно реализует свои избирательные права»<sup>459</sup>. Причем данный принцип имеет различные направления. Например, никто не имеет право принудить гражданина на участие в выборах. Участие или неучастие избирателя в выборах - это, прежде всего, право, но не обязанность. Неучастие в выборах, не влечет юридической ответственности, что нельзя сказать, а таких странах как Турция, Греция, Бельгия, Италия, Австралия, где в качестве мер ответственности предусматриваются штрафные санкции или моральное осуждение. Говоря о свободе выборов, можно также указать на то, что гражданин имеет право на свободное и добровольное голосование на выборах либо «за» либо «против» за кандидата, кандидатов, списки кандидатов.

<sup>457</sup> Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., 2011. С. 412.

<sup>458</sup> Князев С.Д. Принципы российского избирательного права // Правоведение. 1998. № 2. С. 50- 51.

<sup>459</sup> Конституционное право: учебник / С.В. Васильева, В.А. Виноградов, В.Д. Мазяев. - М.: Эксмо, 2010. - С. 302.

## РОЛЬ ПРИНЦИПА ТАЙНОГО ГОЛОСОВАНИЯ В ОБЕСПЕЧЕНИИ СВОБОДЫ ВЫБОРОВ

В любом демократическом обществе и государстве посредством выборов образуются и легитимируются органы публичной власти. Ныне действующая Конституция РФ установила, что «носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ... Высшим непосредственным выражением власти народа является референдум и свободные выборы»<sup>452</sup>.

Идея роли народа как особого субъекта властеотношений в научной теории разрабатывалась достаточно давно. Так еще Ж.Ж.Руссо высказывал мысль, что общую волю может выразить только весь народ, и только тогда, когда он собирается в собрании и только непосредственно<sup>453</sup>.

Суверенитет - это один из принципов конституционного строя и означает верховную власть, независимость. Как правило, следует различать народный суверенитет, государственный и национальный. Народный суверенитет - это первоисточник власти<sup>454</sup>. Государственный суверенитет означает независимость, верховенство, полноту, всеобщность и исключительность власти государства на своей территории<sup>455</sup>. Национальный суверенитет - верховное неотчуждаемое право нации на самоопределение, иными словами это право каждого определять свою судьбу, самостоятельно избирать форму национально-государственного устройства, решать вопросы с учетом объективных исторических условий, традиций, прав и интересов совместно проживающих наций<sup>456</sup>. Анализируя данные понятия, видно, что понятия народного и национального суверенитета фактически отождествляются. Государственный суверенитет - это то же, что и суверенитет всего народа, принадлежащего государству, образующего государство. И поэтому проведение периодических и свободных выборов позволяют народу не только сохранить свой суверенитет, но и обеспечить его реализацию.

Весь демократический процесс легитимации государства в обществе включает в себя конституционное выражение общественного порядка.

<sup>452</sup> Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, № 7-ФКЗ) // Российская газета. - 2009. - 21 января.

<sup>453</sup> См.: Мачин И.Ф. История политических и правовых учений: учебник / И.Ф.Мачин. - М.: Высшее образование. Юрайт-Издат, 2009. - С.161.

<sup>454</sup> См.: Конституция Российской Федерации: Проблемный комментарий / Под ред. В.А. Четвернина. - М., 1997. - С.72-78.

<sup>455</sup> См.: Конституционное право: учебник / С.В. Васильева, В.А. Виноградов, В.Д. Мазаев. - М.: Эксмо, 2010. - С.141.

<sup>456</sup> См.: Карапетян Л.М. Федеративное устройство Российского государства / Л.М. Карапетян. - М., 2001. - С.227-229.

ты-мир!», в котором заключается идея того, что в период проведения Олимпийских игр существует запрет на ведение войны.

Кроме этого, мы выделили две основных идеи, связанные с недопущением проникновения политики в сферу Олимпизма. Первой стала идея, высказанная Пьером де Кубертенем «Нет политизации! Нет коммерциализации», второй – «Олимпийские игры- соревнования атлетов, а не стран». И, наконец, последний предложенный нами в анкете принцип, который является главенствующим на протяжении долгих лет и прописан в Олимпийской хартии, коротко формулируется так: «Равноправие участников, запрет на дискриминацию».

Относительно вышеизложенных идей мы задали студентам основополагающие для нашего исследования вопросы. Для начала нам требовалось выяснить, какой из постулатов является наиболее значимым для современной молодежи. Такими идеями оказались «О спорт, ты- мир!» и «Быстрее, выше, сильнее!», которые отметили 23% респондентов. Данные результаты, на наш взгляд, возникли из-за популярности этих двух принципов. 18% студентов считают, что главенствующими идеями являются «Олимпийские игры- соревнования атлетов, а не стран» и «Равноправие участников, запрет на дискриминацию», что можно объяснить тем, что большинство респондентов выступает против вторжения политики в Олимпийское движение.

Следующий вопрос, касающийся трансформации принципов Движения, был сформулирован таким образом: «В какой мере сегодня соблюдаются принципы Олимпийского движения?». 55% опрошенных считают, что «некоторые соблюдаются, некоторые нет», 12% высказали мнение, что принципы «соблюдаются иногда». Тех, кто считает, что постулаты Олимпийского движения «соблюдаются всегда», оказалось 7%, а тех, кто видит их повсеместное несоблюдение – только 2%. Значительное количество (24%) человек затруднилось ответить на этот вопрос.

Если некоторые принципы Олимпийского движения не соблюдаются, нам показалось целесообразным задать вопрос о том, какие именно постулаты студенты выделяют как самые нарушаемые. 45,5% опрошенных выбрали вариант «Нет политизации! Нет коммерциализации!». 13% отметили принцип «О спорт, ты- мир!». При этом 23% считают, что нарушается чаще всего постулат «Олимпийские игры- соревнования атлетов, а не стран». Примечательным стало то, что, по мнению современной молодежи, девиз Олимпийского движения соблюдается всегда, так как его не выбрал ни один человек.

В конце опроса мы попросили студентов поразмышлять, какого принципа не хватает Олимпийскому движению. Проанализировав все варианты ответа, мы пришли к выводу о том, что, по мнению саратовской молодежи, Олимпийские игры должны быть соревнованиями профессионалов, которые выступают на равной основе и борются до

победного конца. При этом какую бы идею, предложенную респондентами, мы ни анализировали, каждую можно назвать аполитичной.

Анализируя результаты опроса в целом, можно сказать, что современная молодежь, так же как и большинство ученых, связывает трансформацию принципов Олимпийского движения с влиянием политики на Игры. Олимпийские игры для большинства саратовских студентов являются исключительно спортивным соревнованием.

Что же касается принципов Олимпийского движения, то все студенты, как показал опрос, знают предложенные нами постулаты. Говоря об их изменении, опрашиваемые делали выбор в пользу того, что трансформации в настоящее время подвергаются аполитичные идеи. Те же принципы, которые никак не связаны с политикой, по мнению студентов, остаются неизменными, так как в этом для государств и их институтов нет необходимости. Формулируя же свои идеи по поводу новых Олимпийских принципов, студенты предлагали варианты, в которых Олимпийские игры отождествлялись исключительно со спортивными соревнованиями. И именно исходя из этого, можно сделать вывод о том, что большинство из студентов не приветствует ни самих изменений постулатов, ни, тем более, проникновения политической сферы жизни в этот процесс.

В ходе нашего исследования для нас стала очевидной еще одна проблема. На наш взгляд, политика проявляется не только по отношению к самим Олимпийским играм и их принципам, но и к Олимпийскому воспитанию молодежи. Так как государство берет на себя ответственность прививать культуру Движения и видит своей целью массовое приобщение граждан к рассматриваемым нами соревнованиям, следует, на наш взгляд, говорить о политизации вопроса воспитания. Ведь именно институты государственного управления решают, ставить Олимпийские игры в приоритетные вопросы программы развития страны, или нет. При этом о развитости государства также можно судить по тому, насколько просвещенным является его население в отношении всемирных соревнований, причастно ли оно косвенно к Олимпийскому движению. Если воспитание Олимпийского духа у граждан в государстве не ставится на первое место, на наш взгляд, это дает возможность правящему классу свободно манипулировать трансформацией как самого движения, так и его принципов. Так как некоторая отрешенность населения от этих соревнований обеспечивает элите то, что все изменения Олимпийского движения останутся незаметными.

В заключение хотелось бы процитировать слова Сергея Лаврова, который признал факт поражения в информационной войне между Россией и Грузией следующими словами: «Мы дети в том, что касается методов использования СМИ, просто дети. Стараемся научиться у старших товарищей, у которых десятилетиями накапливался этот опыт, опыт использования четвертой власти»<sup>451</sup>. Конфликт в Южной Осетии помог России приобрести значительный опыт ведения информационной войны, и, надеюсь, при освещении других событий, (хотелось бы рассчитывать, что не военных) она воспользуется накопленными знаниями.

Анализируя все вышеизложенное, можно сделать вывод, что в среде экспертов, по проблеме поражения России в информационной войне в августе 2008 года, не сложилось мнения, пользующегося поддержкой и имеющего признание у большинства исследователей. Во многом это говорит о неоднозначности и неоднородности информационного поля, как в России, так и в Грузии. Мнение же населения обеих стран динамически изменялось, с течением времени, в зависимости от информации, поступающей от правительств враждующих стран и международного сообщества. Несмотря на наличие определённой научной литературы, данный конфликт ещё недостаточно изучен. Все эти обстоятельства делают необходимым проведение специального исследования политико-идеологических и информационных факторов эволюции конфликта, как в медийном пространстве, так и социальном, с привлечением широкого круга как теоретических, так и эмпирических источников.

На наш взгляд, наиболее подходящим углом рассмотрения проблематики информационного противостояния России и Грузии, является объективный. Необходимо выявить на примере грузино-южноосетинского столкновения, произошедшие за последние годы изменения роли и технологий ведения информационных войн в международной политической практике, для этого нужно проанализировать особенности влияния коммуникационных потоков в условиях рассматриваемого конфликта на массовое сознание и мировую политическую элиту, а также на процесс принятия международных политических решений; раскрыть структуру субъектов данной информационной войны; рассмотреть особенности использованных PR-технологий и методов.

<sup>451</sup> В Грузии прекратил вещание телеканал, транслировавший «Эхо Москвы». РИА «Новости» (18 августа 2008) [электронный ресурс]

Еще одной тенденцией рассмотрения конфликта можно назвать разделение информационного противостояния на краткосрочное и долгосрочное. Здесь сталкиваются два враждующих лагеря исследователей, одни считают что Россия выиграла информационную войну в долгосрочной перспективе, а другие что проиграла. Сергей Михеев считает, что за прошедшие два года «грузины и их союзники проиграли войну. Начинали они бодро: если посмотреть заголовки 2008 года, то это был полный проигрыш России. Впоследствии Россия, оставаясь на одной позиции и не меняя ее, несмотря на давление, фактически, заставила международное сообщество принять статус-кво, не юридически, но фактически».

Олег Панфилов с ним не согласен: «Российское ТВ – мощный источник информации для всего постсоветского пространства, и, естественно, общественное мнение складывалось не в пользу Грузии. Но ныне общественное мнение начинает склоняться в сторону Грузии. Люди не видят доказательств того, в чем их убеждали на протяжении двух лет. Поэтому они перестают верить российской пропаганде и начинают искать альтернативные источники информации». Большую популярность грузинских взглядов на Западе Панфилов объясняет следующим образом: «На Западе понимают, что такое пропаганда. Они помнят, что творила Россия в отношении западных журналистов, работавших в Чечне, освещавших теракты в Беслане и работавших в Москве во время захвата заложников в театре на Дубровке»<sup>449</sup>.

Доктор социологических наук Козырев Г.И. в работе посвященной «конструированию «жертвы» как способа создания управляемой конфликтной ситуации» пишет, что западные политики и подконтрольные им СМИ пытались представить Грузию "жертвой агрессии", подвергшейся нападению со стороны России. Но эти события были лишь кульминацией длительного и сложного процесса конструирования из Грузии "жертвы", который осуществляли США и их союзники. Козырев делает сравнение с произошедшей ранее подобной операцией по конструированию "жертвы" из косовских албанцев, которая была проведена в Сербском крае Косово. Целенаправленное конструирование из Грузии "жертвы-страны", пишет автор, по сути, началось с приходом к власти президента М. Саакашвили. Периодически инициируемые грузинской стороной провокации в отношении российских миротворцев интерпретировались западными СМИ как посягательство "большой и кровожадной" России на "маленькую, но гордую, демократическую" Грузию. То есть, шла подготовка мирового общественного мнения к тому, что Россия является потенциальным агрессором, а Грузия - "жертвой"<sup>450</sup>.

<sup>449</sup>Старцев С. Глобальные СМИ в информационной войне против России («Limes», Италия, 10 сентября 2008) [электронный ресурс]

<sup>450</sup> Козырев Г.И. КОНСТРУИРОВАНИЕ "ЖЕРТВЫ" КАК СПОСОБ СОЗДАНИЯ УПРАВЛЯЕМОЙ КОНФЛИКТНОЙ СИТУАЦИИ, Социологические исследования, № 4, Апрель 2009, С. 63-73 - доктор социологических наук, профессор кафедры социологии РХТУ им. Д. И. Менделеева

## ЭВОЛЮЦИЯ ТЕХНОЛОГИЙ ФОРМИРОВАНИЯ ПОЛИТИЧЕСКОЙ ИДЕНТИЧНОСТИ В РОССИИ (КОНЕЦ XIX – НАЧАЛО XXI ВВ.)

Россия исторически складывалась как территориально протяжённое, многонациональное и многоконфессиональное государство, которое всегда требовало приведения естественного многообразия в целом или в частностях под некий «общий знаменатель» ради эффективного функционирования единого политического тела.

«Общий знаменатель» в разные времена обозначался по-разному: подданство, гражданство, лояльность правящему режиму, государственническая идентичность и т.п. Современная политическая мысль выработала более подходящий термин – политическая идентичность, эволюция технологий формирования которой в России конца XIX – начала XXI вв. представляет определенный научный и практический интерес.

Термин «политическая идентичность» используется в данной работе в узком понимании как специально создаваемая и/или естественно формирующаяся наднациональная общегосударственная идентичность, интегрирующая в себе множество идентичностей, в т.ч. этнических, в пределах конкретного политико-территориального пространства<sup>114</sup>.

Под технологиями формирования политической идентичности с точки зрения конструктивистского подхода понимается производство и продуцирование новых идентичностей, в т.ч. политической, а также разработка теории и практики подобного продуцирования, т.е. совокупность действий, мероприятий и операций, реализуемых властью посредством специальных механизмов и на основе накопленных знаний.

Российская политическая практика за последние полтора-два века выработала немало технологий, с разной степенью успешности способствовавших гомогенизации общества. Вызовы разных эпох заставляли власти искать соответствующие «ответы», а российская реальность как таковая диктовала преемственность в проведении «национальной политики» в разные времена.

Условно развитие технологий формирования политической идентичности можно разделить на три периода: имперский (вторая половина XIX – начало XX вв.), советский и постсоветский (после 1991 г.). Особенность заключается в том, что технологии каждого последующего периода включали в себя технологии предыдущего по принципу матрёшки – вместе со всеми ошибками и находками.

Россия вступила в век национализмов в середине XIX в., когда только-только начался промышленный переворот и модернизационные процессы,

<sup>114</sup> См.: Зевако Ю.В. Политическая и этическая идентичности: понятие, сущность, структура // Политические проблемы современного общества. Саратов, 2011. Выпуск 15. С. 24-33.

являющиеся важнейшим условием для формирования гражданской нации, ещё не захватили всего общества. Объективных условий для формирования полноценной русской гражданской нации не сформировалось, а местные национализмы уже стали поднимать голову (польский, украинский и др.)<sup>115</sup>.

Возникшие противоречия, ставшие угрозой территориальной целостности Российской империи, побудили власти искать решения по форсированной гомогенизации общества и создания общей политической идентичности. К ключевым технологиям данного периода можно отнести: русификацию – ограничение культурной самобытности на какой-либо территории Российской империи и активное распространение там русского языка и литературы, замена местных органов власти и управления общеимперскими структурами, интенсивное распространение православия и русской культуры. В другом, более мягком варианте, внутреннюю политику царской России на окраинах именовали «обрусением» – ненасильственным, естественным сближением с русским народом, превращением в русского по языку и традициям<sup>116</sup>. Реализация в практическом управлении сущности унитарной формы государственного устройства (сетка административно-территориального деления, начиная с губернской реформы Петра I, формировалась исключительно по территориальным признакам, игнорируя этнические рубежи) и технология административной унификации, выражавшаяся в постепенном упразднении особых территорий (например, Гетманщины на Украине, которая постепенно стала внутренней областью Российской империи, во многих отношениях даже частью имперского ядра<sup>117</sup>), административные технологии рекрутирования политико-административной элиты империи; активное железнодорожное строительство с конца XX в. как чрезвычайно необходимый инструмент территориальной интеграции и обороны<sup>118</sup> и др.

В целом технологии конструирования политической идентичности в Российской империи были разноплановыми, но не системными, лишь условно образуя политико-административный технологический комплекс. При этом они были достаточно лояльными по отношению к нерусскому населению периферии империи. Тем не менее, спасти Российскую империю от революции и распада (гражданской войны) это не помогло, что косвенно говорит о слабости политической идентификации граждан себя с этим политическим конструктом.

Перед советской властью, как и перед царской Россией, продолжали стоять два важнейших вопроса: скорейшая модернизация страны (которая

<sup>115</sup> См.: Западные окраины Российской империи. М., 2007; Северный Кавказ в составе Российской империи. М., 2007; Сибирь в составе Российской империи. М., 2007; Центральная Азия в составе Российской империи. М., 2008; и др.

<sup>116</sup> Центральная Азия в составе Российской империи. М., 2008. С. 171.

<sup>117</sup> Западные окраины Российской империи. М., 2007. С. 57-59.

<sup>118</sup> Imperium inter pares: Роль трансферов в истории Российской империи (1700-1917): Сб. ст. / Ред. Мартин Ауст, Рикарда Вульпиус, Алексей Миллер. М., 2010. С. 364.

политиков»<sup>444</sup>, – замечает Михеев. Стоит заметить, что аналогичную позицию неоднократно озвучивали и руководители российского государства – например, премьер-министр Владимир Путин заявил, что «критика западных СМИ в адрес России была срежиссирована»<sup>445</sup>.

Олег Панфилов, профессор Университета имени Илии Чавчавадзе (Тбилиси), ранее возглавлявший российский Центр экстремальной журналистики, во многом согласен с Михеевым, он говорит: «Грузия проигрывает в русскоязычном информационном пространстве. Но как может быть иначе, если у одной стороны есть абсолютно все возможности для ведения информационных войн, а у другой их совершенно нет? У России есть десятки телеканалов, огромные интернет-ресурсы, радиостанции и огромный отряд пропагандистов. Однако Грузия выигрывает в грузинском информационном пространстве и на международной арене»<sup>446</sup>.

Также рассматриваются и причины связанные с внешними факторами, в частности недееспособность международных политических институтов. Первый заместитель руководителя фракции «Единая Россия» Владимир Пехтин заявил, что и Грузии, и Южной Осетии необходимо прекратить боевые действия и сесть за стол переговоров. «Более того, сложившаяся ситуация требует вмешательства представителей других государств, в том числе и России, а также международных организаций», — сказал Пехтин. «Налицо явное нарушение не только собственных обещаний, но, что самое важное, — норм международного права и этики», отметил он<sup>447</sup>.

Одной из причин проигрыша России в информационной войне многие исследователи называют отсутствие инструмента взаимодействия с западной аудиторией. В 2005 году Россия вышла на мировой рынок телевидения и создала англоязычный телеканал «Russia Today» («Раша тудей»). Как сообщается на его официальном сайте, он ныне вещает в более чем ста странах мира. Во время августовской войны один из ведущих канала (подданный Великобритании) подал в отставку, отказавшись выдавать в эфир пропагандистские материалы. Сергей Михеев говорит, что эффект вещания «Russia Today» был незначительным: «Это спутниковый канал – не больше и не меньше. Странно ждуть от него, что он сможет перекрыть сотню других спутниковых каналов»<sup>448</sup>.

<sup>444</sup> Как готовилась и как была проведена пропагандистская кампания в Грузии и на Западе. Первый канал (21 августа 2008) [электронный ресурс]

<sup>445</sup> Путин назвал провозглашение независимости Косово "страшным прецедентом". Lenta.ru (23 августа 2008). [электронный ресурс]

<sup>446</sup> Михайленко Т. А. «Особенности информационной войны в современном мире. На примере грузино-южноосетинского конфликта в августе 2008 года» // Журнал Факультета государственного управления МГУ «Государственное управление. Электронный вестник», Выпуск № 19, июнь 2009 года

<sup>447</sup> Российские партии расходятся в оценках ситуации в Южной Осетии. РИА «Новости» (8 августа 2008)

<sup>448</sup> Сайт телеканала Russia Today подвергся атаке хакеров (РИА «Новости», 10.08.2008)

На данный момент есть несколько тенденций в научной среде по вопросу вероятных причин проигрыша Российской Федерации в информационном противостоянии с Грузией. Обозначим некоторые из них.

Сергей Михеев, вице-президент московского Центра политических технологий, говорит об исторических корнях, постепенному нарастанию напряженности, он считает, что сложно сказать, кто первым начал информационные атаки: «Информационная война началась задолго до этого конфликта. И даже еще до того, как к власти в Грузии пришел Михаил Саакашвили»<sup>441</sup>.

Существует точка зрения, что Россия проиграла информационное противостояние из-за острой тенденциозности и субъективности российского информационного поля. Во время августовской войны российские СМИ называли действия грузинской стороны «геноцидом» и «блицкригом», вице-спикер Госдумы Любовь Слиска сравнила Михаила Саакашвили с Гитлером. При этом многие российские СМИ и официальные лица использовали заведомо не объективную информацию, например, сообщая о количестве возможных жертв. СМИ и политики Грузии в подобном поведении замечены не были<sup>442</sup>.

Дэвид Саттер (David Satter), научный сотрудник Вашингтонского Института Хадсона (Hudson Institute), в прошлом работавший московским корреспондентом газеты The Wall Street Journal, представляет точку зрения западных политологов, он говорит: «Недавно президент Дмитрий Медведев заявил, что в частных разговорах многие западные лидеры признают, что Грузия первой начала боевые действия. Сам факт появления этого заявления показывает, что российская пропагандистская машина работает на полные обороты. Она пытается полностью игнорировать грузинскую сторону и умолчать о тех обстоятельствах, которые привели к началу этой войны»<sup>443</sup>. Таким образом, четко видна тенденция к рассмотрению всех действий России на международной арене как пропагандистских.

Также существует тенденция рассмотрения конфликта в контексте разделения сфер влияния на информационном поле. Сергей Михеев считает, что на постсоветском пространстве больших успехов добилась российская пропаганда, на Западе – грузинская. «Хотя назвать это пропагандой сложно, потому что у Грузии нет своих инструментов доведения информации. Это была западная пропаганда, но оперирующая тезисами грузинских

01.07.2010); *Лебедева Н., Яковлева Е.* Победа слов // Российская газета. 20.08.2008. № 175. и т.д.

<sup>441</sup> Как готовилась и как была проведена пропагандистская кампания в Грузии и на Западе. Первый канал (21 августа 2008) [электронный ресурс]

<sup>442</sup> Грузия рассказывала о войне с помощью бельгийских пиарщиков. Лента.ру (13 августа 2008) [электронный ресурс]

<sup>443</sup> Информационная война на фоне конфликта в Южной Осетии. РИА «Новости». — Постоянно обновляющаяся лента новостей [электронный ресурс]

так и не была завершена во времена Николая II) ради обеспечения внутреннего и внешнего суверенитета, конкурентоспособности и безопасности, и необходимость проведения такой национальной политики, при которой на основе вновь сформированной позитивной наднациональной политической идентичности можно было бы сохранить территориальную целостность страны. Впрочем, как показывал опыт европейских стран, модернизация оказывалась как раз тем историческим моментом, который в большей степени в «фабричном котле» многонациональных «строек века» вываривал весьма крепкие политические нации. Несмотря на логику «империи положительной деятельности»<sup>119</sup>, цель которой заключалась в способствовании вызреванию наций (а, значит, и национализмов) среди народов бывшей Российской империи и при этом (по начальной логике большевиков – благодаря этому) сохранению централизованного унитарного государства, как и любая империя (пусть мы и называем СССР империей «положительной деятельности») «на определенном этапе» к концу 1930-х гг. Советский Союз встал перед необходимостью «государственного национализма», вновь принявшего облик «русификации». Однако, и эта «русификация» не привела к очерчиванию и формулированию «русской нации», «русской этничности», «русской идентичности».

Новая «советская» надэтническая политическая идентичность сформировалась в результате реализации таких технологий, как: традиционные языковые и административно-правовые способы консолидации, а также способы, отвечавшие реалиям и продиктованные эпохой индустриальной модернизации. К таким «новшествам» Г. Абдулкаримов относит: 1) превращение практически всей территории страны, включая национально-территориальные образования, в пространство интенсивной индустриальной модернизации, то есть структурное «выравнивание» имперского пространства в социально-экономическом плане; 2) резкое увеличение и интенсификация миграционных потоков (одновременно как результат и средство индустриальной модернизации); 3) резкое ослабление роли религиозной составляющей в этнокультурных комплексах большинства этносов в результате соответствующей религиозной политики<sup>120</sup>. Кроме того, индустриальная модернизация значительно активизировала и усилила бытовые практики взаимодействия между различными народами и создаваемыми условиями «общего дела» (общий совхоз, общая стройка и т.д.), общей профессии, общего профессионального праздника создавал чувство общности снизу, в том числе поощряя межнациональные браки и взаимное «погашение» культур и культурных

<sup>119</sup> См.: *Мартин Т.* Империя «положительной деятельности». Нации и национализм в СССР, 1923 – 1939. Пер. с англ. О.Р. Щёлоковой. М.: РОССПЭН: Фонд «Президентский центр Б.Н. Ельцина», 2011.

<sup>120</sup> *Абдулкаримов Г.* Теоретические проблемы актуальной этнополитики в России: Этносоциология модернизации современной России. М.: Издательство «Весь Мир», 2008. С. 88-89.

различий под покровом общей политической идентичности – советскости.

Необходимо отметить, что политико-административные технологии и механизмы формирования политической идентичности в СССР представляли собой разноплановый комплекс, основывавшийся на широком спектре ресурсов и характеризовавшийся значительным интегративным потенциалом. Данный политико-административный технологический комплекс развивался и эволюционировал в зависимости от задач, стоящих перед советским государством и социально-экономической и культурной реальности конкретного локуса.

О большей системности и, соответственно, эффективности советского периода говорит тот «ресурс» советскости, советского интернационализма и приверженности надэтническим ценностям и государственной лояльности, которые свойственны поколениям людей, социализированных до конца 1980х гг. Современные исследования в области межэтнических браков и состояния русского языка на территории постсоветского пространства показывают значительный ресурс стабильности межэтнического согласия и ностальгии по общему прошлому под маркой советскости<sup>121</sup>.

После распада СССР проявились и негативные стороны используемых технологий формирования политической идентичности – в частности, мультикультуралистская установка на преференциальную политику по отношению к «национальным меньшинствам», к концу XX в. действительно привела к вызреванию многих наций, стремящихся заполучить государственный суверенитет и пуститься во взрослую жизнь самостоятельного политического бытования. Тот же процесс, благодаря механизму асимметричной федерации (наличие национальных регионов с различными статусами) и политике НКА и НКО особенно в 1990-е гг. привела к реальной угрозе дезинтеграции страны.

Отсутствие целенаправленной экономической политики по формированию отечественных производственных мощностей, особенно в многонациональных районах, приводит к утрате психологии «общего дела», превалированию общепрофессиональных ценностей над этническими и пр., провоцирует новую волну «деления» по самым очевидным групповым различиям – национальным/этническим, затрудняя формированию новой – российской – политической идентичности.

В целом, технологии формирования политической идентичности в истории многонациональной российской государственности прошли определенную эволюцию, каждый этап которой характеризовался своими особенностями и был основой для последующих политических процессов в этой сфере. Именно такой характер эволюции сегодня во много определяет специфику национальной политики и ход политических процессов, связанных с формированием политической идентичности, в современной России.

<sup>121</sup> Флорин М. Элиты, русский язык и советская идентичность в постсоветской Киргизии // Неприкосновенный запас. 2011. №6(80); Уалиева С., Эдриен Э. Межэтнические браки, смешанное происхождение и «дружба народов» в советском и постсоветском Казахстане // Неприкосновенный запас. 2011. №6(80).

событий в столкновении России и Грузии позволяет сказать, что статус информационной войны вышел на новый уровень. В отличие от прежних конфликтов на информационном поле, коммуникационное противостояние, начавшееся в августе 2008 года, получило массовый общественный резонанс и подверглось экспертизе практически всех СМИ разных стран, которые освещали вооруженные действия. Конфликт носил поистине глобальный характер: на стороне Грузии выступил целый блок стран, каждая из которых предоставила имеющиеся ресурсы.

Что касается выявленной особенности, необходимо пояснить, что ранее ход информационной войны дискутировался в основном профессиональным сообществом, а также в специализированных и политических изданиях. Столкновение России и Грузии – это, пожалуй, первый беспрецедентный случай в мировой практике, когда ход информационной войны стал достоянием настолько широких общественных кругов. Все, кто хотя бы поверхностно следил за развитием событий, принимали в расчет информационную составляющую и сопоставляли результаты войны реальной и медийной. Таким образом, в данном случае массовое сообщество впервые стало не объектом управления PR-технологий, а сознательным субъектом, признающим сам факт ведения информационной войны и наблюдающим за ее развитием. Грузии, ведущей целенаправленную игру в области коммуникаций, удалось позиционировать себя как жертву конфликта. Несмотря на массовые обсуждения информационной войны, люди все равно впитывали передаваемые сообщения, которые сформировали их восприятие.

Таким образом, в случае конфликта Россия-Грузия информационная война впервые стала общественным достоянием, что во многом повлияло на ее эффективность.

Существует всего несколько аналитических работ<sup>438</sup>, посвященных информационному противостоянию в ходе конфликта августа 2008 года, на наш взгляд это связано с малым промежутком времени с момента окончания конфликта. Прошло три года и спектр изысканий касательно рассматриваемой тематики ограничивается: научными и публицистическими статьями, в которых описывается ход конфликта, без рассмотрения информационной составляющей<sup>439</sup>; представленными в ряде периодических изданий мнениями экспертов<sup>440</sup>; и статистической информацией, не подкрепленной аналитическими записками.

<sup>438</sup> Например: Михайленко Т.А. «Особенности информационной войны в современном мире. На примере грузино-южноосетинского конфликта в августе 2008 года.» Государственное управление. Электронный вестник Выпуск № 19. Июнь 2009 г.

<sup>439</sup> Например: Барабанов М. С., Лавров А. В., Целуйко В. А. Танки августа / под ред. М. С. Барабанова. — М.: Центр анализа стратегий и технологий, 2009. — 144 с.; Щербаков В. Черное море – зона противостояния. Независимое военное обозрение (05 сентября 2008)

<sup>440</sup> Например: Дмитриева Е. Вернуть имидж // РБК Daily. 24.08.2008 ; Щербаков В. Спецпропаганда отсиделась в кустах // Независимая газета. 22.08.2008. № 29. ; Романчева И. Как воевала пресса. URL: [http://vz.ru/politics/2008/8/19/19833\\_3.html](http://vz.ru/politics/2008/8/19/19833_3.html) (дата обращения:

Во время вооруженного конфликта важную роль играла информация, поступающая от участников вооруженных действий, а также от представителей СМИ. От российских, грузинских и западных СМИ порой поступала противоречивая информация. Информационное противостояние велось также и в Интернете, от резких высказываний в блогах и форумах, до атак на официальные сайты правительств.

По оценке большинства обозревателей и экспертов<sup>436</sup>, Россия, имея полную поддержку населения внутри страны, одержав убедительную победу на поле боя, тем не менее, проиграла информационную войну Грузии (по крайней мере, в краткосрочной и среднесрочной перспективе). После конфликта непрерывно нарастает информационное давление на нашу страну, которая проявила себя в качестве миротворческой силы. По сути, в августе 2008 года против России была развернута информационная война.

На наш взгляд, необходимо дать четкий ответ на вопрос, «Почему Россия потерпела поражение в информационном противостоянии с Грузией, в ходе конфликта августа 2008 года». Данное исследование описывает основные тенденции в рассмотрении выше обозначенного вопроса, сложившиеся в научной и экспертной среде.

Вооруженная конфронтация с участием Грузии, России, Южной Осетии и Абхазии, названная журналистами «пятидневной войной», сама по себе, требует глубокого осмысления и всестороннего анализа. Будучи локальной по месту и непродолжительной по времени, она несет в себе глобальное измерение и долгосрочные последствия, как для противоборствующих стран, так и для мирового сообщества.

Информационная война породила совершенно новую ситуацию в мире, стала началом эпохи перемен не только во внешней политике России, но и всех ведущих стран мира, мирового сообщества в целом.

На сегодняшний день, СМИ играют все большую роль, как в решении вооруженных конфликтов, так и непосредственно в их ходе. «Сегодня в развитых государствах любое действие невозможно без соответствующей информационной подготовки. Войны должны выглядеть справедливыми, враг — жесточайшим, собственные воины — настоящими героями»<sup>437</sup>.

Уже на протяжении многих лет международные военные действия сопровождаются информационными атаками, роль которых возрастала с течением времени. Они стали неперенным элементом вооруженных столкновений. Показательными примерами служат события в Косово, война в Ираке, а также рассматриваемый конфликт. Информационная война превратилась в один из важнейших механизмов ведения битвы, о котором говорят наравне с использованием вооруженных сил и техники. Однако ход

<sup>436</sup> Например: *Барабанов М. С., Лавров А. В., Целуйко В. А.*. Танки августа / под ред. М. С. Барабанова. — М.: Центр анализа стратегий и технологий, 2009. — 144 с.; *Щербаков В.* Черное море – зона противостояния. Независимое военное обозрение (05 сентября 2008) и др.

<sup>437</sup> *Почепцов Г.*: Информационные войны. [электронный ресурс] URL: [http://www.koob.ru/books/iwar/pochepcov\\_info\\_wars.rar](http://www.koob.ru/books/iwar/pochepcov_info_wars.rar)

## К ВОПРОСУ О КОНСТИТУЦИОННОМ ЗНАЧЕНИИ ПОНЯТИЯ «ПРОПАГАНДА».

Политические события, происходящие в России в последнее время, а именно участвовавшие митинги «За честные выборы» и митинги в поддержку действующей власти, в общем своём восприятии, носят благоприятный характер для обеих сторон. Одним из таких факторов, является активное формирование политической позиции у граждан, а также ускорение перехода к гражданскому обществу. Граждане открыто заявляют о своем желании участвовать в текущих политических процессах и отстаивают своё мнение. В этом им помогают организаторы подобных митингов, являющиеся так называемыми «лидерами общественного мнения».

Развитие гражданского общества является одной из важнейших задач при формировании демократического государства. Кроме того, плюрализм мнений является важной составляющей в деятельности публичной власти, так как позволяет провести общественное обсуждение актуальных вопросов и не допустить ошибок при реализации своих полномочий.

Очевидно, что влияние общественного мнения на принимаемые властью решения существует. Однако, рассматривая механизм влияния общественного мнения на органы власти, в первую очередь, необходимо учитывать механизмы влияния *на* общественное мнение. Одним из таких механизмов является **пропаганда**.

В соответствии с энциклопедией Британники<sup>122</sup>:

**Пропаганда** – это систематические попытки манипуляции мнениями и убеждениями людей посредством различных символов: слов, лозунгов, монументов, музыки и т. д. От других способов распространения знаний и идей пропаганда отличается нацеленностью на манипуляцию сознанием и поведением людей. Пропаганда всегда имеет цель или набор целей. Для достижения этих целей пропаганда отбирает факты и представляет их таким образом, чтобы воздействие на сознание было наибольшим. Для достижения своих целей пропаганда может отбрасывать некоторые важные факты или искажать их, а также пытаться отвлечь внимание аудитории от других источников информации. Преднамеренное искажение и фильтрация информации отличает пропаганду от образования.

Для правового освещения вопроса пропаганды, обратимся к Основному закону России. В рамках рассмотрения статьи 29 Конституции РФ, необходимо отметить наличие четко сформулированной нормы во второй части:

«Не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду.

<sup>122</sup> Свободная энциклопедия «Википедия» URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki/Пропаганда> (дата обращения 12.02.2012)

Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства». Видим, что понятие «пропаганда» здесь употреблено дважды.

Российское законодательство не дает четкой формулировки широкому понятию «пропаганда», но толкование определения «пропаганда наркотиков» содержится в статье 46 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах»<sup>123</sup>:

«Пропаганда либо незаконная реклама наркотических средств, психотропных веществ или их прекурсоров, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры, и их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры».

Кроме того, понятие «пропаганда порнографии» содержится в Законе РФ «О средствах массовой информации»<sup>124</sup>, но уже без толкования.

Узкие, относительно общего использования, определения не позволяют вывести точное «широкое» определение понятию «пропаганда», которое заложено в Конституции РФ. Данный пробел в законодательстве не позволяет привлечь к ответственности лиц, осуществляющих данную деятельность.

Лидеры общественного мнения, такие как М. Леонтьев и С. Кургинян, выступая на Поклонной горе, много говорили о недопущении «оранжевой революции» в России, при этом явно считая «оранжевыми» участников митингов на Болотной площади в декабре 2011 года и на площади Сахарова 4 февраля 2012 года. В частности М. Леонтьев, высказался в отношении участников митинга «За честные выборы» так: «эти «болотные» люди идиоты или предатели, а точнее идиоты, ведомые предателями <...> они хотят снести российское государство и русскую власть»<sup>125</sup>. В данном высказывании, обращенном к большому числу людей, видно навязывание собственного мнения. Один из «лидеров общественного мнения» обращаясь к широкой аудитории использует метод прямого убеждения. Симпатия к человеку, пытающемуся нас в чём-то убедить, делает нас открытыми для его аргументов, таким образом формируется иная модель восприятия и ненависть к «болотным людям».

Аналогичная, но обратная ситуация наблюдалась на митингах «За честные выборы». Одним из основных требований лидеров данных митингов стала отставка премьер-министра и кандидата на пост президента РФ Владимира Путина ввиду неэффективности его работы на посту премьера и президента, а также допущение фальсификаций на прошедших

<sup>123</sup> О наркотических средствах и психотропных веществах от 08.01.1998 № 3-ФЗ (ред. от 03.12.2011) принят Государственной Думой СФ 10.12.1997 // СЗ РФ. 1998, №2, ст. 219

<sup>124</sup> О средствах массовой информации Закон РФ от 27.12.1991 N 2124-1 (ред. от 10.11.2011) // Доступ из СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения 15.03.2012 г.)

<sup>125</sup> Фрагмент авторской программы «Познер» от 13.02.2012. Первый канал. URL: [http://www.1tv.ru/sprojects\\_edition/si5756/fi13771](http://www.1tv.ru/sprojects_edition/si5756/fi13771)

медиаторов с учетом уже имеющихся в российском законодательстве видов юридической ответственности.

У медиации существует будущее, тем более вопрос о решении минусов в данной системе является открытым, и поиски решения есть. Возможно, через несколько лет общество посмотрит на процедуру медиации как на наиболее выгодный и успешный способ разрешения споров. Для изучения отношения предпринимателей города Барнаула к процедуре медиации было проведено социологическое исследование<sup>435</sup>. В качестве основного метода сбора информации в данном исследовании выбрано стандартизированное интервью. Респондентами выступили предприниматели города Барнаула. Данное исследование показало, что с понятием медиация знакомо 54% предпринимателей, 34% респондентов что-либо слышали о понятии медиации и 12% не знакомы с таким понятием. На открытый вопрос «Что такое медиация?» респонденты чаще всего отвечали, что это урегулирование споров третьим незаинтересованным лицом, решение конфликтов третьими лицами, урегулирование конфликтов при участии третьей стороны, посредничество в конфликте с целью его разрешения, технология разрешения споров и т.д. В качестве альтернативных методов разрешения конфликтов 37% предпринимателей заявили, что пользовались консультациями специалиста, на втором месте по использованию предпринимателями в качестве альтернативного метода разрешения конфликтов и споров находятся переговоры сторон. Четверть респондентов никогда не применяли альтернативные способы разрешения конфликтов.

Изложенное лишней раз подтверждает важность конструктивных подходов как со стороны государства в лице законодателя, так и со стороны общества, по внедрению новоиспеченного института, и главной, на наш взгляд, тенденцией его развития выступает формирование

Титерин О. О.

### **РОССИЙСКО – ГРУЗИНСКИЙ ИНФОРМАЦИОННЫЙ КОНФЛИКТ АВГУСТА 2008 ГОДА В КОНТЕКСТЕ СОВРЕМЕННЫХ ИССЛЕДОВАНИЙ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ**

Грузино – Югоосетинский конфликт — политический конфликт между Республикой Грузия и Республикой Южная Осетия, который длится с конца 1980-х гг. по настоящее время. Вооружённый конфликт в Южной Осетии — военное противостояние в августе 2008 года между Грузией, с одной стороны, и непризнанными республиками Южная Осетия и Абхазия, с другой стороны. Россия, в рамках конфликта, выступала в качестве миротворческой силы.

<sup>435</sup> См.: Отношение предпринимателей города Барнаула к процедуре медиации <http://web.snauka.ru/issues/2012/02/6793>

внесудебного порядка разрешения споров. Нужно также вводить краткий курс лекций о медиации в университетах, и более углубленно на юридических факультетах, т.к. это направление новое и интересное, и возможно многие из студентов продолжат данный вид деятельности, и станут профессиональными медиаторами. Проблема кроется и в самом российском менталитете, нужно преодолевать ряд стереотипов. Стороны не привыкли решать проблему мирным путем и достигать компромисса. В основном предпочитают обращаться в суд, и с помощью конфликта доказывать свою позицию.

Обязательным условием профессиональной деятельности медиатора должно стать обязательное его вступление в качестве члена саморегулируемой организации. На сегодняшний день, такое членство всего лишь желательно для медиатора (ч.1 ст. 18 Закона о медиации). Активизация посредников стала возможной после слов Э. Набиуллиной, главы Министерства экономического развития РФ, о том, что необходимо ввести саморегулирование во многие сферы деятельности, которые не поддаются эффективному государственному регулированию<sup>433</sup>. СРО формирует мотивацию к повышению имеющихся стандартов и обеспечению гарантий качества. Как было отмечено выше, деятельность медиаторов на профессиональной основе является наиболее эффективной, а саморегулируемая организация выступает как форма деятельности профессиональных медиаторов. К сожалению, пока не решены некоторые вопросы, связанные с легитимностью существования таких СРО. Во-первых, до настоящего времени не определен уполномоченный орган по контролю (надзору) за СРО медиаторов. Во-вторых, для того, чтобы говорить о возможности осуществления медиации на профессиональной основе, необходимо нормативное закрепление профессии медиатора, формирования отдельной специальности, разработка и утверждение программ высшего и среднего профессионального образования для подготовки таких специалистов<sup>434</sup>.

Обращение к профессиональному медиатору, состоящему в СРО, даст для спорящих сторон ряд правовых и организационных гарантий: возможность заранее, т.е. до подписания соглашения о проведении процедуры медиации, ознакомиться с регламентом или уставом деятельности СРО, выбрать компетентного медиатора из представленных в реестре СРО кандидатур медиаторов, прибегнуть в случае неэтичного или непрофессионального поведения посредника к способам контроля за его деятельностью, предусмотренным в утвержденных порядке осуществления контроля работы членов СРО медиаторов и кодекса профессиональной этики

<sup>433</sup> См.: Новости о СРО// [nadosro.ru/news-](http://nadosro.ru/news-) (дата обр. 28.03.2012г.)

<sup>434</sup> См.: Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (автор комментария к ст. 18 – В.О. Аболонин) // отв. ред. С.К. Загайнова, В.В. Ярков. М., 2011. С. 205, 216.

парламентских выборах. Здесь мы наблюдаем формирование мнения против конкретного человека, а не группы людей, как в первом случае, но всё также основанном на искажении фактов. Разница в том, что лидеры «псевдо-оранжевых» митингов не выступали с резкими заявлениями против участников митингов в поддержку существующей власти.

Важно отметить, что никаких административных и уголовных дел по данным фактам возбуждено не было, в связи с тем, что в отечественном праве отсутствует наказание за данный вид пропаганды. В тоже время, существует статья 282 УК РФ «Возбуждение ненависти либо вражды, а равно унижение человеческого достоинства», которая определяет это как «Действия, направленные на возбуждение ненависти либо вражды, а также на унижение достоинства человека либо группы лиц по признакам пола, расы, национальности, языка, происхождения, отношения к религии, а равно принадлежности к какой-либо социальной группе, совершенные публично или с использованием средств массовой информации».

Фактически, мы получаем модель ненаказуемого использования прав и свобод. Наличие и публичное высказывание убеждений и мнений, в том числе, политических, является правом каждого гражданина, а применение данных прав в пропагандистских целях ненаказуемо, ввиду отсутствия в законодательстве определения пропаганды. Разница между пропагандой и возбуждением ненависти, описанном в ст.282 УК РФ только в наличии умысла в формировании общественного мнения.

Право каждого гражданина высказывать любыми не запрещенными способами свои убеждения гарантировано Конституцией, но человек, подверженный влиянию толпы и лидеров общественного мнения, может изменить свои взгляды. В таком случае мы получаем прямую подмену собственного мнения на другое авторитетное, высказанное умышленно в целях изменения убеждений и мнений отдельно взятого лица.

Иным способом формирования общественного мнения являются статистика и социальные опросы. Подобная опубликованная и растиражированная информация, основанная на вымышленных либо измененных сведениях, может послужить фактором формирования тех или иных убеждений в интересах заинтересованного круга лиц. А публикация социологических опросов авторитетными источниками повторяет осуществление приведенной ранее модели, в которой источник выступает тем самым «лидером общественного мнения».

Проведя анализ данных материалов, можно задать вопрос: так кто же или что формирует убеждения? Социум или сам индивидуум?

Исследования в области социальной психологии не дают точного ответа, отдавая предпочтение рассмотрению каждой ситуации в отдельности.

Подверженность пропаганде складывается из множества факторов, начиная от твердости убеждений объекта пропаганды, заканчивая харизмой субъекта и общим настроением социума, частью которого является индивид, во время проведения пропаганды. При активном и массовом проведении пропаганды, объект её воздействия не в состоянии будет точно определить,

сам он является источником своих убеждений, либо они были ему навязаны извне. Примером такого действия может стать модель пропаганды реализованная Й. Геббельсом в Германии времен фашизма.

Формирование мнений и убеждений широко используется, начиная от рекламы бытовых средств и заканчивая обучением в школе. Но умышленное формирование политических, патриотических и иных убеждений, влекущих за собой негативные последствия для общества, государства, граждан, погромы и разжигание розни, должно являться уголовно наказуемым преступлением. Первой задачей в модернизации законодательства в данной сфере должно быть введение четко регламентированной и нормативно закреплённой терминологии.

Калинин В.А.

### ИДЕЙНО-ПОЛИТИЧЕСКАЯ ИДЕНТИФИКАЦИЯ НА ПРИМЕРЕ СОВРЕМЕННОГО РУССКОГО НАЦИОНАЛИЗМА

В современном мире наблюдается усложнение характеристик, присущих для так называемого «общества модерна». Это относится и к идеологическому спектру, который претерпевает изменения, связанные, в первую очередь, с размыванием «традиционных» идеологических границ. Данное обстоятельство затрудняет идеологическую идентификацию политических субъектов.

Необходимо отметить, что в постсоветской России такие тенденции проявляются особенно ярко. Важнейшие термины, обозначающие политические реалии современного «западного мира» – «левые» и «правые» – фактически обесмыслены присвоением произвольных значений<sup>126</sup>.

К примеру, во время Перестройки и в начале 1990-х гг. на коммунистов, а затем защитников Белого Дома наклеивались ярлыки «правых» и «красно-коричневых»; сторонники либерального лагеря провозглашались «левыми» силами. По всей видимости, за основу такой идентификации было взято отношение к социальным переменам, но при этом полностью игнорировались остальные, основополагающие в то время показатели. Подобная трансформация, безусловно, противоречила устоявшимся моделям и являлась символической манипуляцией для дискредитации оппонентов (в частности, на Западе под лозунгом уменьшения государственного регулирования социальных и экономических отношений выступают именно правые, либерально-консервативные силы<sup>127</sup>).

<sup>126</sup> См.: Кукулин И. Реакция диссоциации: легитимация ультраправого дискурса в современной российской литературе. // Русский национализм: социальный и культурный контекст / Сост. М. Ларюэль. – М.: Новое литературное обозрение, 2008. С. 282 – 283.

<sup>127</sup> См.: Скобов А. Левый поворот (возможен ли у нас Народный Фронт?). [Электронный ресурс]: [http://www.yabloko.ru/Publ/2005/2005\\_08/050814\\_scobov.html](http://www.yabloko.ru/Publ/2005/2005_08/050814_scobov.html). (Дата обращения 25.01.2011).

непрофессионализма медиаторов, отсутствия необходимых знаний, умений и навыков по ведению этой процедуры (качественный показатель). Думается, в названных аспектах встает вопрос об эффективности медиации: конкретно проведенной и правовом явлении, зарождающимся в виде самостоятельной примирительной процедуры.

В соответствии со ст. 15 ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» деятельность медиатора может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе. На данном этапе существует утвержденная программа по подготовке профессиональных медиаторов, согласно приказу Министерства образования и науки РФ от 14 февраля 2011 г. № 187 «Об утверждении программы подготовки медиаторов»<sup>432</sup>, которая требует усовершенствования и дополнений. Например, в программе «Медиация. Базовый курс» необходимо увеличить практические и лекционные часы по рассмотрению споров из семейных, трудовых, экономических и др. отношений, поскольку на данный момент им отводится всего 12 часов, хотя обширный круг вопросов охватывает деятельность медиатора как раз при разрешении этих видов споров в связи с их медиабельностью.

Если стороны хотят, чтобы разрешение спора, т. е. проведение медиации, было качественным, в соответствии с законом, с соблюдением регламента, с достижением положительного результата, то обращаться нужно к медиаторам, осуществляющих свою деятельность на профессиональной основе. Наверное, не просто так законодатель предусмотрел одну из гарантий для государственных и третейских судов в случае, если стороны решили обратиться к профессиональному медиатору для примирения (ч.3 ст. 16 Закона о медиации) – участие именно профессионального посредника при урегулировании их спора.

Несмотря на то, что законодатель не предусмотрел какое именно высшее образование должен иметь кандидат в медиаторы, на наш взгляд, необходимо именно высшее юридическое профессиональное образование, помимо других требований, предъявляемых к профессиональному медиатору: достижение 25-летнего возраста, прохождения соответствующей подготовки медиаторов.

Наиболее успешные центры по подготовки медиаторов существуют в Москве, Санкт-Петербурге, Воронеже, Екатеринбурге, начинается обучение в Казани, в Саратове, т. е., на самом деле, не так уж и много таких центров. Из этого вытекает еще одна проблема в новом направлении внесудебного разрешения споров - нехватка специализированных центров и отсутствия информирования населения о развивающемся способе урегулирования конфликтов. Думается, что нужно осведомлять население об этом с помощью средств массовой информации, проводить семинары, дебаты на тему нового

<sup>432</sup> Приказ Минобрнауки РФ от 14.02.2011 № 187 «Об утверждении программы подготовки медиаторов» // «Российская газета», № 60, 23.03.2011

В Германии медиация гармонично встроена в систему правосудия. Например, посредники работают прямо при судах, значительно снижая количество потенциальных судебных тяжб. Сегодня медиация интегрирована в немецкие суды не только по семейным делам, но и в суды общей юрисдикции, административные суды и т.д. В большинстве немецких школ права введен постоянный курс медиации. То есть каждый, кто выпускается с юридического факультета, проходит курс медиации. И все же не во всех странах профессия «медиатор» имеет формальное признание как отдельная профессия. Чаще ее рассматривают как специальность в дополнение к основной профессии. Возможно, Австрия одна из немногих стран мира, где профессия медиатор внесена в номенклатуру профессий. Более того, Австрия – единственная страна, в которой был принят в 2004 году федеральный закон о медиации, который регулирует подготовку медиаторов и определенные нормы подготовки. Интересно, что в австрийском законодательстве предусматривается, что соглашение по результатам медиации, проводимой в связи с имеющимся судебным производством, может быть признано судом, в то время как результат досудебной медиации судебной защиты не получает<sup>430</sup>.

Исходя из мирового опыта внесудебных способов урегулирования конфликтов, медиация рассматривается в двух аспектах: как частная медиация – самостоятельный вид профессиональной деятельности, и как интегрированная медиация – составная часть деятельности юрисдикционных органов<sup>431</sup>. Россия в соответствии с современным законодательством о медиации апробирует частную модель медиации в отличие от США и Австрии, где применяют интегрированную медиацию.

Главной целью принятия российского закона о медиации является создание правовых условий для применения медиаций, содействие развитию партнерских отношений и формирование этики делового оборота.

В качестве одной из главных организационных задач для реализации этой цели должна выступать задача по формированию независимого профессионального корпуса медиаторов.

Несмотря на огромные плюсы использования такой примирительной процедуры как медиация, а именно: экономия времени для конфликтующих сторон; разрешение спора мирным путем при возможности для сторон продолжать работу в своем направлении, а не конфликтовать; сохранение конфиденциальности полученной в ходе проведения процедуры посредничества информации; имеет место проблема количественных и качественных показателей медиации. С одной стороны, к медиации довольно редко прибегают участники правовых конфликтов (количественный показатель), с другой стороны, это есть следствие боязни

<sup>430</sup> См.: Медиация в мире // <http://www.mediacia.com/medworld.htm> (дата обр. 24.03.12)

<sup>431</sup> См.: Комментарий к Федеральному закону «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // отв. ред. С.К. Загайнова, В.В. Ярков. М., 2011. С. 6 – 9.

Сегодня складываются условия, в которых идеология из самоцели превращается в инструмент для достижения иных целей. Возрастает необходимость выявления того, насколько дискурс той или иной партии соответствует реальному содержанию проводимой ею политики, насколько партия в реальности способна выразить интересы электоральной группы, а также каков уровень её демонстративного и реального радикализма.

Поэтому, во избежание идеологических манипуляций требуется изучение разнообразных компонентов идеологий, и, в целом, выработка новых подходов и моделей идеологической идентификации.

Первоначальным критерием, определяющим позиции «левые-правые», стало отношение к существующей в обществе социальной иерархии. Позднее, представители социалистического движения внесли в идейное поле собственный дискурс, основанный в большей мере на экономических аспектах<sup>128</sup>.

В середине XX века политический спектр уже начал представляться и как «подкова» с замкнутыми полюсами, и как двухмерная модель немецкого исследователя Ганса Айзенка с дополнительной вертикалью «авторитаризм – либерализм»<sup>129</sup>.

Но в условиях продолжающегося по инерции широкого использования «классической» линейной модели «левые-правые» представляется возможной «реконструкция» её смыслов. Для преодоления путаницы имеет смысл отказаться от сугубо экономического подхода к определению «левого» и «правого». Соответственно, важно выяснить, *в каком контексте используется данная классификация*: при характеристике экономической системы, либо характеристике личной свободы индивида в государстве и так далее.

Кроме того, в условиях феномена глобализации ослабевают прежние связи индивида с этнической общностью, и, как ответ, ущемлённое этническое усиливается, вызывая всплеск национального самосознания<sup>130</sup>.

В России данная тенденция усиливается нарушением привычного образа жизни после развала Советского Союза и ликвидации объединяющей коммунистической идеологии.

В условиях, когда среди населения многих российских городов растёт недовольство быстрым притоком иммигрантов при одновременном общем

<sup>128</sup> См.: Дугин А.Г. Правые и левые: 4-х частный политический код. [Электронный ресурс]: <http://konservatizm.org/konservatizm/books/130909072930.xhtml>. (Дата обращения 20.01.2011); Скобов А. Левый поворот (возможен ли у нас Народный Фронт?). [Электронный ресурс]: [http://www.yabloko.ru/Publ/2005/2005\\_08/050814\\_scobov.html](http://www.yabloko.ru/Publ/2005/2005_08/050814_scobov.html). (Дата обращения 25.01.2011).

<sup>129</sup> См.: Хейвуд Э. Политология. М.: Издательство «ЮНИТИ-ДАНА», 2005. С. 314.

<sup>130</sup> См.: Мананова В.Э. Влияние глобализации на рост этнического экстремизма. // Актуальные проблемы противодействия национальному и политическому экстремизму: Материалы Всероссийской научно-практической конференции. Том I. / Под редакцией А.-Н.З. Дибирова, М.Я. Хьяева, А.М. Муртазалиева, К.М. Ханбабаева, - Махачкала: Издательство «Лотос», 2008. С. 239.

недовольстве своим материальным положением, взяточничеством и коррупцией, создаются благоприятные условия для широкого распространения таких лозунгов, как «Москва для москвичей» и «Россия для русских»<sup>131</sup>. Всё это формирует благоприятную среду для идеологических манипуляций различными силами, стремящимися разыграть «националистическую карту» и ввести граждан в заблуждение для реализации своекорыстных интересов. В данном контексте особенное внимание имеет смысл обратить на молодёжь как наиболее радикализируемую часть общества.

Несомненно, всплеск русского национализма в современной России оказывает большое влияние и на идейно-политический спектр.

К примеру, националистический дискурс в начале 1990-х рассматривался как маргинальный, но после парламентских выборов декабря 2003 года, фактически, стал частью официального. Все партии, которые преодолели 5% барьер (а это новый блок «Родина», КПРФ, ЛДПР, «Единая Россия») так или иначе разыгрывали националистическую карту.

Попытки использовать этот дискурс либеральными силами начались с того, что глава РАО «ЕЭС России» Анатолий Чубайс выдвинул идею «либеральной империи»<sup>132</sup>, после чего началось широкое обсуждение данного проекта, однако он не нашёл значительного числа сторонников. Но в последнее время попытки адаптировать национализм в либеральной среде всё чаще осуществляются. Например, такие известные представители либерального направления, как один из лидеров «Партии народной свободы» Владимир Милов, или член политсовета «Правого дела» Борис Надеждин, выступали с идеей о либеральном национализме и возможности работы с националистическими элементами<sup>133</sup>.

В целом, зарегистрированные российские политические партии не являются полноценно националистическими, поскольку национализм в их идеологии играет вспомогательную роль<sup>134</sup>. К примеру, только ЛДПР занимает более жёсткую позицию по миграционной политике<sup>135</sup>. А в меньшей степени среди прочих элементы национализма используют «Справедливая Россия» и «Яблоко»<sup>136</sup>. Партии стараются не закреплять

<sup>131</sup> Перегудов С.П. Национально-государственная идентичность и проблемы консолидации российского государства. // «Полис». 2011. №3. С. 158.

<sup>132</sup> См.: Паин Э.А. Патриотизм и национализм. Заседание фонда «Либеральная миссия». // «Общественные науки и современность». 2004. №4. С. 74.

<sup>133</sup> См.: Павлова С. Националистическая риторика как пропуск в Госдуму. [электронный ресурс]: <http://www.inosmi.ru/politic/20110914/174642798.html>. (Дата обращения 25.10.11).

<sup>134</sup> См.: Соловей В.,Т. Апология русского национализма. [электронный ресурс]: <http://ndpr.ru/index.php/2011-07-25-16-01-38/126-2011-07-25-16-17-20/374-avtor-tatyana-i-valerij-solovej-apologiya-russkogo-natsionalizma>. (Дата обращения 25.10.11).

<sup>135</sup> См.: Карпенко О.М., Ламанов И.А. Сравнительный анализ программных документов политических партий России. – М.: Изд-во СГУ, 2008. С. 223.

<sup>136</sup> «Единая Россия» отбирает у «Правого дела» умеренно-националистический дискурс. И станет реинкарнацией «Родины». [электронный ресурс]: <http://www.nr2.ru/moskow/348072.html>. (Дата обращения 31.10.11).

Формирование правовой культуры — это сложный и длительный процесс, затрагивающий все стороны общественной жизни. Сегодня - становится особенно очевидным, что успешное решение экономических, политических и социальных задач невозможно без повышения правовой культуры общества, воспитания у каждого гражданина глубокого уважения к закону, формирования готовности непосредственно и активно участвовать в претворении его положений в повседневную жизнь. В этой связи правовую культуру можно рассматривать как одну из важнейших предпосылок и необходимое условие формирования правового государства, реализации правовой реформы, усиления борьбы с преступностью.

Российское государство призвано уделять должное внимание повышению политический, правовой, нравственной культуры граждан, настойчиво добиваться, чтобы каждый человек умел с позиции общегосударственных интересов оценивать общественные явления, отстаивал идеалы и духовные ценности нашего общества, сознательно участвовал в управлении общественными и государственными делами. Высокий уровень политической, правовой и нравственной культуры – необходимая предпосылка полного и всестороннего осуществления на практике принципов демократии.

Теселкина Е. В.

## К ВОПРОСУ О ФОРМИРОВАНИИ ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО КОРПУСА МЕДИАТОРОВ В РОССИИ

1 января 2011 года вступил в силу Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»<sup>429</sup>. Принятие данного закона положило начало развитию медиации в России.

За рубежом данный вид урегулирования споров внесудебного порядка часто используется на практике и характеризуется положительно участниками делового оборота. Например, в США существует «суд с множеством дверей», т.е. дверь медиации, дверь третейского суда и дверь судебного разбирательства. Американские судьи предпочитают дверь медиации, так как это наиболее быстрый и эффективный способ разрешения спора. Большое влияние оказывает Американская арбитражная ассоциация (American Arbitration Association), которая утвердила Правила третейского разбирательства (арбитража) и медиации.

<sup>429</sup> См.: Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // «Российская газета», № 168, 30.07.2010.

выражающийся в отношении гражданина к государству и государства к личности. Следует выделить такую особенность политической культуры, при которой доминирующее положение государства в общественной жизни на протяжении многих веков определяло взаимоотношения в гражданском обществе. Демократические права и свободы в нашей стране не завоевывались обществом, а даровались милостью монарха. В нашей стране охотно признавалась лишь та власть, которая в той или иной степени носила сакральный характер.

Политическая культура оказывает несомненное влияние на правовую культуру. Российской правовой системе свойственна тесная связь права и государства. В России вместо личной свободы всегда признавалась идея служения государю (отечеству), вместо равенства – идея иерархии, вместо формального равенства и свободы – идея долга, служения, уважения к рангу.

Характерной особенностью правовой культуры в России можно считать и то, что в российском обществе на протяжении длительного времени господствовала идея подчинения права идеологии. Государственная власть поддерживала господствующую идеологию с помощью юридических средств, а последняя, в свою очередь, весьма активно влияла на право, на правоприменительную практику, что отрицательно сказывалось на совершенствовании правовых институтов, на механизме правового регулирования.

Государственность означает царствовать, царить, быть государем. Именно такое понимание «государства» и государственной власти доминировало в России на протяжении всего времени существования страны. Еще Н.А. Бердяев обратил внимание на такую характеристику политической культуры России, как «осознание» значения государственности, роли государства<sup>427</sup>.

Еще одной своеобразной чертой, присущей российской правовой действительности, является ее смешанный евразийский характер. Для отечественной правовой системы характерны черты и европейской цивилизации, и восточной культуры с присущими ей коллективистскими началами. Смешанная природа российского права не всегда способствовала его стабильности и согласованности правовых институтов. Так, А. Дугин, выступающий от имени современного российского евразийства, полагает, что правое государство чуждо природе Руси, которая изначально строилась как государство восточного типа<sup>428</sup>.

Все эти качества российской правовой системы требуют постоянного внимания и учета в правоприменительной практике. Без этого невозможно цивилизованное решение вопросов эффективного правового регулирования общественных отношений, утверждения правопорядка и законности.

<sup>427</sup> Бердяев Н.А. Истоки и смысл русского коммунизма. М., 1990. С.7.

<sup>428</sup> См.: Мартышин О.В. О некоторых особенностях российской правовой культуры // Государство и право. 2003. № 10. С.30.

собственную позицию в программных документах, а отражают её в своих выступлениях с различным информационным поводом<sup>137</sup>. В результате, их позиция становится более «гибкой» и меняется вместе с изменениями настроений в электоральной среде, соответствуя политическому мейнстриму.

Таким образом, в российском обществе начался и продолжается процесс, который литературовед Илья Кукулин назвал «фиктивной консолидацией». Наблюдается возрастание количества символических действий, которые нацелены на демонстрацию временного и «пространственного» единства российского общества и государства, их исторической преемственности<sup>138</sup>. Примером может послужить поддержка Администрации президента Русской Православной Церкви<sup>139</sup>.

В немалой степени «националистическому дрейфу» способствует и отечественное интеллектуальное сообщество, к примеру, деятельность таких его представителей, как философ Александра Дугина<sup>140</sup>, публициста Сергея Кара-Мурзы<sup>141</sup>, писателя Александра Проханова<sup>142</sup> и многих других.

Некоторые авторы высказывают предположения, что сосредоточение на национальной риторике призвано оправдать усиление авторитарных практик, укрепить социальную и политическую базы режима<sup>143</sup>. Легитимность националистических тенденций обеспечивается и ростом схожих настроений в странах Запада<sup>144</sup>. Тем не менее, официальная позиция Кремля и правительства остаётся враждебной к проявлениям национализма<sup>145</sup>. Так, по мнению исследователя, доктора политических наук Владимира Малахова, стратегией власти, скорее всего, является маневрирование между националистической и либеральной тенденциями<sup>146</sup> также в зависимости от ситуации.

Национализм, выступая в качестве политической идеологии, очень пластичен и вполне может сочетаться с другими современными идеологиями.

<sup>137</sup> См.: Там же. С. 226 - 227.

<sup>138</sup> См.: Кукулин И. Указ. соч. С. 324 – 325.

<sup>139</sup> См.: Ларюэль М. Ещё раз к вопросу о классификации идеологических течений русского национализма. // Русский национализм: социальный и культурный контекст / Сост. М. Ларюэль. – М.: Новое литературное обозрение, 2008. С. 7.

<sup>140</sup> См.: Там же. С. 15.

<sup>141</sup> См.: Митрофанова А. Национализм и паранаука. // Русский национализм: социальный и культурный контекст / Сост. М. Ларюэль. – М.: Новое литературное обозрение, 2008. С. 94 – 95; Малинова О. «Долгий» дискурс о национальной самобытности и оппозиция западничества и антизападничества в постсоветской России. // Русский национализм: социальный и культурный контекст / Сост. М. Ларюэль. – М.: Новое литературное обозрение, 2008. С. 246.

<sup>142</sup> См.: Кукулин И. Указ. соч. С. 272.

<sup>143</sup> См.: Ларюэль М. Указ. соч. С. 8 – 9; Перегудов С.П. Указ. соч. С. 162.

<sup>144</sup> См.: Павлова С. Националистическая риторика как пропуск в Госдуму. [электронный ресурс]: <http://www.inosmi.ru/politic/20110914/174642798.html>. (Дата обращения 25.10.11).

<sup>145</sup> См.: Ратленд П. Присутствие отсутствия: об этнической политике в России. // «Полис». 2011. №2. С. 181.

<sup>146</sup> Малахов В. Национализм и «национальная политика» российской власти: 1991-2006. // Русский национализм: социальный и культурный контекст / Сост. М. Ларюэль. – М.: Новое литературное обозрение, 2008. С. 151.

Данное обстоятельство затрудняет выработку согласованных методологических подходов к его исследованию и определению, а также возможность идентификации национализма в идейно-политическом пространстве современности *в качестве самостоятельной идеологии*.

Главным измерением и сутью национализма является государственно-политическое значение – то есть отграничение какого-либо существующего или желаемого народа определённого государства от других народов<sup>147</sup>, придание ему особого статуса и создание «нации» (причём определение нации также крайне затруднено, либо, по мнению некоторых исследователей, вообще невозможно, так как эта категория носит семантико-метафорический характер<sup>148</sup>).

В целом, как справедливо отмечает А.Г. Дугин, общая логика политического «прогресса» человеческого общества выглядела как движение от «правого» полюса к «левому»<sup>149</sup>. При этом повышалась рациональность и снижалась иррациональная компонента мифичности. Национализм же не исследует природу вещей, а слепо подчиняется ей. Если мифичность – явление в большей степени «правого» полюса, то, соответственно, национализм, базирующийся на мифе о «нации» – также «правое» явление.

Кроме этого, на оси «левое – правое» «левый» фланг выступает как позиция унификации, обобществления, а «правый» – автономизации и обособления<sup>150</sup>. Вполне логично и в силу этого отнести национализм к «правому» флангу данной шкалы.

Однако важно учесть, что национализм в политической сфере не обязательно предполагает такой же «правой» экономической политики<sup>151</sup>. Политический субъект может быть идентифицирован в идейно-политическом спектре как экономически «левый», а в национальном вопросе – как «правый». К примеру, сочетание политического консерватизма и экономического либерализма характерно лишь для партии Владимира Жириновского. Другие же течения русского национализма чаще всего соединяют в различных пропорциях экономические лозунги, которые

<sup>147</sup> См.: Ян Э. Предисловие. // Национализм в позднее- и посткоммунистической Европе: в 3 т. / [под общ. ред. Э. Яна]. Т.1: Неудавшийся национализм многонациональных и частичных национальных государств. – М.: Российская политическая энциклопедия (РОССПЭН), 2010. С. 22.

<sup>148</sup> См.: Тишков В. Постнационалистическое понимание национализма? // Национализм в позднее- и посткоммунистической Европе: в 3 т. / [под общ. ред. Э. Яна]. Т.1: Неудавшийся национализм многонациональных и частичных национальных государств. – М.: Российская политическая энциклопедия (РОССПЭН), 2010. С. 214.

<sup>149</sup> См.: Дугин А.Г. Правые и левые: 4-х частный политический код. [электронный ресурс]: <http://konservativizm.org/konservativizm/books/130909072930.xhtml>. (Дата обращения 20.01.2011).

<sup>150</sup> См.: Кротов Я. Правое и левое в политике. Консерватизм и либерализм. [электронный ресурс]: [http://krotov.info/spravki/oglavleniya/temy\\_moi/12\\_liberalizm\\_levoe.htm](http://krotov.info/spravki/oglavleniya/temy_moi/12_liberalizm_levoe.htm). (Дата обращения 15.02.2012).

<sup>151</sup> См.: Ларюэль М. Указ. соч. С. 9 – 11.

работа, много позитивного было сделано советскими учеными, что позволило российской юридической науке занять одно из ведущих мест в мире.

С началом демократических реформ ситуация в стране резко изменилась. Политическая нестабильность и слабость власти, сложные рыночные отношения, отставание правовой реформы от реалий жизни, коррупция и бесконтрольность госаппарата, снижение авторитета и материального обеспечения правоохранительных органов привели к резкому росту преступности и к всеобщему правовому нигилизму. И только в последние годы стал происходить постепенный сдвиг в правосознании части населения к правовым представлениям, соответствующим ценностям гражданского общества с приоритетом индивида и права. В то же время до сих пор большинство россиян характеризуется по-прежнему доминированием размытых представлений о праве, необходимости соблюдения правовых норм.

Общеизвестно, что современная политическая культура России строится на совершенно новом политическом содержании. Она стремится осмыслить иные, зачастую чуждые ей реальности нынешнего мира, как в международном, так и во внутривнутриполитическом плане развития страны. В этой связи политическое мышление характеризуется стремлением познать ранее неизведанное. Однако инновационные процессы воспринимаются обществом неоднозначно. Одни с энтузиазмом относятся к нововведениям, другие с настороженностью воспринимают их, третьи откровенно сопротивляются всему новому, опасаясь последствий. И это понятно. Политическая и правовая культура базируются на традиционных ценностях, обычаях, религии, которые формировались в сознании народов на протяжении многих столетий и их восприятие требует достаточно длительного времени.

Политическая культура может быть - традиционной, подданнической и активистской (гражданской). Современному обществу свойственен гражданский тип политической культуры, к которому стремятся модернизирующиеся общества. Он отличается ценностным отношением к праву как к оптимальной форме регуляции социальных отношений, предполагающей осмысление прав и свобод личности в системе правового функционирования общества, зависимости их реализации от механизма разделения властей и утверждения принципа верховенства закона. Такой тип культуры свидетельствует о готовности общества на массовом уровне руководствоваться принципами права в повседневной жизни. Именно утверждение гражданского типа политической культуры выдвинуто в качестве цели политико-правовой реформы современного российского общества. Этому типу политической культуры соответствует и уровень правовой культуры.

Одним из важнейших аспектов политической культуры является стиль взаимоотношений между обществом и государством, опосредованно

«непосредственную память коллектива, выражающуюся в определенной системе запретов и предписаний»<sup>425</sup>.

Следует согласиться, что под правовой культурой надо понимать обусловленное всем социальным, духовным, политическим и экономическим строем качественное состояние правовой жизни общества, выражающееся в достигнутом уровне развития правовой деятельности, юридических актов, правосознания и в целом в уровне правового развития субъекта, а также степени гарантированности государством и гражданским обществом свобод и прав человека<sup>426</sup>.

Правовая культура, так же, как и политическая культура, является неперенным элементом демократии. Их отсутствие приводит к пагубным последствиям для общества и государства, в том числе и для всего мирового правопорядка. Высокий уровень правовой культуры является необходимым условием (фактором) формирования правового государства. Особенно актуальной эта проблема является для отечественного права и государства, ибо недостаточно высокий уровень правовой культуры населения страны сегодня ощутим, как никогда ранее.

Высокий уровень правосознания включает в себя и знание права, и понимание значения права в жизни общества. К сожалению, необходимый уровень правосознания не отличает порой даже законодателей, политических лидеров, руководителей общественных организаций. И дело не только в незнании права, но и в пренебрежении им.

Низкий уровень правовой культуры в нашей стране обусловлен во многом историческими причинами, неразвитостью у населения юридических традиций. Откровенный правовой нигилизм, отрицание необходимости и ценности права имеют глубокие корни в нашем обществе еще с дореволюционного времени. Из поколения в поколение в России проявляется неуважение к закону и суду, терпимость к произволу. В условиях крепостного права в общественных отношениях царил произвол, усугубленный низкой культурой населения. После реформ 60-х годов XIX века правовая действительность изменилась, но эти изменения глубоко не проникли в общество. Уровень правовой культуры остался достаточно низким. Повышению уровня правовой культуры в стране способствовала судебная реформа 1864 года, с которой связано введение суда присяжных. Появляется плеяда блестящих юристов-адвокатов. До революции большинство деятелей, даже выдающихся, литературы, искусства, науки, нигилистически относились к праву. Для них имел огромное значение в первую очередь, нравственный аспект. Во время революции 1917 года старая феодально-буржуазная правовая система была сломана, а новая не могла быть создана за короткое время. Нужен был длительный период становления новой правовой системы. Впоследствии в этом направлении велась большая

<sup>425</sup> Указ.соч. С.15.

<sup>426</sup> См.: Горбатова М.К., Домнина А.В. Профессиональное правосознание как элемент правовой культуры общества //Российская юстиция. 2010. № 5. С.10

считаются «левыми», и политические ценности, которые, как принято думать, принадлежат «правым»<sup>152</sup>.

Таким образом, имеет смысл рассматривать феномен национализма скорее как один из нескольких постоянных кластеров (в рамках оси «левое – правое») для определения характеристик политического субъекта.

Безусловно, стоит признать, что данная модель нуждается в дальнейшей проработке. Определение уровня национализма у политического актора в этих рамках весьма субъективно, требует комбинации различных методов, к примеру – дискурсивного, контент-анализа и др. Фиксация была бы более реалистичной при введении делений на шкалах, которые бы говорили о степени уклона «влево», либо «вправо», а доминирование национализма над прочими значениями позволит говорить о том, что субъект или идеология могут быть идентифицированы как националистические.

Кирюхин Н. И.

## КОМПЬЮТЕРНЫЕ ПРОГРАММЫ КАК ОБЪЕКТЫ АВТОРСКИХ ПРАВ

На отношения, возникающие при создании и использовании результатов интеллектуальной деятельности, и в частности - программ для ЭВМ, распространяются общие положения ГК РФ.

Компьютерные программы - относительно новый объект охраны, поскольку массовое производство персональных компьютеров, разработка и распространение компьютерных программ для них начались лишь в конце XX в. Российское законодательство в сфере регулирования такого института гражданского права, как авторские права, несмотря на принятие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, на сегодняшний день не свободно от недостатков и нуждается в дальнейшем совершенствовании.

В Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации справедливо отмечается, что российское гражданское законодательство должно соответствовать современному уровню развития техники, стимулируя разработку и широкое использование новых технологий при одновременном обеспечении защиты интересов правообладателей.

Хотелось бы остановиться на таких вопросах, как:

1. подлежит ли название компьютерной программы защите по законодательству об интеллектуальной собственности?
2. распространение компьютерных программ через Интернет.

<sup>152</sup> См.: Там же. С. 11.

Если по первому вопросу сомнений не возникает, то поиск пути решения проблем, связанных с распространением компьютерных программ через Интернет, такого однозначного ответа не дает<sup>153</sup>.

Итак, подлежит ли название компьютерной программы правовой охране и защите?

В соответствии со ст. 1261 Гражданского кодекса РФ авторские права на все виды программ для ЭВМ (в том числе на операционные системы и программные комплексы), которые могут быть выражены на любом языке и в любой форме, включая исходный текст и объектный код, охраняются так же, как авторские права на произведения литературы<sup>154</sup>. Программой для ЭВМ является представленная в объективной форме совокупность данных и команд, предназначенных для функционирования ЭВМ и других компьютерных устройств в целях получения определенного результата, включая подготовительные материалы, полученные в ходе разработки программы для ЭВМ, и порождаемые ею аудиовизуальные отображения.

При этом объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения, среди которых в том числе программы для ЭВМ, охраняемые как литературные произведения (ст. 1259 ГК РФ).

А согласно п. 7 ст. 1259 ГК РФ авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора<sup>155</sup>.

Таким образом, наименование программы для ЭВМ, которое придает ей индивидуальный характер, отражает ее содержание, позволяет идентифицировать программу во избежание смешения с другими программами, подлежит защите авторскими правами наравне с самой программой.

Далее, в настоящее время наиболее остро стоит вопрос о распространении компьютерных программ через Интернет, а именно - через файлообменные сети.

Посредством файлообменных сетей пользователи могут предоставлять в общий доступ файлы, находящиеся на их компьютерах.

Приведем практический пример: существует определенный сервер в Интернете, так называемый торрент-трекер (например, широкоизвестный торрент-трекер HYPERLINK "<http://www.torrents.ru/>"). На этом торрент-трекере пользователи размещают информацию о различных файлах

<sup>153</sup> Гришаев С.П. Программы для ЭВМ по новому законодательству РФ // СПС "КонсультантПлюс".

<sup>154</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. N 52 (ч. 1). Ст. 5496.

<sup>155</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18 декабря 2006 г. N 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. N 52 (ч. 1). Ст. 5496.

деятельности, характеризующий отличие человеческого бытия от животного существования; активизируется разработка этой проблематики.

На протяжении 70 лет в СССР господствовало убеждение, что культура - это надстройка над материальным базисом общества, детерминируемая в главных чертах способом производства. В соответствии с этим правовая культура трактовалась как некое «надстроечное» образование, как система «овеществленных и идеальных элементов, относящихся к сфере действия права и их отражению в сознании и поведении людей»<sup>419</sup>, или как система «объективированных результатов правовой деятельности общества... а также отражения правовых явлений в сознании людей (правовое сознание)»<sup>420</sup>.

Новое развитие вопросы правовой культуры получили в постсоветское время. Так, А.Б. Венгеров определяет правовую культуру как «более высокую и емкую форму правосознания»<sup>421</sup>.

Более развернутое определение правовой культуры дает В.М. Шафиров: «Правовая культура – вид общественной культуры. Правовая культура общества – качественное состояние права, профессиональной юридической деятельности (юридической практики), законности правопорядка, правового сознания и поведения личности»<sup>422</sup>.

Г.В. Назаренко рассматривает «правовую культуру» как в широком, так и в узком смысле. По его мнению «правовая культура в широком смысле – это правовая культура общества, которая охватывает все правовые ценности, в том числе ясные законы, развитую законодательную технику, правовую науку, развитое юридическое образование, совершенную юридическую практику и стабильный правопорядок». А «правовая культура в узком смысле – это культура отдельного лица, которая включает в себя определенный уровень правосознания, качественное овладение умениями и навыками правомерного поведения»<sup>423</sup>.

Н.Н. Лебедева в своей работе «Понятие правовой культуры в теории права»<sup>424</sup> приводит несколько подходов к исследованию правовой культуры: аксиологический и деятельностный. Особый интерес представляет семиотическая концепция культуры. Авторы этой концепции отмечают, что культура представляет собой знаковую систему, и определяли культуру как

<sup>419</sup> Каминская В.И., Ратинов А.Р. Правосознание как элемент правовой культуры / В.И. Каминская, А.Р. Ратинов // Правовая культура и вопросы правового воспитания. М., 1974. С. 43.

<sup>420</sup> Сальников В.П. Правовое воспитание и правовая культура в системе органов МВД СССР / В.П. Сальников, В.Ф. Казаченко // Правоведение. 1980. № 1. С. 54-58.

<sup>421</sup> Венгеров А.Б. Теория государства и права. Учебник для юридических вузов. М., 2000. С.321.

<sup>422</sup> Шафиров В.М. Правоведение. Учебник. М., 2010. С. 87.

<sup>423</sup> Назаренко Г.В. Теория государства и права. Учебное пособие 2-е издание, дополненное и переработанное. М., 2000. С.100.

<sup>424</sup> Лебедева Н.Н. Понятие правовой культуры в теории права // Право и государство: теория и практика. 2006. № 2.

## ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА СОВРЕМЕННОГО РОССИЙСКОГО ОБЩЕСТВА

Современная Россия выбрала путь прогрессивного развития общества. Осуществление процессов демократизации общества, эффективная реализация закрепленных в Конституции задач и целей, становление новой политико-правовой системы, гражданского общества и правового государства предполагают значительную работу по повышению уровня правосознания и правовой культуры населения нашей страны. Однако на пути достижения этих целей имеются объективные и субъективные трудности.

Последние годы отмечены глубокими переменами в экономике и политической системе Российского общества, которые нашли отражение в законодательстве страны. Однако установленные юридические нормы далеко не всегда реализуются в повседневной жизни людей. Часть из этих норм далека от повседневных потребностей масс, другая часть, при их востребованности, не выполняется в силу разных причин. Модернизация российского общества, предполагающая формирование правового государства, в числе многих неотложных задач требует создания высокой политической и правовой культуры демократического (гражданского) типа. Стабильность правовых реформ невозможна без высокого уровня правового сознания и правовой культуры населения.

Правовая культура – один из важнейших элементов правовой системы, непереносимое условие нормального функционирования государства. Это явление со сложной структурой, ибо являясь частью общей культуры общества, правовая культура ощущает на себе все те деформации и векторы перемен, которым подвержена в целом культура общества в период реформ и модернизаций.

Термин «культура» появился в древнеримскую эпоху. Этимологически он восходит к латинскому «colere», означавшему «возделывание, обработку», в более поздней форме которого - «cultus» - появляется новое значение - «почитание».

В дальнейшем слово «культура» все больше будет употребляться в значении просвещенности, образованности, воспитанности человека. С этими двумя исходными значениями данное слово вошло почти во все европейские языки, в том числе и русский.

В России термин «культура», впервые появился в «Карманном словаре иностранных слов» Н. Кириллова в 1846 году и характеризовал «деятельность для пробуждения дремлющих в человеке сил»<sup>418</sup>.

В это время культура начинает рассматриваться как важнейший аспект жизни общества, связанный со способом осуществления человеческой

<sup>418</sup>Иванников И.А. Концепция правовой культуры // Правоведение. 1998. № 3. С.12.

(компьютерных программах, музыкальных файлах и т.д.), но сами файлы находятся на компьютерах пользователей.

В итоге нарушают исключительные права не владельцы сервера (торрент-трекера), а пользователи<sup>156</sup>.

В Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации справедливо отмечается, что одним из важнейших вопросов, без решения которого невозможно обеспечить эффективную защиту результатов интеллектуальной деятельности в информационно-телекоммуникационных сетях, является определение условий привлечения к ответственности лиц, обеспечивающих доступ к информационно-телекоммуникационной сети, функционирование ресурсов в сети и размещение на них соответствующих объектов (провайдеров)<sup>157</sup>.

Таким образом, нормы, регулирующие оборот компьютерных программ, нечетко регулируют вопросы, связанные с их созданием, распространением и использованием. В этой связи необходимо развивать гражданское законодательство по охране и защите программ для ЭВМ как объектов авторских прав.

Кишоян Н.А.

## МЕСТО ПОЛНОМОЧИЙ В СФЕРЕ КОНКРЕТИЗАЦИИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЧНОСТИ В КОМПЕТЕНЦИИ ГЛАВЫ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА

Конституция РФ 1993 г. определяет статус Президента РФ как главы государства и гаранта Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина (ч.1 ст. 80). Президент РФ представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях, определяет основные направления внутренней и внешней политики, выступает в качестве представителя государственной власти, высшего должностного лица государства. Президент РФ наделен широкими реальными полномочиями, которые он применяет самостоятельно, юридически независимо от других государственных органов, но в тесном взаимодействии с ними. Он не подчинен и не подотчетен никакому органу власти, все его полномочия установлены Конституцией РФ.

Из положения о признании человека, его права и свобод высшей ценностью вытекает, что одной из основных государственных обязанностей, которая определяет все остальные, является обязанность по обеспечению прав и свобод человека и гражданина. Данная конституционная обязанность государства соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина состоит в создании условий для их реализации и механизма для их защиты.

<sup>156</sup> Юрлов И.А. П Проблемы правового регулирования оборота компьютерных программ// СПС "КонсультантПлюс"

<sup>157</sup> Юрлов И.А. П Проблемы правового регулирования оборота компьютерных программ// СПС "КонсультантПлюс"

Обеспечение таких условий и защита прав и свобод человека и гражданина входят в функции всех органов государственной власти и органов местного самоуправления, но особая роль в этом принадлежит Президенту РФ, который выступает гарантом прав и свобод человека и гражданина.

Следует согласиться с мнением Е.А. Тихон о том, что анализ конституционно-правового статуса главы Российского государства показывает, что «большинство президентских полномочий, реализуемых им как лично, так и через органы государственной власти, следует рассматривать с позиции гарантирования прав и свобод человека и гражданина, поскольку Президент РФ выступает персонифицированным представителем государства, чья главная функция сводится к обеспечению прав личности»<sup>158</sup>.

Таким образом, к сфере обеспечения прав и свобод человека и гражданина можно отнести большинство полномочий главы Российского государства, поскольку «построение оптимального государственного механизма, подбор профессиональных кадров органов государственной власти, обеспечение внутренней и внешней безопасности и конституционной законности имеет конечной целью благополучие народа и наиболее полную реализацию прав и свобод человека и гражданина»<sup>159</sup>.

Свою конституционную функцию гаранта прав и свобод человека и гражданина Президент РФ осуществляет путем реализации полномочий, закрепленных в ст. 89 Конституции РФ. Данные полномочия ряд авторов объединяют под термином «обеспечение правового статуса личности»<sup>160</sup>. В рамках данного исследования эти полномочия Президента РФ, следует понимать как конкретизация правового статуса личности.

В основе правового положения личности стоит его реальное положение в данной системе общественных отношений, то есть его социального статуса, «право лишь закрепляет это положение, вводит его в законодательные рамки»<sup>161</sup>. Соответственно, под конкретизацией правового положения личности мы понимаем нормативное регулирование, выражающееся в уточнении, индивидуализации правового положения личности в реально создавшейся обстановке.

Так, Президент РФ, как персонифицированное лицо, олицетворяющее Российскую Федерацию, правомочен решать вопросы гражданства Российской Федерации и предоставления политического убежища; награждения государственными наградами Российской Федерации,

На наш взгляд одним из главных недостатков современных интегральных индексов является то, что при их составлении практически не учитываются психологические факторы. В основном интегральные показатели опираются на экономические данные, реже на социальные или экологические. Другим существенным недостатком большинства интегральных показателей является то, что они в большинстве своем носят оценочный характер, и не позволяют планировать долгосрочную политику, полагаясь на эти показатели.

В будущем, по нашему мнению, количество и качество подобных показателей возрастет вместе с развитием политической, экономической и социальной систем. Как было отмечено выше, уже сегодня интегральные показатели перестали быть сугубо экономическими. Больше внимания стало уделяться социальным и экологическим показателям. Но, к сожалению, доминирование экономического фактора при разработке интегральных показателей очевидно. Очевидно, что в связи с изменениями, происходящими в современном обществе в будущем больше внимания при составлении интегральных показателей будет уделяться в первую очередь экологическим и социальным факторам.

В свою очередь, мы полагаем что, для построения наиболее приемлемого для политической науки интегрального показателя, нужно привлечение в равной степени, как экономических, так и социальных, экологических и психологических данных, что позволит дать комплексную оценку социально-политической жизни той или иной страны. Также необходимо, чтобы данные, получаемые в ходе исследования, демонстрировали показатели развития каждой из этих сфер и могли бы быть использованы для стратегического планирования развития. Или же, чтобы при помощи таких данных могли бы быть выстроены приоритеты в политике.

В таком случае мы получим интегральный показатель способный ответить запросам нашего времени. Создание подобного интегрального показателя является трудоёмкой и дорогостоящей задачей. Тем не менее затраты в данной области обоснованы и необходимы, так как в результате человечество получает удобный инструмент быстрого анализа траектории своего развития, а следовательно, возможность корректировки своих действий в области использования природных ресурсов и охраны окружающей среды.

<sup>158</sup> Тихон Е.А. Президент Российской Федерации – гарант прав и свобод человека и гражданина Саратов, 2008. С. 61

<sup>159</sup> Березка С.В. Конституционно-правовой статус главы государства в России и Украине (сравнительно-правовой аспект): Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. М., 2003. С. 27

<sup>160</sup> Авакян С.А. Конституционное право России: учебный курс в 2 т. / С.А. Авакян. – 4-изд. перераб. и доп. – М.: Норма: Инфа. – М., стр. 381

<sup>161</sup> Витрук Н.В. Статус личности в политической системе общества // Политология. М., 1993. С. 152

индекса есть существенные недостатки. При его подсчёте не принимаются во внимание экологические факторы, не рассматривается духовное и нравственное развитие человека. Кроме того ряд экспертов критикуют систему подсчета показателей ИРЧП.

Существуют также некоторые интегральные показатели, которые объединяют в себе экологические и экономические показатели. Наиболее известные из них это – Экологически адаптированный чистый внутренний продукт (ЭЧВП), разработанный статистическим отделом ООН и показатель «истинных сбережений», разработанный Всемирным банком.

Для подсчета ЭЧВП экономические показатели корректируются вычетом из чистого внутреннего продукта стоимостной оценки истощения природных ресурсов и стоимостной оценки эколого-экономического ущерба от загрязнения окружающей среды.

В свою очередь показатель «истинных сбережений» использует такие параметры, как величина обесценивания произведенных активов, величина расходов на образование, величина истощения природных ресурсов, ущерб от загрязнения окружающей среды.

Проведённые на основе данной методики расчёты показали огромное расхождение между традиционными экономическими показателями и экологически скорректированными.

Отдельного внимания заслуживают два индекса составленные компанией EconomistIntelligenceUnit, аналитическим подразделением британского журнала Economist. Это Индекс демократии и Всемирный индекс счастья.

Индекс демократии измеряет уровень демократии внутри государства, основан на методологии экспертных оценок и результатах опросов общественного мнения из соответствующих стран, характеризующих состояние пяти ключевых показателей «демократичности»:

- Избирательный процесс и плюрализм;
- Деятельность правительства;
- Политическое участие;
- Политическая культура;
- Гражданские свободы

Всемирный индекс счастья, в свою очередь, показывает эффективность, с которой страны мира «конвертируют» природные богатства в продолжительную и счастливую жизнь своих граждан. При расчёте всемирного индекса счастья используются три показателя: воздействие человека на природу («ecologicalfootprint» / «экологический след»), продолжительность жизни и удовлетворённость жизнью.

Данный список далеко не полный и не описывает все существующие индексы и индикаторы устойчивого развития. Сейчас существуют тысячи различных индикаторов, однако в данной статье мы привели лишь те индикаторы, которые являются наиболее известными и/или общепринятыми, то есть те, которые применяются на практике.

присваивания почетных званий Российской Федерации, высших воинских и высших специальных званий, а так же осуществления помилования (ст. 89). Рассмотрим данные полномочия.

Статья 29 Федерального закона от 31 мая 2002года № 62-ФЗ «О гражданстве», детализируя положения Конституции РФ, закрепляет, что Президент решает в общем порядке вопросы: приема в гражданство РФ иностранных лиц и лиц без гражданства, принимает решение по вопросам восстановления гражданства РФ, дает разрешение на выход из российского гражданства<sup>162</sup>. Президент РФ в каждом конкретном случае издает ненормативный указ, кроме того, он утверждает Положение о порядке рассмотрения вопросов гражданства<sup>163</sup>.

В полномочия Президента РФ входит как издание нормативного акта, устанавливающего процедуру получения политического убежища, так и принятие решения по предоставлению политического убежища конкретным лицам, путем издания ненормативного указа. Так, согласно Положению о предоставлении в Российской Федерации политического убежища, утвержденному Президентом РФ<sup>164</sup>, политическое убежище предоставляется лицам, ищущим убежище и защиту от преследования или реальной угрозы стать жертвой преследования в стране своей гражданской принадлежности или в стране своего обычного места жительства за общественно-политическую деятельность и убеждения которые не противоречат демократическим принципам признанным международным сообществом, нормам международного права<sup>165</sup>.

Президент РФ так же уполномочен осуществлять высшую форму государственного поощрения – награждать государственными наградами за выдающиеся заслуги перед обществом и государством. В полномочия Президента РФ входит издание нормативного акта по вопросам государственных наград. Так Президент РФ в целях совершенствования государственной наградной системы Российской Федерации утвердил Положение о государственных наградах РФ, в котором утвердил статуты орденов РФ, положения о знаках отличия, медалях, почетных званиях, описания названных государственных наград и нагрудных знаков к

<sup>162</sup> О гражданстве: Федеральный закон от 31 мая 2002г. № 62-ФЗ (в ред. от 28 июня 2009г.) // СЗ РФ. 2002. №22. Ст. 2031; 2009. № 26. Ст. 3125.

<sup>163</sup> Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации: Указ Президента РФ от 14 ноября 2002 г. (в ред. от 22.10.2009) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4571; 2009. № 43. Ст. 5049.

<sup>164</sup> Об утверждении Положения о порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища: Указ Президента РФ от 21июля 1997 N 746 (ред. от 27.07.2007) // СЗ РФ. 1997. №30. Ст. 3601; СЗ РФ. 2007. № 31. Ст. 4020.

<sup>165</sup> На сегодняшний день известен только один Указ Президента РФ о предоставлении политического убежища в 1992 г: О предоставлении политического убежища Ким Мен Се: Указ Президента РФ от 15 июня 1992г. № 635 // ВСНД РФ и ВС РФ. 1992. N 25. ст. 1432.

почетным званиям Российской Федерации<sup>166</sup>. А для эффективной реализации своих конституционных полномочий в сфере награждения, глава государства своим Указом от 2 декабря 2008г. N 1712 создал Комиссию при Президенте РФ по государственным наградам<sup>167</sup>. Помимо издания нормативно-правовых актов в полномочия Президента РФ выходит так же издание индивидуальных актов по принятию решения о награждении государственными наградами России конкретным лицам, путем издания ненормативного указа<sup>168</sup>.

Помилование осуществляется Указами Президента РФ в отношении отдельных, индивидуально определенных лиц. Актом помилования осужденный за преступление может быть освобожден от дальнейшего отбывания наказания, или наказание ему может быть сокращено, заменено более мягким видом наказания. Актом помилования с осужденного может быть снята судимость.

Таким образом, мы можем сделать вывод о том, что главе государства предоставлены реальные средства для принятия решений и их реализации в сфере конкретизации правового статуса личности. Гарантируя права и свободы человека и гражданина, Президент РФ опирается на весь государственный механизм, обеспечивая эффективность законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти без вторжения в их компетенцию<sup>169</sup>. Свои полномочия в сфере конкретизации правового положения личности глава государства осуществляет путем издания указов, направленных на защиту личности. Нормативные и ненормативные акты Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории России. И хотя круг вопросов, которые могут в них затрагиваться, конкретно в законодательном порядке не установлен, тем не менее к ним предъявляется главное требование – они не должны противоречить Конституции РФ и Федеральным законам. Нередки случаи, когда Президент РФ принимает указы, носящие нормативный характер, регулируя тем самым отношения, подлежащие рассмотрению законодателем<sup>170</sup>.

Для реализации своих полномочий, Президент опирается на специально созданные им органы: Администрация Президента РФ, а также

<sup>166</sup> О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации: Указ Президента РФ от 07.09. 2010 г. N 1099 // СЗ РФ. 2010. №37. Ст.4643

<sup>167</sup> О Комиссии при Президенте Российской Федерации по государственным наградам: Указ Президента РФ от 02.12.2008. N 1712 (в ред. от 11.06.2011) // СЗ РФ. 2008. № 47. С. 5767; 2011. № 24. Ст. 3415

<sup>168</sup> О награждении государственными наградами Российской Федерации работников открытого акционерного общества "Ракетно-космическая корпорация "Энергия" имени С.П. Королева: Указ Президента РФ от 06.04. 2010 г. N428 // СЗ РФ. 2010. № 15. Ст. 1788

<sup>169</sup> Тихон Е.А. указ соч. стр. 67

<sup>170</sup> Указ Президента РФ от 13.04.2011 N 444 "О дополнительных мерах по обеспечению прав и защиты интересов несовершеннолетних граждан Российской Федерации" // СЗ РФ. 2011. № 16. Ст. 2268

В успешном предупреждении преступлений, совершаемых в процессе отбывания уголовного наказания роль играет также целенаправленное обучение сотрудников исправительных учреждений различным способам и методам выявления, анализирования и разрешения конфликтов среди лиц, отбывающих наказания.

Таранов Т. П.

## ПЕРСПЕКТИВЫ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ СОВРЕМЕННЫХ ИНТЕГРАЛЬНЫХ ПОКАЗАТЕЛЕЙ В ПОЛИТИЧЕСКОЙ НАУКЕ

Сегодня показать внутреннего валового продукта (ВВП) на душу населения перестал считаться основным показателем развитости стран, т.к. не он учитывает целого комплекса факторов: доступность образования, здоровье, незагрязненная окружающая среда, безопасность, политические свободы и т.п.

В западной науке уже давно обсуждается необходимость отхода от «человека экономического» как субъекта исследования к «человеку социальному». Поэтому сегодня при составлении различных индексов используются различные индикаторы, характеризующие как человека, так и среду (социальную и природную) его обитания. Индикаторы измеряются непосредственно на практике: средняя продолжительность жизни, рождаемость, состояние окружающей среды, безопасности жизни, эффект социальных пособий, воздействие экономической активности на экологию и многие другие.

Наряду с ними для характеристики развитости используются индексы – более сложные интегральные показатели, которые конструируются и рассчитываются на основе частных индикаторов. Но при их составлении не удается избежать субъективного фактора, т.к. индексы конструируются исходя из здравого смысла, интуиции, удобства и т.п. Некоторые индикаторы развития при этом могут быть преувеличены, другие принижены, а третьи вообще не учтены.

Наиболее известный индекс такого рода – индекс развития человека (ИРЧ), другое название – индекс развития человеческого потенциала (ИРЧП). При подсчёте ИРЧП учитываются 3 вида показателей:

- Ожидаемая продолжительность жизни – оценивает долголетие.
- Уровень грамотности населения страны (среднее количество лет, потраченных на обучение) и ожидаемая продолжительность обучения.
- Уровень жизни, оценённый через ВВП на душу населения по паритету покупательной способности (ППС) в долларах США.

На наш взгляд, использование ИРЧП как показателя развитости в противовес ВВП – большой шаг вперед. Он более полно, системно характеризует развитость стран и регионов. Но вместе с тем у данного

своих служебных обязанностей (ч.2 ст.321 УК РФ). При этом стоит учитывать, что действие этой статьи распространяется и на лиц, осужденных к лишению свободы, которые временно оставлены в следственных изоляторах при необходимости их участия в следственных действиях в качестве свидетелей (ст. 77.1 УИК РФ)<sup>416</sup>.

По результатам официальной статистики за последние годы наблюдается снижение числа преступлений в уголовно – исполнительных учреждениях, что может быть вызвано положительными реформами в данной сфере. Например, согласно «Концепции развития уголовно – исполнительной системы до 2020 в РФ» будет вестись поиск и использование новых форм и методов исправительного воздействия на осужденных, организационных механизмов социальной работы с осужденными, закрепление в уголовно-исполнительном законодательстве Российской Федерации форм социальной, психолого-педагогической работы с осужденными в качестве основного средства исправления осужденных; дополнение системы поощрений осужденных иными стимулами к правопослушному поведению и активной ресоциализации. Также рассматриваются возможные пути раздельного содержания осужденных к лишению свободы, способных к ресоциализации с учетом тяжести и общественной опасности совершенных ими преступлений, сведений об их личности, поведения в местах лишения свободы, отношения к совершенному преступлению, с одной стороны, и осужденных, совершивших особо тяжкие преступления, прочно усвоивших и распространяющих элементы поведения криминальной среды, с другой стороны.

Проблема пенитенциарной преступности существует не только в нашей стране. Ведущие страны мира также сталкиваются с этими проблемами. Так, четверть всех отбывающих наказание в местах лишения свободы приходится на Соединенные штаты Америки<sup>417</sup>. Одной из серьезных проблем американских тюрем является насилие и жестокое обращение с заключенными как со стороны персонала, так и внутри самой тюремной иерархии.

Говоря о предупреждении преступности в местах лишения свободы необходимо сказать о пенитенциарной профилактике, представляющей собой профилактику совершения новых преступлений во время отбывания наказания. Пенитенциарная профилактика должна быть направлена на нравственное и юридическое исправление осужденного. Совокупность мер по предупреждению данного вида преступности и средств пенитенциарного воздействия способствует нравственному оздоровлению осужденных.

<sup>416</sup> Ткачевский Ю.М. Ответственность за действия, дезорганизующие деятельность учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества // Вестник московского университета. 2007. №1, С. 24-50.

<sup>417</sup> Закирова Л, Миграция А., Пахомов Н. Тюрьмы свободного мира // Эксперт. 2010. №26, С. 56-63.

совещательные и консультативные органы при главе государства. Так, совещательно - консультативные органы осуществляют предварительное рассмотрение вопросов, относящихся к их компетенции, проводят экспертизу проектов федеральных законов, актов Президента и Правительства, информируют главу государства о положении дел в соответствующей сфере

Клычков В.В.

## **РАЗВИТИЕ ПРАВА НА КВАЛИФИЦИРОВАННУЮ ЮРИДИЧЕСКУЮ ПОМОЩЬ В РЕШЕНИЯХ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ**

Конституция Российской Федерации в статье 2 провозгласила человека, его права и свободы высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. Одной из важных конституционных гарантий защиты прав и свобод человека является гарантия права на получение квалифицированной юридической помощи. Конституционное право на квалифицированную юридическую помощь закреплено в части 1 статьи 48 Конституции РФ, согласно которой «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно»<sup>171</sup>. К рассмотрению конституционного права на юридическую помощь обращались В.Н. Богатырев, Ю.В. Барзилова, Н. Булатова, С.С. Колобашина, А.С. Плетень, Г.М. Резник, Г.С. Шереметова, Л.Л. Шамшурин и др.

Содержание конституционного права на квалифицированную помощь впервые стало предметом рассмотрения Конституционного Суда РФ в 1997 г. Тогда Конституционный Суд выработал важные положения, разъясняющие подход к пониманию указанного права:

Во-первых, государство, «гарантируя право на получение именно квалифицированной юридической помощи, должно, обеспечить условия, способствующие подготовке квалифицированных юристов для оказания гражданам различных видов юридической помощи».

Во-вторых, поскольку Конституция Российской Федерации не содержит указания на критерии, соблюдение которых свидетельствует о должном уровне юридической помощи, необходимо установить определенные профессиональные и иные квалификационные требования и критерии к лицам, оказывающим юридическую помощь.

<sup>171</sup> Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12.12.1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) // РГ. 2009. 21 янв.

В-третьих, критерии квалифицированной юридической помощи устанавливаются законодателем путем определения соответствующих условий допуска тех или иных лиц в качестве защитников<sup>172</sup>.

Таким образом, Конституционный Суд фактически указал, что качество юридической помощи зависит от квалификации лиц, ее оказывающих. В связи с этим положение части четвертой статьи 47 УПК РСФСР, предусматривавшее допуск в качестве защитника по уголовному делу адвоката по предъявлении им ордера юридической консультации, было признанным не противоречащим Конституции.

В дальнейшем Конституционный Суд РФ последовательно придерживался указанных позиций. Например, в Определении Конституционного Суда РФ от 21 октября 2008 г. № 642-О-О, было отмечено: «Гарантируя каждому, в том числе подозреваемому и обвиняемому, право на получение именно квалифицированной юридической помощи, государство вправе устанавливать с этой целью определенные профессиональные и иные квалификационные требования к лицам, уполномоченным на оказание такой помощи. Участие в качестве защитника в ходе предварительного расследования дела любого лица, по выбору подозреваемого или обвиняемого может привести к тому, что защитником окажется лицо, не обладающее необходимыми профессиональными навыками, что несовместимо с задачами правосудия и обязанностью государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь»<sup>173</sup>. В связи с этим отказ в допуске к участию в деле на стадии предварительного расследования в качестве защитников иных лиц кроме адвокатов был признан не противоречащим части 1 статьи 48 Конституции РФ.

Таким образом, согласно решениям Конституционного Суда, законодатель вправе предусмотреть преимущества для адвокатов при допуске их в качестве защитников в уголовном процессе, поскольку необходимость таких преимуществ обусловлена публичными интересами.

Президент Адвокатской палаты г. Москвы Г.М. Резник, указывает, юридическая помощь, оказанная адвокатом, является квалифицированной, так как соответствует профессиональным стандартам<sup>174</sup>.

В Федеральном законе от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в ст. 1 говорится, что адвокатом

<sup>172</sup> Постановление Конституционного Суда от 28 января 1997 г. № 2-П «По делу о проверке конституционности части 4 статьи 47 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с жалобами граждан Б.В. Антипова, Р.Л. Гиттиса и С.В. Абрамова» //Официальный сайт Конституционного Суда РФ [Электронный ресурс] URL: <http://www.ksrf.ru> (дата обращения 15 ноября 2011 г.).

<sup>173</sup> Определение Конституционного Суда РФ от 21 октября 2008 г. № 642-О-О //Официальный сайт Конституционного Суда РФ [Электронный ресурс] URL: <http://www.ksrf.ru> (дата обращения 15 ноября 2011 г.).

<sup>174</sup> Резник Г.М. К вопросу о конституционном содержании понятия «квалифицированная юридическая помощь» // Адвокат. 2007. № 4.

пенитенциарной преступностью обусловлена также построением в России демократического правового государства.

Преступность в местах лишения свободы следует рассматривать как составную часть всей преступности, но не стоит забывать свойственные только ей признаки, особенности и черты. Пенитенциарную преступность можно разделить на две неравные и не похожие друг на друга группы:

- преступления, совершаемые осужденными (это насильственная преступность, кражи, незаконный оборот наркотиков, побег из мест лишения свободы, различные хулиганские действия, насильственные действия сексуального характера)
- преступления, совершаемые представителями администрации мест лишения свободы.

Объектом данного исследования являются преступления, совершаемые осужденными.

Противоречивость наказания в виде лишения свободы ни у кого не вызывает сомнений, что по всему миру уже подтверждено большим количеством научных исследований. Причины пенитенциарной преступности связаны, прежде всего, с природой такого уголовного наказания. Человек, лишенный свободы, не может строить свою жизнь, даже один день, так как он хочет. У него появляются новые права и новые обязанности, о которых он не знал, если ранее не отбывал наказание в пенитенциарных учреждениях<sup>415</sup>.

Наиболее распространенными преступлениям в исправительных учреждениях являются преступления против личности, общественной безопасности и против государственной власти, правосудия и порядка управления. По характеру и степени общественной опасности, а также тяжести последствий насильственные преступления превосходят другие преступные деяния, поскольку могут нанести непоправимый ущерб личности, ее важнейшим благам.

Не стоит забывать о возможной латентности преступности в местах лишения свободы связанная с недостатками в системе оценки показателей работы исполнительных учреждений, когда чем больше преступлений регистрируется, тем ниже оценивается работа. Высокой степенью латентности отличаются такие преступления как кражи или хищения, так как в большинстве случаев потерпевшие просто не заявляют об этом под угрозой физической расправы.

Так же действующий Уголовный кодекс содержит специальную статью - ст.321 УК РФ, которая устанавливает ответственность за «дезорганизацию деятельности учреждений, обеспечивающих изоляцию от общества». Установление ответственности в данной статье предусмотрено за действия, дезорганизующие деятельность мест лишения свободы путем посягательств на осужденных за их позитивное поведение (ч.1 ст.321 УК РФ) и посягательств на сотрудников мест лишения свободы за выполнение ими

<sup>415</sup> Антонян Ю.М., Колышницина Е.Н. Человек в тюрьме // Философские науки. 2010. №5, С. 23-34.

патентного ведомства, которое медленно приобретает известность по всему миру, выступая удобной и профессиональной организацией в сфере своей деятельности. Помимо того, что субъекты патентных отношений могут отныне регистрироваться и на региональном уровне, это предоставляет им дополнительные гарантии, реализации которых будет обусловлена статусом организации. Представленная выше статистика, хотя и не может сравниться с соответствующими данными той же Европейской патентной организации, но, тем не менее, указывает на высокую эффективность работы Евразийского патентного ведомства. О том же говорит и присоединение к Евразийской патентной конвенции Туркменистана, который пожелал развивать своё взаимодействие в патентной сфере. В целом же можно отметить, что само создание организации оправдало свои результаты, предоставив ту самую интеграцию, о которой говорилось при подготовке к подписанию конвенции, а сама она успешно действует в своём правовом пространстве.

В связи с этим необходимо внимательно подойти к совершенствованию существующих положений Евразийской патентной системы, нейтрализации коллизий в сфере взаимодействия российского и евразийского патентного законодательства, а также, усовершенствованию структуры Евразийского патентного ведомства с целью его более современного структурирования, которое должно соответствовать современным реалиям. Только так можно говорить об успешности и конкурентоспособности Евразийской патентной системы.

Ступина О.С.

## ПЕНИТЕНЦИАРНАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ

Преступность в местах лишения свободы в настоящее время является достаточно сложной проблемой как для самих уголовно – исправительных учреждений, так и для всего общества в целом. Осужденные, совершающие преступления в процессе отбывания наказания таким образом выражают свой протест существующей системе, и зачастую показывают нежелание изменить свое поведение и стать законопослушными гражданами. Помимо этого не стоит забывать и о сотрудниках мест лишения свободы, которые также совершают преступления в отношении лиц, отбывающих наказание. Данная категория преступлений тоже является составной частью пенитенциарной преступности. Все это показывает обществу о существовании различных недостатков в сфере исполнения наказания.

Актуальность статьи обусловлена необходимостью борьбы с преступлениями, в том числе и с преступлениями в местах лишения свободы, так как одной из целей наказания является исправление осужденного, которая и должна достигаться в работе органов уголовно - исполнительной системы. Однако в местах лишения свободы совершается достаточное количество преступлений, которые препятствуют нормальной деятельности данных органов и противоречат самой цели наказания. Борьба с

является лицо получившие в установленном законом порядке статус адвоката<sup>175</sup>. Нормами этого закона предусмотрено, что для приобретения статуса адвоката, дающего в том числе право участвовать в судопроизводстве в качестве представителя доверителя, необходимы определенный уровень юридического образования, стаж работы по юридической специальности или стажировка в адвокатском образовании, положительное решение квалификационной комиссии, принимаемое после сдачи квалификационного экзамена, отсутствие непогашенной или неснятой судимости за совершение умышленного преступления (статья 9). Кроме того, в целях реализации конституционных прав граждан и их объединений, в частности права на судебную защиту и права на получение квалифицированной юридической помощи, названным Федеральным законом предусмотрены специальные требования к организации адвокатской деятельности и адвокатуры, а также комплекс правовых гарантий, обеспечивающих независимость адвоката при осуществлении им своих обязанностей, полноту и качество предоставляемых юридических услуг, страхование риска его ответственности за нарушение условий заключенного с доверителем соглашения (статьи 3, 6-8, 13, 16-19).

В то же время в России юридическую помощь оказывают различные субъекты: адвокатские образования, нотариусы, юридические фирмы и частнопрактикующие юристы. Законодательством Российской Федерации предусмотрены случаи, когда граждане и организации могут свободно выбирать способ защиты своих прав, а так же защитника или представителя своих интересов для оказания юридической помощи.

Например, организации, выступающие в уголовном процессе в качестве потерпевшего или гражданского истца, в соответствии с частью первой статьи 45 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации вправе выбирать представителя не только из числа адвокатов<sup>176</sup>. Как указал Конституционный Суд Российской Федерации, лишение этих участников уголовного судопроизводства права обратиться помимо адвоката к другим лицам, способным, как они полагают, оказать квалифицированную юридическую помощь, фактически привело бы к понуждению их использовать только один способ защиты, что не согласуется со статьей 45 (часть 2) Конституции Российской Федерации; такое ограничение вопреки статье 48 (часть 1) Конституции Российской Федерации значительно сузило бы возможности потерпевшего и гражданского истца свободно выбирать способ защиты своих интересов, а также право на доступ к правосудию, что гарантировано статьей 46 (часть 1) Конституции Российской Федерации<sup>177</sup>.

<sup>175</sup> Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ, (в ред. Федеральных законов от 11.07.2011 N 200-ФЗ) // СЗ РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

<sup>176</sup> Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 14.06.2011) //СЗ РФ. 2001. № 52 (ч.1). Ст. 4921.

<sup>177</sup> Определение Конституционного Суда от 5 декабря 2003 года N 446-О по жалобам граждан Л.Д. Вальдмана, С.М. Григорьева и региональной общественной организации «Объединение вкладчиков «МММ» на нарушение конституционных прав и свобод рядом

Согласно статье 25.5 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в качестве защитника для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или представителя потерпевшего допускается адвокат или иное лицо, полномочия которого удостоверяются доверенностью, оформленной в соответствии с законом<sup>178</sup>.

Статья 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации не проводит различий между организациями и гражданами при выборе ими представителя в гражданском процессе и не связывает выбор представителя в гражданском процессе с наличием у него статуса адвоката<sup>179</sup>.

Часть 3 статьи 59 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации предусматривает, что граждане, в том числе индивидуальные предприниматели, вправе выбирать в качестве своих представителей в арбитражном суде не только адвокатов, но и иных оказывающих юридическую помощь лиц<sup>180</sup>.

До 2004 г. действовала норма, закрепленная в части 5 статьи 59 АПК РФ предусматривавшая, что представителями юридического лица при защите его интересов в арбитражном суде могут быть руководители организации, штатные сотрудники либо адвокаты. Тем самым адвокаты были поставлены в привилегированное положение при оказании услуг квалифицированной юридической помощи и судебного представительства в арбитражном суде. Ряд субъектов осуществляющих предпринимательскую деятельность на рынке оказания юридических услуг, посчитали, что указанная норма не соответствует Конституции, и обратились в Конституционный Суд. Конституционный Суд РФ в своем Постановлении от 16 июля 2004 г. № 15-П признал часть 5 статьи 59 АПК не соответствующей Конституции. Была отмечена неоправданность предоставления преимуществ адвокатам в арбитражном судопроизводстве, «поскольку адвокаты и их объединения произвольно ставятся в привилегированное положение по отношению к частнопрактикующим юристам и организациям, предметом деятельности которых является оказание юридической помощи, включая

---

положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; Определение Конституционного Суда от 5 февраля 2004 года N 25-О по жалобе гражданки В.О. Ивкиной на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 45 и статьей 405 УПК Российской Федерации //Официальный сайт Конституционного Суда РФ [Электронный ресурс] URL: <http://www.ksrf.ru> (дата обращения 15 ноября 2011 г.).

<sup>178</sup> Кодекс об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (в ред. от 04.06.2011) //СЗ РФ. 2002. № 1 (ч.1). Ст.1.

<sup>179</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 14.06.2011) //СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

<sup>180</sup> Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 06.04.2011) //СЗ РФ. 2002, № 30, ст. 3012.

бы к расширению полномочий ЕАПВ, способствовало оптимизации его работы, повысило авторитет Ведомства в регионе и мире»<sup>409</sup>.

Интересной проблемой в свете рассмотрения евразийского патентного законодательства эквивалентность признака продукта (изделия), которая по-разному урегулирована в евразийском и российском патентном законодательстве. Данная коллизия вызвана отсутствием унификации евразийских и российских правовых норм, что приводит к тому, что на территории одного государства могут действовать патентные системы, толкования объема охраны которых различно<sup>410</sup>.

Также имеются некоторые предложения касаясь изменения системной структуры Евразийского патентного ведомства, а именно, ослабить жёсткую привязку к евразийским патентно-правовым актам и добавить возможность использования в работе организации «прецедентного права», что послужило бы более эффективному внедрению Евразийской патентной организации в современную мировую структуру и соответствовало бы существующим реалиям. К примеру, данная особенность широко применяется в практике Европейской патентной организации, что лишь увеличивает её роль на международной арене<sup>411</sup>. В действительности, нельзя не согласиться с данным положением, ведь существующая структура, а в особенности, уровень развития законодательства и его обновления в свете современных реалий, не успевает за изменяющимися аспектами жизнедеятельности субъектов патентных правоотношений. Вполне возможно, что существенным плюсом для интеграции Евразийской патентной системы в мировую структуру стало бы заключение соглашения с Европейским патентным ведомством<sup>412</sup>, что также способствовало бы разрешению многих проблем, связанных с адаптацией патентной работы, вопросов патентной кооперации, разрешаемых на международном уровне или решением проблем новых технологий.

В заключении, хочется привести статистические данные о работе Евразийского патентного ведомства, услугами которого пользуется огромное число изобретателей и хозяйствующих субъектов. Только за период 2005-2009 гг. ведомство приняло более десяти тысяч заявок, а в 1996-2005 выдало более пяти тысяч евразийских патентов субъектам из 89 стран мира<sup>413 414</sup>. Это говорит о значительном уровне организации работы Евразийского

---

<sup>409</sup> Пилькина Н. Н. Европейская и Евразийская региональные патентные системы: сравнительно-правовой анализ // Автореф. канд. дисс. М., 2007. 30 с.

<sup>410</sup> Еременко В.И. Особенности применения теории эквивалентов в государствах - участниках Евразийской патентной конвенции // Законодательство и экономика. 2011. N 11. С. 27 - 35.

<sup>411</sup> Пилькина Н. Н. Европейская и Евразийская региональные патентные системы: сравнительно-правовой анализ // Автореф. канд. дисс. М., 2007. 30 с.

<sup>412</sup> Там же.

<sup>413</sup> Сайт Евразийской патентной организации. URL: <http://www.eapo.org> (дата обращения: 04.04.2012).

<sup>414</sup> Еременко В. И. Десятилетний юбилей Евразийской патентной конвенции // Адвокат. 2005. N 10. С. 76-80.

все существующие негативные последствия нарушения единого патентного пространства, существующего до тех пор<sup>402</sup>.

Правовую основу Евразийской патентной системы заложила принятая в 1883 г. Парижская Конвенция по охране промышленной собственности (согласно ст. 19 страны Союза по охране промышленной собственности «оставляют за собой право заключать отдельно между собой специальные соглашения по охране промышленной собственности, если эти соглашения не противоречат положениям настоящей Конвенции»<sup>403</sup>) и договор о патентной кооперации 1970 г.<sup>404</sup> Согласно положениям этих документов страны-участницы соглашений могут заключать региональные договоры и вводить региональные патенты.

Схожее значение, наравне с Евразийской патентной конвенцией 1994 г. имеет Европейская патентная конвенция, подписанная в 1973 г. в Мюнхене. Она, в свою очередь, охватывает европейское пространство (за исключением Турции, так же её подписавшей), являясь весьма похожим документом. В основу создания обоих региональных соглашений были положены одинаковые международные соглашения, но даже между этими документами можно обнаружить существенные различия<sup>405</sup>.

Если обращаться к характеристике Евразийской патентной конвенции, то можно отметить, что являясь открытым документом, она может быть ратифицирована любым государством – членом ООН, связанным также Парижской конвенцией по охране промышленной собственности и Договором о патентной кооперации<sup>406</sup>. При этом в случае ратификации государства-участники сохраняют за собой полный суверенитет в области своего национального патентного права, за исключением части полномочий, переданных Евразийской патентной организации. В этом отношении стоит отметить, что та же Европейская патентная конвенция обладает куда более широкой общей правоспособностью, в то время как Евразийская конвенция – лишь специальной правоспособностью<sup>407</sup>, оговоренной в статье второй конвенции<sup>408</sup>. В этом отношении, в связи с расширением организации и увеличением числа выдаваемых патентов предлагается передать Евразийской патентной организации всю полноту общей правоспособности: «это привело

<sup>402</sup> Еременко В. И. Десятилетний юбилей Евразийской патентной конвенции // Адвокат. 2005. № 10. С. 76-80.

<sup>403</sup> Парижская конвенция по охране промышленной собственности // Сайт Всемирной организации интеллектуальной собственности. URL: <http://www.wipo.int/treaties/ru/ip/paris/paris.html> (дата обращения: 04.04.2012).

<sup>404</sup> Пилькина Н. Н. Европейская и Евразийская региональные патентные системы: сравнительно-правовой анализ // Автореф. канд. дисс. М., 2007. 30 с.

<sup>405</sup> Там же.

<sup>406</sup> Еременко В. И. Десятилетний юбилей Евразийской патентной конвенции // Адвокат. 2005. № 10. С. 76-80.

<sup>407</sup> Пилькина Н. Н. Европейская и Евразийская региональные патентные системы: сравнительно-правовой анализ // Автореф. канд. дисс. М., 2007. 30 с.

<sup>408</sup> Евразийская патентная конвенция / Сайт Евразийской патентной организации. URL: <http://www.eapo.org/rus/ea/patsys/documents/convention.html> (дата обращения: 04.04.2012).

представительство в суде»<sup>181</sup>. Тем самым, Конституционный Суд РФ расширил круг субъектов, которыми может быть оказана квалифицированная юридическая помощь в арбитражном судопроизводстве.

Таким образом, согласно Российскому процессуальному законодательству и решениям Конституционного Суда РФ в уголовном судопроизводстве, если речь идет о защите граждан, в том числе подозреваемым и обвиняемым, квалифицированная юридическая помощь подозреваемому и обвиняемому может быть оказана только адвокатом, поскольку статус адвоката соответствует наиболее высоким квалификационным требованиям. В случаях, когда речь идет о защите организаций или о решении гражданско-правовых споров, государство в меньшей степени предъявляет требования к качеству предоставляемой юридической помощи и допускает выбор как способов защиты, так и субъектов, оказывающих юридические услуги. К их числу относятся организации и частнопрактикующие юристы, предмет деятельности которых – осуществляемое на основании соответствующих гражданско-правовых договоров оказание юридической помощи другим организациям и гражданам.

Данные решения Конституционного Суда РФ имеют большое правоприменительное значение, поскольку, с одной стороны, расширяют круг субъектов, которые могут оказывать квалифицированную юридическую помощь (например, в арбитражном судопроизводстве), а с другой – обеспечивают повышенную требовательность к квалифицированному оказанию юридической помощи в уголовном судопроизводстве.

Ковалёва Т.С.

## АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ РЕБЁНКА В РОССИИ

Проблема защиты прав ребенка для России всегда была болезненной. Нарушения прав этой конкретной категории населения стали особенно распространенными за последние несколько лет. Одной из основных причин кризиса семьи и детства, поразившего нашу страну на современном этапе ее развития, является отсутствие целостной системы защиты прав детей.

Определённые мероприятия для преодоления данной проблемы уже сделаны. Например, в России принят ряд нормативно-правовых актов в данной сфере, которые соответствуют международным документам в сфере защиты прав детей. Созданы государственные учреждения по защите прав ребёнка (например, Уполномоченный по правам ребенка при Президенте РФ

<sup>181</sup> Постановление Конституционного Суда РФ от 16 июля 2004 г. № 15-П // СЗ РФ. 2004. № 31. Ст. 3282.

и на уровне субъектов РФ, Комитет по делам женщин, семьи и молодежи Государственной Думы Федерального Собрания РФ и другие).

Укрепление института семьи, возрождение и сохранение духовно-нравственных традиций семейных отношений, укрепление здоровья детей и подростков, развитие системы оказания медицинской помощи детям и подросткам в образовательных учреждениях, обязательность занятий физической культурой во всех типах образовательных учреждений являются одними из основных задач демографической политики Российской Федерации на период до 2025 г.

Также имеет место проблема защиты ребенка, рожденного в международном браке. Например, случай Натальи Захаровой, дочь которой находится во Франции, не является единичным. По мнению П. Астахова, "это, скорее, задача дипломатических организаций. Ведь в таких ситуациях семейный разлад превращается в международный конфликт - родители между собой договориться не могут, а государства встают на сторону своего гражданина. Чтобы такие споры решать по-человечески, странам просто необходимо заключить соглашения о взаимной помощи по гражданским и семейным делам"<sup>182</sup>.

И вот в мае нынешнего года Государственная Дума, наконец, приняла Закон "О присоединении Российской Федерации к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей", который затем был подписан Президентом Д. Медведевым. Цель документа - обеспечение незамедлительного возвращения несовершеннолетних детей, незаконно перемещенных либо удерживаемых на территории любого из государств-участников.

По законодательству нашей страны лучшая форма воспитания - это воспитание в семье. Но иногда органы опеки и попечительства лишают родительских прав по ничтожным причинам и совсем не в интересах детей. В одном из своих докладов П. Астахов доложил президенту РФ Д. Медведеву о том, что «уполномоченным удалось за 2011 год снизить число лишений родительских прав. Оно не очень большое: по статистике прокурорской и органов опеки на 14,4 процента. За год происходит порядка 56–60 тысяч лишений родительских прав. Если взять 2008 год – это 74 тысячи, 2009 год – это 63 тысячи, 2010 год – 56 тысяч». Также он высказал своё мнение по поводу лишения родительских прав: «Семью, если её возможно восстановить, надо восстанавливать»<sup>183</sup>.

Примером воссоединения семьи может послужить дело семьи Камкиных. 5 мая 2010 года Колпинский районный суд Петербурга ограничил многодетную мать в родительских правах из-за ненадлежащего ухода за четырьмя детьми.

Вера Камкина, не работала, жила исключительно на детские пособия, длительное время не оплачивала коммунальные платежи. Жилищные

<sup>182</sup> [http://www.uomur.org/opeka\\_i\\_popochitelstvo/1159-aspekty-zashhity-prav-i-interesov.html](http://www.uomur.org/opeka_i_popochitelstvo/1159-aspekty-zashhity-prav-i-interesov.html)

<sup>183</sup> <http://www.rfdeti.ru/display.php?id=3072>

В.Ющенко. Такая внутривластная депрессия выражается в невозможности договориться и согласовать свои действия между политическими силами. А это приводит к затрудненному проведению различных процедур, таких как законодательство, а также ослабляет государственный контроль.

Возможно, этот кризис уже наступил, как утверждает политик В. Рыжков. «Цепляясь за власть, Путин и его коррумпированный клан уже привели Россию к полномасштабному кризису доверия, кризису управления, политическому кризису. Обществу нужно сделать все возможное, чтобы этот рукотворный кризис не привел к краху страны»<sup>400</sup>.

Власть одного. Что будет дальше? На наш взгляд, к чему бы эта власть ни привела, она точно не будет способствовать эффективному развитию страны. Политический застой заметен уже не только аналитикам, но и простым гражданам. Возможно, российское общество что-нибудь и предпримет. Возможно, активизируются и новые политические силы. Загнав Россию в подобное состояние, нужно опасаться реакции. Наши политические деятели сегодня не готовы к такого рода реакциям со стороны народа.

Сметанников С.С.

## НЕКОТОРЫЕ АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ЕВРАЗИЙСКОЙ ПАТЕНТНОЙ СИСТЕМЫ.

Евразийская патентная конвенция – ключевой документ, на основании которого действует Евразийская патентная система и Евразийская патентная организация в частности. Подписанная 9 сентября 1994 г. на заседании Совета глав правительств стран СНГ, она является результатом интеграции патентных систем государств постсоветского пространства в рамках формирования системы правового взаимодействия в сфере патентного законодательства<sup>401</sup>. По сути своей, этот шаг был более чем закономерным ввиду упразднения в декабре 1991 г. Госпатента СССР и последующего образования соответствующих национальных ведомств в бывших советских республиках. В данной структуре патентная система получила ненужные осложнения, которые необходимо было разрешить для более эффективного взаимодействия хозяйствующих субъектов в ходе процессов наступающей международной интеграции и оптимизации внешнеэкономических отношений. Именно по этой причине было решено создать единое патентное ведомство, которое на наднациональном уровне должно было нейтрализовать

<sup>400</sup> - В. Рыжков. 2012 год станет годом системного политического кризиса. <http://www.echo.msk.ru/blog/rizhkov/841141-echo/>

<sup>401</sup> Евразийская патентная конвенция / Сайт Евразийской патентной организации. URL: <http://www.eapo.org/rus/ea/patsys/documents/convention.html> (дата обращения: 04.04.2012).

высших судебных инстанциях – в одном из эфиров радио «Эхо Москвы» сказал, что произошла «ментальная революция».

«Произошла другая важная вещь – произошла ментальная революция, реальная ментальная революция. Потому что часть населения, которая считала, что от них ничего не зависит, поняла, что от них зависит. В серьезной политике увидели возможность, реальную возможность бороться за власть и влиять на общественное мнение. Интернет, ну, если не перебил, то сравнялся с телевидением по силе влияния. Ну, все-таки, 60 миллионов особых пользователей»<sup>397</sup>.

Политический застой – ещё один возможный результат. В течение последних 12 лет не менялся курс внутренней политики. 12 лет одна и та же политическая сила находится у власти. На наш взгляд это и есть политический спад. Отсутствие качественно новых методов и подходов в управлении страной может привести к дефициту действенных реформ, как на уровне политики, так и на уровне экономики, социальной жизни и в других сферах деятельности общества. Хотя ЕР старается создать видимость «обновления». «Единая Россия» единственная из всех партий ввела институт праймериз. Именно эта партия стала создавать районные и местные отделения. У «Единой России» работают приемные, в которые обращаются люди. Партия власти не игнорирует муниципальные выборы. И теперь очередное обновление — Народный Фронт. Своеобразный ребрендинг, вливание новых людей и новых идей. Без перемен нет движения. Поэтому когда говорят о политическом застое, можно согласиться, что он действительно есть, но не в ЕР, а в рядах оппозиции»<sup>398</sup>.

Такой взгляд на ЕР существенно отличается от сегодняшних настроений. Но он подтверждает наличие застоя в политике. Противоположное мнение высказал В. Овчинский, доктор исторических наук. «После президентских выборов выгодный баланс для Путина — правое правительство во главе с Дмитрием Медведевым и полевешая Дума. Этот баланс особенно необходим Путину в международных отношениях, учитывая «любовь» к нему целого ряда европейских и американских политиков. Мы входим в полосу реальной политики. Она может обернуться и трагически, и конструктивно — оптимистически. Но застоя, о котором говорят многие политологи, явно не предвидится»<sup>399</sup>.

Возможность внутривластного кризиса кажется также вполне реальной. В чем он может проявиться в России? Например, политический кризис на Украине 2006-2007 гг. заключался в том, что премьер-министр В. Янукович захотел расширить свои полномочия, ограничив при этом власть президента

<sup>397</sup> - Эхо Москвы. Особое мнение. <http://echo.msk.ru/programs/personalno/836374-echo/#element-text>

<sup>398</sup> - Артем Мурзаков. «Политический застой не в «Единой России», а в оппозиции». <http://blog.fontanka.ru/posts/74642/>

<sup>399</sup> - В. Овчинский. Политического застоя в России не будет. <http://www.echo.msk.ru/blog/vso/815024-echo/>

условия семьи были крайне низкими. Возвращать детей в такие условия социальные службы отказались.

Почти год старшие дети находились в детском доме, а младшая дочь – в доме ребенка.

Всё это время Уполномоченный по правам ребенка в Санкт-Петербурге вместе с органом опеки и попечительства «Колпино» и общественницей Ольгой Невской, тоже многодетной мамой, помогли семье справиться с трудной жизненной ситуацией: с устройством матери на работу, с оформлением пособий и документов на детей, с погашением долгов по квартплате, с приведением квартиры в «человеческий вид».

Мать сумела убедить суд в том, что она готова взять на себя ответственность за своих четырех детей. И в мае 2011 года Камкиной восстановили родительские права<sup>184</sup>.

Одна из проблем связанная с защитой прав ребёнка - это усыновление сирот иностранными гражданами. Государство стремится устроить малышей оставшихся без опеки родителей в приемную семью, что на практике вызывает немало проблем. Одним из наиболее ярких примеров является обостренная ситуация с США по «детскому вопросу».

По данным прокуратуры, приемные родители из США убили 17 детей, усыновленных в России. Одни из самых громких скандалов, связанных с усыновленными российскими детьми, произошли в 2011 году. В апреле в Домодедово из Вашингтона прилетел 7-летний Артем Савельев, без сопровождения, но с запиской, в которой приемная мать отказывалась от ребенка и написала, что он ей больше не нужен. После этого Россия ввела мораторий на усыновление детей американцами – до тех пор, пока не будет заключен договор между странами. И тогда же, весной, в Штатах стартовал судебный процесс над супругами Майклом и Наннет Крейверами, обвиненными в убийстве приемного сына из России Вани Скоробогатова. Он погиб 25 августа 2009 года.

На консульские учреждения Российской Федерации возложена обязанность осуществлять защиту прав и интересов детей - граждан России, усыновленных (удочеренных) иностранными гражданами, за ее пределами.

Не будем забывать, что до 18 лет ребенок, вывезенный из России за границу и усыновленный там, по-прежнему считается россиянином. И государство должно иметь не только права, но и возможность защитить своего маленького гражданина, где бы он ни находился.

Россия подписала договор с Италией о сотрудничестве в области усыновления (удочерения) в ноябре 2008 года, документ вступил в силу 27 ноября 2009 года, Павел Астахов также сообщил, что сейчас ведутся "переговоры с другими странами, в частности, с Францией, Великобританией, Ирландией, Израилем и Испанией".

То, что детей больше остается в России, – хорошая тенденция и государство должно это всячески поощрять и оказывать усыновителям

<sup>184</sup> <http://www.spbdeti.org/done24> января 2012 г.

поддержку, как например это происходит на уровне субъектов: например в Хабаровском крае, губернатор края Вячеслав Шпорт подписал постановление об установлении денежной выплаты (250 тысяч рублей) за усыновлении детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. А в Курганской области в рамках закона «О поддержке граждан усыновивших детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей на территории курганской области» из регионального бюджета будут выплачиваться сумма на воспитание ребёнка, которая примерно составит 800 тысяч рублей. Возможно, это в большей степени защитит интересы наших детей, будет способствовать цивилизованному решению всех вопросов усыновления<sup>185</sup>.

Несовершеннолетние дети в России становятся все более беззащитными по отношению к различным формам сексуальной эксплуатации, в особенности таким видам бизнеса, как проституция, порнография и торговля детьми в сексуальных целях (за границу либо внутри России). Растущую озабоченность вызывает также распространение детской порнографии и использование Интернета.

Госдума приняла во втором чтении президентский законопроект об ужесточении наказания для педофилов. Но как отметил Павел Астахов: некоторые пункты принятый во втором чтении законопроект утратил. "В частности, исключена предлагавшаяся норма об уголовной ответственности за изготовление, хранение, экспорт и импорт материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних без цели их распространения", – сказал он. Не дается определение самому понятию "детская порнография"<sup>186</sup>.

Общество также проявляет к теме педофилии большой интерес. В Интернете появились борцы с педофилами, которые ловят злоумышленников, что называется, на живца. В социальных сетях, на форумах они представляются детьми или подростками, соглашаются встретиться с педофилом. Понятно, что на встречу приходит не мальчик или девочка, а, например, группа молодых людей.

Серьезной проблемой в России остаются нарушения жилищных прав детей, нередко обусловленные ненадлежащим исполнением своих обязанностей опекунами и попечителями. Крайне болезненной остается проблема обеспечения жильем выпускников детских интернатов.

Так, например в 2011 года в адрес Уполномоченного по правам ребенка во Владимирской области направлено 134 обращений граждан. Основные темы обращений-вопросов сохранность жилья сирот и выделение им квартир<sup>187</sup>. За 2011 год Уполномоченному по правам ребенка в Санкт-Петербурге поступило 2645 письменных обращений. Из них 768 касающихся жилищных прав ребёнка<sup>188</sup>.

<sup>185</sup> <http://cgpartner.ru/2011/11/problema-zashhity-prav-rebenka-pri-usynovlenii-udocherenii-v-mezhdunarodnom-chastnom-prave/>

<sup>186</sup> <http://www.vesti.ru/doc.html?id=700865>

<sup>187</sup> <http://pravarebenka33.ru/news/otchet/213/>

<sup>188</sup> <http://www.spbdeti.org/id2285>

- Специфичность развития страны.

В свое время, подогнав под стандарты Европы и Америки конституцию, мы до сих пор не можем подогнать под эти стандарты государство. Именно поэтому вопрос: что же будет? - стоит так остро. В демократическом государстве такая ситуация может привести к политическому кризису, застою, революции, гражданской войне.

В.В.Путин находился на посту Президента 8 лет, и ещё 4 - на посту Председателя Правительства. Конечно, мы говорим именно об этом человеке. Но переходить на личности нам не хотелось бы по той простой причине, что мы не собираемся ни хвалить, ни ругать его. Наоборот, хотелось бы немного абстрагироваться от его персоны.

Один из вариантов состоит в том, что могут начаться массовые протесты. На наш взгляд, это наименее вероятный исход событий. Однако, из выступления американских научных сотрудников видно, что они не отрицают возможности революции в России. «Душой этого движения стала городская молодежь среднего класса», что дает революции в России «равные шансы на успех, как и всем успешным революциям современности. Одна из основных особенностей процесса политизации российского среднего класса – это «персонализация свободы», полагает Арон. В России, по мнению эксперта, выросло новое поколение, «познавшее вкус свободы и потому высоко ценящее свою личную свободу»<sup>395</sup>.

Было сделано достаточно много, чтобы легитимировать выборы и власть, которая будет управлять страной в последующие 6 лет, то есть власть В.В.Путина. Митинги за «честные выборы» начались ещё после избрания Государственной Думы РФ. Однако, невозможно сделать легитимным процесс, о неlegalности которого пишут и говорят и граждане, и СМИ. Например, перед выборами в ГД, на портале «7x7 новости, мнения, блоги» сообщается о принуждении жителей Рязани голосовать за ЕР. «Всех студентов Рязанского базового медицинского колледжа заставляют брать открепительные удостоверения и голосовать по месту учебы. В случае, если учащиеся не будут голосовать по месту учебы, руководство колледжа грозит сделать «определенные выводы»<sup>396</sup>.

Возвращаясь к теме митингов, массовых протестов и революции, отметим, что скептическое отношение к такому развитию событий носит вполне обоснованный характер. Прошедшие митинги – это, на наш взгляд, отвлечение людей от более важных социальных и политических вопросов, поэтому на них и выделяются немалые средства. И, скорее всего, ещё отчасти монархизированный народ России, не дошедший до апогея своей агрессивности, вряд ли будет затевать революцию в полном смысле этого слова. По мнению некоторых специалистов переворот уже произошел. Так, например, М. Барщевский – полномочный представитель правительства РФ в

<sup>395</sup> - Ф.Тлисова. «Россия и революция. Аналитики Гудзоновского института предсказали России скорый «крах путинизма». <http://www.voanews.com/russian/news/Russia-and-Revolution-141829143.html>.

<sup>396</sup> - «7x7 новости, мнения, блоги». Рязанская область. <http://7x7-journal.ru/item/15871>.

По нашему мнению, данную норму необходимо дополнить частью 2.1, имеющее следующее содержание: «Администратор сайта, нарушивший авторские права, и пользователь, регулярно копирующий такую продукцию должны быть предупреждены об ответственности за незаконное использование продукции, в случае выявления факта правонарушения. При повторном нарушении указанным лицам доступ к Интернету будет временно ограничен, а в последующих случаях наказанием послужит штраф».

Данное дополнение, на наш взгляд, снизит уровень правонарушений в сети интернет, связанных с нарушением авторских прав.

Симбирцева М. Д.

### ВАРИАНТЫ СОЦИОПОЛИТИЧЕСКОЙ ДИНАМИКИ В УСЛОВИЯХ НЕСМЕНЯЕМОСТИ ВЛАСТИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.

Одна из самых актуальных проблем, исследуемых в рамках любой реальности, является проблема прогнозирования. Сегодня многие исследователи пытаются проанализировать процесс развития России, начиная с 2000 г., и, в соответствии с собственными методами, дать свой прогноз в отношении будущего страны.

Данная проблема приобрела особую динамику в связи с выборами 4 декабря 2011г. и 4 марта 2012г., а также реакцией российских граждан на их результаты.

На наш взгляд, одним из центральных вопросов является следующий: к чему приведёт несменяемость власти в России. Однако, чтобы аргументировать, предлагаемые нами варианты прогноза, необходимо дать анализ развития российского государства за последние 12 лет.

Обозначенный период времени можно оценить весьма неоднозначно. С нашей точки зрения, можно выделить несколько основных особенностей:

- С одной стороны, удалось установить демократический строй. Это утверждение спорно. Но отрицать его формальную сторону было бы неверно. Россия за последнее время доказала, что может претендовать на звание страны демократической, не смотря на все организационные недостатки, свойственные нашей стране в принципе при любом государственном устройстве.
- С другой стороны, отсутствует сменяемость власти. Причем, она отсутствует даже формально: одна и та же политическая сила, один и тот же политический лидер.

Есть 2 причины, по которым мы не будем давать положительную или отрицательную оценку этим положениям:

- Менталитет. Его исследованием занимались и продолжают заниматься учёные в разных сферах.

В одном из доклада помощника прокурора города Муравленко Гаврилова П.С. сказал: «В соответствии со ст. 2 Конституции Российской Федерации "человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства". Именно забота о детях является залогом процветания государства и общества»<sup>189</sup>.

Корнеева Ю.И.

### К ВОПРОСУ О ПРИЗНАНИИ ЗАВЕЩАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ

Одним из способов распоряжения имуществом является завещание.

Завещание — это односторонняя сделка<sup>190</sup>, т.е. сделка, для совершения которой в соответствии достаточно выражения воли одного лица. После открытия наследства завещание может быть оспорено. В установленных законом случаях, оно может быть признано судом недействительным по иски лица, права или законные интересы которого данным завещанием нарушены (оспоримое завещание), или же оно может быть недействительным независимо от признания суда (ничтожное завещание)<sup>191</sup>.

Закон не содержит исчерпывающего перечня оснований недействительности завещаний. Практика показывает, что большинство завещаний признаются недействительными вследствие **порока формы**.

Соблюдение формы завещания всегда ставиться на первое место, поскольку только такая форма позволяет закрепить волю наследодателя.

1. Завещание не существует вне **письменной формы**, и несоблюдение данной нормы влечет за собой недействительность завещания<sup>192</sup>.
2. Помимо этого, завещанию должна быть придана **квалифицированная форма**, т.е. оно должно быть удостоверено нотариусом. Удостоверение завещания другими лицами допускается только в случаях, прямо предусмотренных законодательством.
3. Завещание по общему правилу должно быть также **собственноручно подписано** завещателем<sup>193</sup>.
4. Обязательное присутствие свидетеля в предусмотренных законом случаях является обязательным<sup>194</sup>.

<sup>189</sup> [http://www.uomur.org/opeka\\_i\\_popечitelstvo/1159-aspekty-zashhity-prav-i-interesov.html](http://www.uomur.org/opeka_i_popечitelstvo/1159-aspekty-zashhity-prav-i-interesov.html)

<sup>190</sup> См.: п. 5 ст. 1118 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011)// Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

<sup>191</sup> См.: Абраменков М.С.Общая характеристика института недействительности завещания//Наследственное право, 2011, N 3//СПС КонсультантПлюс

<sup>192</sup> См.:абз. 2 п. 1 ст. 1124 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011)// Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

<sup>193</sup> См.:п.1 ст. 1224, п.3.ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ

(ред. от 06.12.2011)// Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

<sup>194</sup> См.:п.3 ст. 1124 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ

(ред. от 06.12.2011)// Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

Несоблюдение всех вышеуказанных требований может повлечь признание завещания недействительным.

Описки при составлении завещания не всегда являются основанием для признания его недействительным. В данном случае учитывается характер допущенных нарушений, который осуществляется только судом<sup>195</sup>.

Следует отметить, что основанием признания завещания недействительным может служить и *субъективный состав*.

Из года в год нарастает тенденция по признанию недействительными завещаний на основании ст. 177 ГК РФ, согласно которой сделка, совершенная лицом, хотя и не признанном судом недееспособным, но находившимся в момент ее совершения в состоянии, когда он не был способен понимать значение своих действий, может быть признана судом недействительной<sup>196</sup>.

В данном случае большое значение имеет выяснение дееспособности завещателя. Согласно ст. 34 Основ законодательства о нотариате, при удостоверении сделок нотариус выясняет дееспособность граждан. Однако законодательство не дает толкование понятие «выяснения дееспособности», в связи с чем неясно, какие именно действия должны быть предприняты. Также, нотариус не обладает достаточной квалификацией, он не в состоянии всесторонне оценить дееспособность и сверить ее с какими-то медицинскими стандартами<sup>197</sup>. Конечно, на этапе установления дееспособности завещателя нотариус может усомниться в способности обратившегося лица понимать значение своих действий и отказать в удостоверении завещания, но и здесь не исключены ошибки в нотариальной деятельности.

Практически во всех случаях по данным делам судом назначается посмертная судебно-психиатрическая экспертиза, однако, и она не может дать однозначного ответа о дееспособности завещателя, поскольку количество и качество материалов, которые бы характеризовали действия и личность завещателя ограничены, в связи с чем у экспертов не всегда есть возможность дать ответы на поставленные вопросы<sup>198</sup>.

Так, по одному из дел представленные доказательства свидетельствовали о наличии у завещателя психического заболевания, но из заключения судебно-психиатрической экспертизы следовало, что ввиду противоречия в свидетельских показаниях и медицинской документации,

<sup>195</sup> См.: Некоторые вопросы признания завещания недействительным [электронный ресурс] // <http://jurpassage.ru/nekotorye-voprosy-priznaniya-zaveschaniya-nedeystvitelnym.html>

<sup>196</sup> См.: ст. 177 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ

(ред. от 06.12.2011) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

<sup>197</sup> См.: Обзор по результатам обобщения практики рассмотрения районными судами г. Иркутска дел о признании завещаний недействительными [электронный ресурс] // [http://clinic.lawinstitut.ru/sudpraktik/obzor\\_05/6.html](http://clinic.lawinstitut.ru/sudpraktik/obzor_05/6.html)

<sup>198</sup> См.: Малкин О., Осипов И. Особенности рассмотрения дел о признании завещания недействительным в связи с неспособностью завещателя понимать значение своих действий или руководить ими // Человек и закон, 2010, №11, с.48

распространяли в сети фильмы и мультфильмы<sup>394</sup>. Среди пострадавших крупнейшие компании Голливуда. Уголовное дело направлено в Тимирязевский районный суд г. Москвы для рассмотрения по существу. Впрочем, вряд ли семья Лопуховых, если их вину докажут, будет выплачивать кинопроизводителям и прокатчикам те самые 38 миллиардов рублей. Максимум за нарушение авторских прав по российским законам – это штраф полмиллиона рублей или 6 лет лишения свободы.

А тем временем, правительства большинства стран, продолжают действовать по испытанной схеме, то есть ужесточать законодательство в отношении интернет-пиратов и пользователей их продукцией. В скором времени в Великобритании вступит в силу закон, согласно которого пользователь, впервые замеченный в нарушении авторских прав (незаконном копировании цифровых продуктов), вначале будет получать предупредительное уведомление. В случае повторного нарушения, ему будет уменьшена скорость доступа к интернету, закрыт вход на определенные сайты или же осуществлено временное отключение от сети. К наиболее злостным нарушителям закона, может быть применен штраф до 50000 фунтов стерлингов и длительное отключение от интернета. В Ирландии с 2009 года практикуется отключение от сети интернет пользователей файлообменных сетей, допускающих нарушение авторских прав. В Соединенных Штатах подобные нарушения караются штрафом, а в отдельных случаях, законодательство предусматривает применении и тюремного заключения.

Вопросам ответственности за нарушения авторских прав сегодня в России уделяется много внимания. Это отнюдь не случайно, поскольку данными правонарушениями при их широкой распространенности причиняется колоссальный материальный ущерб, подрывается экономическая основа хозяйствующих субъектов, а так же порождается недобросовестная конкуренция.

В России существует Федеральный закон "Об информации, информационных технологиях и о защите информации". Но там не указано, какую ответственность несёт лицо, содержащее сайт с нелегальной продукцией.

В Российской Федерации мало законов, регулирующих отношения в сети интернет, но есть некоторые шаги к этому. Например, в законопроекте «Об интернете» было предложено внести в обязанность интернет провайдера хранить информацию о пользователях и об оказанных им услугах не менее 6 месяцев и предоставлять данные сведения по запросу судебных и (или) правоохранительных органов. Но этот законопроект так и не был ратифицирован.

На данный момент, в ст. 146 УК РФ ответственность в отношении администратора и пользователя дана расплывчато. Ввиду изложенного необходимо внести дополнения в УК РФ.

<sup>394</sup> Цит по URL: <http://www.1tv.ru/news/crime/189430> (дата обращения 10.01.2012)

файлообменные интернет-ресурсы, как торрент-трекеры, где в основном выкладываются файлы с грубым нарушением авторских прав. Люди, имеющие возможность выхода в интернет, могут, не прилагая особых усилий, скопировать такой контент, помогая тем самым процветанию пиратства в интернете.

В случае нарушения авторских прав, автор или иной правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя возмещения убытков или выплаты компенсации в соответствии со ст. 1301 ГК РФ и ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее УК РФ). Но если такое правонарушение было совершено в интернете, то тут появляется множество сложностей. К ним можно отнести то, что законодательная база в этом направлении в Российской Федерации пока не совершенна, а технических сложностей много<sup>392</sup>. Так же зачастую размещение сайтов, распространяющих контрафактные произведения, происходит вне территории России, поэтому трудно вычислить реального владельца ресурса. Ещё одной сложностью служит то, что создать такой файлообменный ресурс может любой человек имеющий доступ к интернету и обладающий незначительными навыками в информатике.

Несмотря на все сложности, правоохранительные органы ведут борьбу с создателями таких файлообменных интернет ресурсов. Подтверждением этому может служить то, что в феврале 2010г. регистратор доменов «Ru-Center» приостановил доступ на популярный файлообменник «Torrents.ru» на основании того, что 26 января 2010 года некий житель Москвы записал на жесткий диск ЭВМ нелегальную русскую версию программы AutoCAD компании Autodesk. За это он получил денежное вознаграждение в размере 1,5 тысячи рублей. В заявлении отмечается, что стоимость лицензионной версии программы составляет более 106 тысяч рублей<sup>393</sup>. Но уже через несколько часов после закрытия сайт возобновил работу на другом домене. Администраторы таких торрентов зачастую просто меняют адрес своего сайта и продолжают распространять нелегализованную продукцию. Дело Torrents.ru – первый в России случай уголовного преследования сервисов подобного рода. По словам юриста в сфере информационных технологий, партнера юрфирмы «Salans» Виктора Наумова, практики привлечения к уголовной ответственности за подобный вид деятельности в России пока нет, да и на Западе она возникла лишь недавно.

Ещё один громким делом стало дело супругов Лопуховых. В октябре 2011 года Генпрокуратура предъявила семье москвичей обвинение в нарушении авторских прав на 38 млрд. рублей. Они нелегально

<sup>392</sup> Сытенко Г.И. Актуальные вопросы регулирования отношений по охране авторского и смежных прав в сети Интернет / Г.И. Сытенко, А.А. Вилинов // Культура: управление, экономика, право. 2010. №2. С. 25.

<sup>393</sup> Цит по URL: <http://www.upspecial.ru/delo-343-227-pravoobladateli-protiv-torrents-ru.html> (дата обращения 10.01.2012)

дать ответ, в каком состоянии находилась завещательница в исследуемый период и могла ли она понимать значение своих действий и руководить ими, не представлялось возможным. Суд сделал вывод о действительности завещания (Определение Челябинского областного суда от 28 января 2010 г. по делу № 33-806/2010).

По другому делу суд, исследовав многочисленные и противоречивые доказательства, касавшиеся способности наследодателя понимать значение своих действий и руководить ими, счел недостаточным заключение экспертизы об отсутствии у наследодателя такой способности и направил дело на повторное рассмотрение (определение Свердловского областного суда от 14 августа 2008 г. по делу № 33-6434/2008)<sup>199</sup>.

На наш взгляд, Основы законодательства о нотариате должны содержать расширенное толкование понятия «проверка дееспособности», которое бы, в том числе, включало и истребование справки у психиатра с заключением о психическом состоянии завещателя, в котором он способен отдавать отчет своим действиям. Такое законодательное закрепление необходимо, поскольку посмертная судебно-психиатрическая экспертиза может дать лишь вероятностный вывод о состоянии, в котором находился завещатель в момент составления завещания.

Рассматривая подобные споры, судам необходимо в первую очередь устанавливать, имела ли место неспособность завещателя понимать значение своих действий или руководить ими в момент совершения завещания, при этом бремя доказывания этих обстоятельств возлагается на истца<sup>200</sup>.

Завещание может быть признано недействительным как в целом, так и в части отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений<sup>201</sup>. Недействительность завещания в целом, как правило, обусловлена ненадлежащим формированием правообразующих элементов сделки (дееспособность завещателя, сознательная воля, непринужденное, волеизъявление).

В большинстве случаев основания частичной недействительности завещания касаются нарушений об обязательной доле<sup>202</sup>.

Завещание, признанное недействительным в целом или в части, не создает никаких правовых последствий и отпадает в целом или в части как основание наследования в соответствии с этим завещанием<sup>203</sup>.

<sup>199</sup> См.: Некоторые вопросы признания завещания недействительным [электронный ресурс] // <http://jurpassage.ru/nekotorye-voprosy-priznaniya-zaveschaniya-nedeystvitelnym.html>

<sup>200</sup> См.: Раскостова Р.Ш. Недействительные завещания: анализ отдельных видов в судебной практике // Наследственное право, 2011, N 3 // СПС КонсультантПлюс

<sup>201</sup> См.: п. 4 ст. 1131 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

<sup>202</sup> См.: Абраментов М.С. Общая характеристика института недействительности завещания // Наследственное право, 2011, N 3 // СПС КонсультантПлюс

<sup>203</sup> См.: п. 5 ст. 1131 Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301

В заключение отметим, что недействительные завещания следует отличать от "отпавших" завещаний, которые не стали действующими основаниями завещательного наследования по обстоятельствам, не связанным с нарушениями требований, предъявляемых к действительности завещаний.

Кудряшова А. Н.

### **К ПРОБЛЕМЕ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ПРЕСТУПЛЕНИЯ, СОВЕРШАЕМЫЕ УМСТВЕННО ОТСТАЛЫМИ ЛИЦАМИ.**

Изучение проблемы преступлений, совершаемых лицами, страдающими психическими расстройствами, приобретает всё большую актуальность. Такие люди переходят к правонарушающему поведению быстрее, чем здоровые преступники вследствие того, что психические отклонения способствуют усилению отрицательных и подавлению сдерживающих свойств личности. Среди умственно отсталых встречаются лица, совершающие преступления против личности: убийства, насилия, а также преступления имущественного характера.

Существуют различные мотивы противоправного поведения умственно отсталого. Во-первых, это интеллектуальная несостоятельность, лишаящая способности умственно отсталых лиц в полной мере оценивать глубину стрессовых ситуаций и прогнозировать результаты своих действий. Во-вторых, большую роль могут оказывать психотравмирующие факторы, обуславливающие возникновение длительного эмоционального напряжения, которое может привести к агрессивному противоправному поведению личности<sup>204</sup>. Кроме того, зачастую преступные элементы, пользуясь умственной и личностной незрелостью умственно отсталых, превращают их в исполнителей своих преступных замыслов, навязывая им свою «преступную» идеологию. Так, умственно отсталые попадают под влияние преступников, которые становятся для них «примером».

Дифференцированный подход при изучении мотивационных и причинных факторов агрессивных правонарушений позволил выделить несколько видов наиболее часто совершаемых противоправных деяний умственно отсталыми:

- насильственные действия в отношении лица имевшим длительный контакт с больным (месть за издевательство, ревность или ненависть к члену семьи, соседу, товарищу и т.д.)
- насильственные действия, сопряженные с сексуальными деликтами
- насильственные действия, совершенные по легкомыслию, халатности или неосторожности вследствие невозможности оценить ситуацию.

<sup>204</sup> Ахмедов С. А., Д. А. Захидов, Г. И. Харабара. Анализ причин агрессивных противоправных действий, совершаемых больными с умственной отсталостью // Рос. Психiatr. Журн. – 2005. - №1. – С.26

административного правонарушения и с согласия соответствующей квалификационной коллегии судей;

Подводя итог всему вышесказанному необходимо собрать всю правовую базу, имеющуюся в федеральных законах по делу об административной ответственности судей в единое целое. Как вариант имеет смысл провести ознакомление с международным опытом, способным помочь российским законодателям сэкономить на работе, которая уже была проделана в другой правовой системе при решении подобных проблем. Например, во Франции, Италии, Румынии существует высший совет магистратуры – специальный судебный орган призванный контролировать поведение судей, в компетенцию которого входит: участие в процессе назначения, перемещения и увольнения судей; рассмотрение дисциплинарных проступков судей и других вопросов их административного статуса; представительство и защита интересов судейского сообщества; консультативные функции, особенно по вопросам судебной организации и статуса судей.

Серёгин А.Д.

### **ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА СОЗДАНИЕ НЕЛЕГАЛЬНЫХ ФАЙЛООБМЕННЫХ ИНТЕРНЕТ – РЕСУРСОВ**

Нарушение авторского права в сети Интернет на сегодняшний день является одним из самых актуальных вопросов не только в России, но и в странах зарубежья. За несколько десятилетий, интернет довольно сильно вошел в повседневную жизнь человека, поэтому всё чаще и чаще обнаруживаются факты нарушения авторских прав именно в глобальном информационном пространстве.

Согласно ст. 1259 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее ГК РФ), объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. В частности объектами авторских прав являются литературные произведения, музыкальные произведения с текстом или без текста, аудиовизуальные произведения, программы для ЭВМ (электронная вычислительная машина) и многие другие. В сети интернет чаще всего происходит нарушение авторских прав именно таких произведений<sup>391</sup>.

В ст. 1300 ГК РФ указывается, что распространение произведений без разрешения автора или иного правообладателя не допустимо. Но «всемирная паутина» переполнена нелегальными фильмами, музыкой и программным обеспечением. Основной причиной этому являются такие

<sup>391</sup> Данилина И.В. Информационные отношения в сети Интернет по поводу объектов авторских прав // Законы России: опыт, анализ, практика. 2010. №4. С. 35

постановлению Пленума Верховного Суда от 31 мая 2007 года № 27. Этот документ понимает под ним нарушение норм Кодекса судейской этики, норм морали, обязанностей при отправлении правосудия и правил поведения. Что касается грубого дисциплинарного проступка, за который судью можно будет изгнать из судейской корпорации, то к ним предполагается отнести осуществление судьей деятельности, несовместимой со званием судьи; вынесение незаконного судебного акта, если его незаконность подтверждается вышестоящей судебной инстанцией; систематическое нарушение процессуальных сроков вследствие небрежности или профессиональной некомпетентности судьи; предоставление судьей заведомо недостоверных сведений о своем финансовом положении.

В судейской среде совершенно недопустимы факты правонарушений, бюрократизма, несоблюдение судейской этики, подрывающие доверие граждан не только к суду, но и к государству в целом<sup>390</sup>.

Ранее предлагалось ввести особый порядок привлечения к административной ответственности депутатов, судей и прокуроров. В рамках этого института планировалось расширить действующий КоАП главой 30.1. Речь идет о категории лиц, в отношении которых применяется особый порядок производства по делам об административных правонарушениях: членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, генерального прокурора, следователя и т.п.

В отношении судьи Конституционного Суда, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ, верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, федерального арбитражного суда, окружного (флотского) военного суда - производится генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей Верховного Суда РФ, о наличии в действиях судьи признаков административного правонарушения и с согласия Высшей квалификационной коллегии судей РФ; В отношении судьи конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации – производится прокурором субъекта Российской Федерации на основании заключения коллегии, состоящих из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, о наличии в действиях судьи признаков административного правонарушения и с согласия конституционного (уставного) суда субъекта Российской Федерации;

В отношении иных судей - генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии, состоящей из трех судей верховного суда республики, краевого или областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, военного суда соответствующего уровня, о наличии в действиях судьи признаков

<sup>390</sup> Путин В.В. с выступления на 6 съезде судей. URL: [http://www.ssrif.ru/ss\\_detale.php?id=317](http://www.ssrif.ru/ss_detale.php?id=317) (Дата обращения 03.04.2012)

Моделями таких действий являются примеры, приведенные в судебной психиатрии. Так, один больной с интеллектуальной недостаточностью, желая согреться во время холодной и сырой погоды, развел костер внутри дома, что явилось причиной пожара<sup>205</sup>.

Преступления умственно отсталых лиц относятся к одной из самых сложных категорий преступности, которая требует индивидуального и тщательного подхода при определении наказания. Нередко можно столкнуться с тем, что такой человек несет ответственность за свои поступки наряду со здоровыми в психическом отношении людьми. Ст. 22 УК РФ закрепила такое понятие как «ограниченная вменяемость». В статье речь идет об уголовной ответственности и наказании лиц, которые совершили преступление, но страдают психическими аномалиями. В законодательстве ряда стран, например Венгрии, Германии, Польши, Японии, таких лиц признают совершившими преступление в состоянии уменьшенной (ограниченной) вменяемости; в связи с этим назначается более мягкое наказание, чем другим лицам, совершившим такие же преступления при тех же условиях, но при отсутствии дефектов психики<sup>206</sup>. К сожалению, в России сам механизм учёта судом ограниченной вменяемости при назначении наказания до сих пор остаётся не вполне определённым.

«Страдающему психическим расстройством, не исключаяющим вменяемости могут быть назначены принудительные меры медицинского характера»<sup>207</sup>. Местами отбывания такого «наказания» в России становятся психиатрические больницы строго режима. Следует отметить, положительный опыт других стран в отношении отбывания наказания умственно отсталых. Так, в Чехии, уже на протяжении многих лет действуют специальные отделения для таких категорий преступников при обычных тюрьмах, но работники таких отделений – не тюремные надзиратели, а психологи и педагоги, которые помогают умственно отсталым адаптироваться к жизни в цивилизованном обществе и стать законопослушными гражданами, путём развития правой культуры у преступника<sup>208</sup>. Считаем, что такие учреждения крайне необходимы, ведь главная цель должна стать не наказание умственно отсталого, а перевоспитание, постановка жизненных правильных ориентиров.

На международном уровне существует целая «Декларация о правах умственно отсталых лиц», где одним из пунктов является «умственно отсталое лицо имеет право на защиту от эксплуатации, злоупотреблений и унижительного обращения. В случае судебного преследования в связи с каким-либо деянием оно должно иметь право на должное осуществление

<sup>205</sup> Кондратьев Ф. В. Вопросы диагностики в судебно-психиатрической практике. – М., 1999. С. 16

<sup>206</sup> <http://anti-maniak.narod.ru/uk.html>

<sup>207</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации, от 24 мая 1996 года. Ст. 22 ч. 2.

<sup>208</sup> Арутюнян Г. Г. Типичные свойства акцентуированной личности // Гуманитарные и социально-экономические науки. – 2008. № 5. - С. - 145

законности, полностью учитывающее степень умственного развития»<sup>209</sup>. Только следуя данному положению Декларации, оценивая глубину интеллектуального недоразвития и выраженность эмоционально-волевых нарушений при вынесении решения о мере наказания можно достичь справедливости и законности в отношении умственно-отсталых лиц, совершивших преступления. Не стоит забывать одну истину, которая гласит, что «степень цивилизованного общества определяется его отношением к душевнобольным».

Кузнецова Ю. А.

### ПРОБЛЕМЫ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ТУРОПЕРАТОРА

Туризм в начале XXI в. стал одним из ведущих направлений социально-экономической, культурной и политической деятельности большинства государств и регионов мира. Путешествия в настоящее время перестали быть просто удовольствием, развлечением или роскошью, а превратились в неотъемлемую часть жизни современного человека, связанную с удовлетворением духовных, интеллектуальных и иных потребностей, восстановлением и развитием физических сил человека, поддержанием необходимого уровня его жизнедеятельности<sup>210</sup>.

Но на практике часто встречаются случаи возникновения непредвиденных обстоятельств, в результате которых туристам приходится претерпевать различные неудобства. В данной ситуации возникает вопрос, кто будет нести за это ответственность.

В соответствии со ст. 9 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. N 132-ФЗ "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" туроператор формирует турпродукт и несёт ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора о его реализации, в том числе и за действия (бездействия) третьих лиц<sup>211</sup>. Так, например, в случае если туристу, прибывшему по путёвке в отель, откажут во вселении либо количество звёзд отеля будет ниже заявленного в договоре, отвечать будет туроператор. Но при возникновении проблем с услугами, не заявленными в туристской путёвке, туроператор освобождается от ответственности.

Гарантией надлежащего исполнения туроператором обязательств по всем договорам о реализации туристского продукта является финансовое обеспечение его деятельности.

ответственности по воспитанию правонарушителей и предупреждению правонарушений.

В 1992 году судьи получили реальные права, так называемые «три Н»: независимость, несменяемость, неприкосновенность. В полнофункциональном демократическом обществе судебный аппарат обязан иметь такие права, но в России проходит всё не так как задумывалось. Речь идет о появлении так называемой судейской касты, которая несменяема, не зависима и неприкосновенна от действия законов, что значительно затрудняет воздействие на неё извне<sup>387</sup>.

На наш взгляд, необходимо возродить в стране действительно авторитетных в обществе юристов, которые будут независимы от местной муниципальной власти. Статья 3 п.2 Закона «О статусе судей»<sup>388</sup> гласит: Судья при исполнении своих полномочий, а также во внеслужебных отношениях должен избегать всего, что могло бы умалить авторитет судебной власти, достоинство судьи или вызвать сомнение в его объективности, справедливости и беспристрастности. То же самое трактует и ст.3 Кодекса судебной этики<sup>389</sup>. Необходима ответственность судей перед обществом в первую очередь, а не перед самим собой.

К примеру, уголовное дело в отношении судьи можно возбудить только с согласия коллегии в составе трех судей, к которой обращается Генеральный прокурор Российской Федерации. Производство следственных действий, арест, прослушивание телефонных разговоров также требуют санкции трех судей вышестоящего суда, но если уж она получена, то дело ведется в обычном порядке.

Необходимо отметить, что для привлечения судьи к административной ответственности также необходимо согласие коллегии из трех судей вышестоящего суда. Большой резонанс ведется в возможности привлечения судьи к дисциплинарной ответственности. Сейчас судья полностью освобожден от ответственности за халатность, затягивание дел и даже пьянство на работе и прогулы. Мы полагаем, что председатель суда обязан иметь право обратиться к квалификационной комиссии с просьбой о привлечении к дисциплинарной ответственности за проступок своего коллегу.

Проанализировав проект поправок в закон о статусе судей, можно сказать, что перечень взысканий планируется расширить, законопроект предлагает различать "обычные" и грубые проступки. В части определения самого понятия "дисциплинарный проступок" законопроект отсылает к

<sup>209</sup> "Декларация о правах умственно отсталых лиц"(Принята 20.12.1971 Резолюцией 2856 (XXVI) на 2027-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН)

<sup>210</sup>Туристские формальности» и обеспечение безопасности туризма. Писаревский Е. Л. // Туризм: право и экономика. – 2009. - N 3. – С. 9-21

<sup>211</sup> Бобков М. А. О страховании гражданской ответственности за неисполнение и ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта (международный и зарубежный опыт) // СПС «Консультант Плюс»

<sup>387</sup> Сергеев И. Административная ответственность судей. // М.: «Российский судья». 2005. №9. С.31-33.

<sup>388</sup> Закон РФ от 26.06.1992 N 3132-1 (ред. от 08.12.2011) "О статусе судей в Российской Федерации" URL: <http://www.rg.ru/2011/11/26/izmeneniya-nalog-dok.html> (Дата обращения 6.04.2012).

<sup>389</sup> «Кодекс судебной этики» Утвержден VI Всероссийским съездом судей 2 декабря 2004 года. URL: <http://www.jurist26.ru/useful-information/9-2011-03-18-14-00-48.html> (Дата обращения 6.04.2012).

предлагаю рекламирование бесплатных лицензированных программ, которые могут заменить их платные образцы. Ярким примером может послужить антивирус Avast и другие программы, которые по своим функциям идентичны с их более популярными собратьями. Чтобы снизить стоимость программного обеспечения, необходимо создание национальных компаний по созданию программ. Цена использования Российского ПО будет намного ниже, чем у иностранного производителя.

В заключении хочется отметить, что наиболее эффективным способом решения столь важной проблемы будет именно внутренний стимул для конкретного пользователя. Данная работа должна проходить целенаправленно. Создание целевой государственной программы, куда войдут Министерство юстиции, Министерство связи и массовых коммуникаций, Министерство экономического развития Российской Федерации и другие профильные министерства, а так же профессиональная группа IT - специалистов, которая вместе с юристами будет работать над созданием четкого словаря понятий, которые потом добавят к существующему законодательству в области интеллектуального права. Существование специализированного словаря в сети интернет, где будут юридически зафиксированы специфические технические действия субъектов правоотношений в интернете, это будет способствовать улучшению работы правоохранительной системы в области охраны интеллектуальных прав авторов в интернете. Во всем мире ведется деятельность по защите авторских прав. В основе лежит контроль и санкции, но уменьшение числа правонарушений в сети интернет не происходит. Изменив сознание человека, работая на его стимулах, мы сможем решить эту проблему и выйти в лидеры во всем мире.

Селиванов И.Я.

## АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СУДЕЙ

Проблема административной ответственности судейского аппарата является одной из наиболее актуальной и спорной в самом вопросе наступления для судьи административной ответственности в современной России.

Административная ответственность — это применение государственными органами, должностными лицами и представителями власти установленных государством мер административного воздействия к гражданам, а в соответствующих случаях — и к организациям за совершенные административные правонарушения. Административная ответственность имеет общие черты с другими видами юридической ответственности — уголовной, дисциплинарной, материальной. Это выражается в принудительном характере мер воздействия на правонарушителей, отрицательной оценке их поведения и наступлении для них неблагоприятных последствий, в общей цели, которую преследуют все виды правовой

По выбору туроператора оно может быть в форме договора страхования ответственности либо банковской гарантии. В ст. 17.2 ФЗ о туристской деятельности №132 определен минимум финансового обеспечения в размере от 500 тысяч рублей до 100 миллионов рублей для различных категорий туроператоров.

Например, компания Ланта-тур вояж, застраховала свою ответственность на сумму 100 миллионов рублей. В январе 2012 года она официально объявила о «приостановке своей деятельности». В итоге на момент банкротства около трёх тысяч россиян в Таиланде, Вьетнаме, Индии и других странах стали заложниками хозяев отелей, которые потребовали от них платы за проживание. Общая сумма требований туристов составила 193 миллиона рублей, что почти вдвое больше суммы покрытия<sup>212</sup>. В результате пострадавшим туристам возместили только 50% убытков, а компания Ланта-тур вояж исключена из Федерального реестра туроператоров.

В свете данных событий предлагаем увеличить минимальный размер финансового обеспечения хотя бы в два раза в целях гарантированной компенсации туристам понесённых убытков.

Также существует проблема ответственности за реализацию турпродукта туроператорами, не включёнными в Федеральный реестр. В законодательстве отсутствуют нормы, закрепляющие ответственность за такую деятельность. На практике это приводит к тому, что недобросовестные туроператоры пользуются данным пробелом<sup>213</sup>. В случае, если туристы купят путёвки у таких туроператоров, то при возникновении проблем они не смогут получить гарантированную компенсацию. Таким образом, считаем, что необходимо законодательно закрепить ответственность за деятельность туроператоров, не включённых в Федеральный реестр туроператоров.

Подводя итог вышеизложенному, можно констатировать, что законодательное регулирование ответственности туроператора не доработано. В частности, механизм финансового обеспечения ответственности туроператора требует совершенствования<sup>214</sup>. Всё это приводит к тому, что в результате данных правоотношений нарушаются права туристов на возмещение убытков, понесённых в ходе испорченного путешествия.

<sup>212</sup> Сайт информационной группы Турпром. [Электронный ресурс] URL: <http://www.tourprom.ru/company/>

<sup>213</sup> Из реестра туроператоров вычеркнули более 300 компаний // Правда.Ру. [Электронный ресурс] URL: <http://www.pravda.ru/news/travel/04-04-2012/1113586-list-0/>

<sup>214</sup> Писаревский Е. Л. Актуальные вопросы государственного регулирования туризма в Российской Федерации // СПС «Консультант Плюс»

## КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ МЕЖНАЦИОНАЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Успех процесса модернизации в нашей стране во многом зависит от развития и укрепления в обществе межнационального мира. Состояние межэтнических отношений в стране является условием и целью успешного существования самого государства. Целью любой национальной политики выступает обеспечение конституционных прав граждан, как конфессиональных, так и этнических, а также обретение стабильности во всех сферах общества.

Согласно п.2 ст.29 Конституции РФ в нашем государстве не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Также запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства. Напряженность и конфликты возникают, как правило, там, где неблагоприятные экономические показатели соединяются с неэффективным управлением, когда политики и общественные активисты начинают использовать этнический и религиозный фактор для достижения власти и собственного благополучия. В таком случае государство имеет все силы и средства для установления межэтнического согласия, только государство обладает монополией на применение силы при разжигании межнациональной розни.

Правовую основу защиты прав и свобод национальных меньшинств в Российской Федерации составляют как конституционные акты, содержащие общие положения об охране прав этнических меньшинств, так и специальные законы, содержащие регламентацию правового положения национальных меньшинств, нормы, касающиеся их прав и свобод в различных сферах общественной жизни<sup>215</sup>.

В п.20 Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года провозглашается необходимость обеспечения этнического и конфессионального мира, способствующего предотвращению угроз национальной безопасности страны<sup>216</sup>.

Межэтнические конфликты – это противостояния между представителями этнических общин, обычно проживающих в непосредственной близости в каком-либо государстве<sup>217</sup>. Так как

<sup>215</sup> Трофимов, Е.Н. Государственная национальная политика России: законодательный аспект (1906-2007гг.). М., РАГС, 2008. С.6

<sup>216</sup> Стратегия национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года (утв. Указом Президента Российской Федерации от 12 мая 2009 г. № 537) // URL: <http://www.rg.ru/2009/05/19/strategia-dok.html>

<sup>217</sup> URL: [http://ru.wikipedia.org/wiki/Межэтнический\\_конфликт](http://ru.wikipedia.org/wiki/Межэтнический_конфликт)

копирование и тиражирование авторских произведений осуществляется свободно при условии указания авторства (так называемый «копилефт» - новый юридический термин, который только-только начинает использоваться для обозначения такого рода практики). Третья - на Интернет полностью распространяются те законы об авторских правах, которые сегодня существуют. В ситуации, когда столь много позиций по одному вопросу необходим компромисс. Создание инструмента, при котором обычные пользователи будут легально использовать интернет, не нарушая авторского законодательства, и при этом их деятельность будет для них выгодна.

Разберем «аудио, аудиовизуальную продукцию - кино-, видео-, фоно-, фото продукцию и ее комбинации» Данный вид информации наиболее подвержен незаконному использованию. Основными причинами использования данной информации нелегально, является: высокая стоимость использования легальной копии, время появления официальной копии на рынке. Таким образом, если мы создадим условия для доступности получения вышеуказанных объектов, когда рыночная стоимость получения легальной копии, для личного пользования, будет доступна, то у пользователей не будет смысла получать эту копию нелегально. Уменьшением цены весь вопрос не решить. Необходимо дополнительное стимулирование добросовестных пользователей. Скидки постоянным клиентам, дополнительная информация и другие бонусы, которые будут получать покупатель. Для того, чтобы снизить стоимость данных объектов, возможно использование вложенного рекламного ролика, данная практика сейчас используется в «YouTube». Прежде чем пользователь посмотрит видеозапись, воспроизводится рекламное видео, которое нельзя промотать. Тем самым, возможно частичное покрытие расходов. Повсеместное использование легальных «сайтов», таких как Яндекс музыка (<http://music.yandex.ru/>), Amazon MP3 Store и другие сайты, где можно легально скачать музыку для личного использования. Так же возможно использование опыта корпорации Apple по встроенному программному обеспечению, так называемой защиты от пиратов. Компания Apple запатентовала технологию, предназначенную для защиты программного обеспечения, созданного Apple, от пиратов. Технология под названием “Run-Time Code Injection to Perform Checks” состоит в привязывании кода программы к конкретному аппаратному обеспечению. Если на компьютере будет выполнено какое-либо приложение Apple, то сможет проверить является ли программное обеспечение лицензионным. Если ПО пиратское, его работа будет принудительно завершена<sup>386</sup>.

Причины использования нелегального программного обеспечения (далее ПО), аналогичны с вышеуказанными. Как метод борьбы с нелегальным использованием объектов интеллектуальной деятельности

<sup>386</sup> YRL <http://www.apple2.ru/company/473/> (дата обращения 10.04.2012 г.).

## СИСТЕМА СТИМУЛИРОВАНИЯ ЗАКОННОГО ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ОБЪЕКТОВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Сегодня перед любым цивилизованным государством вопрос уровня правопорядка и экономии финансов становится одним из самых важных. В системе взаимоотношений в обществе сложно отследить и проконтролировать все контакты субъектов. С появлением и развитием Интернета, данный процесс становится все более сложным и всеобъемлющим. Проблема регламентации деятельности в сети интернет, становится с каждым годом все актуальней. Если многие определения, понятия в праве складываются уже не первое тысячелетие, и даже в них много вопросов и недочетов, то в таком, еще новом пространстве, как интернет, таких вопросов еще больше. Интернет (сеть Интернет, Internet) - это глобальная информационная сеть, части которой логически взаимосвязаны друг с другом посредством единого адресного пространства, основанного на протоколе TCP/IP. Интернет состоит из множества взаимосвязанных компьютерных сетей и обеспечивает удаленный доступ к компьютерам, электронной почте, доскам объявлений, базам данных и дискуссионным группам<sup>385</sup>. Одной из первых функций интернета стала передача сообщений – информации, но с годами он превратился в площадку правонарушений и преступлений. Место, где можно скачать абсолютно любой фильм, музыку, программу, найти любую информацию, которая вас интересует, нарушая при этом авторское законодательство. Так по данным BSA (Business Software Alliance – Ассоциация производителей программного обеспечения) уровень нарушения авторского законодательства в США, где уровень защиты самый высокий в мире, составляет 40%, в Российской Федерации этот уровень доходит до 95 %. Экономический ущерб в России от использования нелегальных компьютерных программ в 2009 году превысил 61,2 млрд. рублей, это цифра не полная, так как оценить ущерб за незаконное использование музыки, видео и других материалов почти невозможно. Учитывая, что количества интернет пользователей в России с каждым годом становится все больше, можно сделать вывод, что суммарный ущерб от такой деятельности возрастает пропорционально росту пользователей. У данной проблемы есть множество причин. В России создаются специальные программы, ведется законодательная деятельность, но очевидного и реального результата они не дают. По мнению заместителя, заведующего отделом теории и практики охраны интеллектуальной собственности Федерального института промышленной собственности Леонида Побибихина, «на проблему авторских прав в Интернете существует три точки зрения». Первая состоит в том, что вообще не должно существовать никаких законов, по крайней мере, официальных. Вторая -

<sup>385</sup> YRL <http://your-hosting.ru/terms/i/internet/> (дата обращения 10.04.2012 г.).

«национальность» в русском языке обычно означает то же, что и «этническая принадлежность», то иногда их называют межнациональными конфликтами.

Толерантность предполагает не только понимание, но и принятие того факта, что окружающий мир и населяющие его народы очень разнообразны. Формирование толерантных взаимоотношений между гражданами имеет особую актуальность для нашего многонационального государства. Это обусловлено сохраняющейся социальной напряженностью в обществе, продолжающимися межэтническими и межконфессиональными конфликтами, ростом сепаратизма и национального экстремизма.

Как отмечает Министр внутренних дел РФ Р. Нургалиев: «В стране фиксируется рост преступлений экстремистской направленности. Количество участников различных радикальных движений достигло 200 тысяч человек<sup>218</sup>. Межэтнические конфликты, как мы видим, весьма распространены в нашем обществе».

Согласно п.39 Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года, для обеспечения государственной и общественной безопасности необходимо повышать эффективность деятельности правоохранительных органов, создавая единую государственную систему профилактики преступности, и в первую очередь среди молодежи.

Вызывает тревогу растущее число межнациональных конфликтов среди населения России, особенно молодежи, которая подвержена влиянию Интернет-сетей, содержащих множество сайтов именно экстремистской направленности. Отказ от толерантности и миролюбия часто ведет к криминализации подростковой среды. Так, межэтнический конфликт в Ставрополе в мае 2007 года перерос в массовую драку между славянскими студентами и выходцами с Северного Кавказа, в которой участвовали около 400 человек. Ситуация привела к тому, что был убит студент из Чеченской Республики<sup>219</sup>. Ответственность за массовые межэтнические столкновения, которые представляют для общества особую опасность, необходимо детально закрепить в законодательстве.

Так, ст.212 Уголовного кодекса РФ гласит: «Организация массовых беспорядков, сопровождавшихся насилием, погромами, поджогами, уничтожением имущества, применением огнестрельного оружия, взрывчатых веществ или взрывных устройств, а также оказанием вооруженного сопротивления представителю власти, - наказывается лишением свободы на срок от четырех до десяти лет. Участие в массовых беспорядках, предусмотренных частью первой настоящей статьи, - наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет»<sup>220</sup>.

<sup>218</sup> Интервью Министра внутренних дел Российской Федерации генерала армии Рашида Нургалиева «Независимой газете»// [http://www.mvd.ru/reform/interview/show\\_83311/](http://www.mvd.ru/reform/interview/show_83311/)

<sup>219</sup> Энциклопедия «Традиция». Межэтнический конфликт в Ставрополе // <http://tradition-ru.org/wiki/>

<sup>220</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (с изм. от от 7 декабря 2011 г. N 420-ФЗ). Ст. 212. // <http://base.garant.ru/10108000/>

Представляется важным дополнить ст. 212 Уголовного кодекса РФ «Массовые беспорядки» следующей формулировкой: «за совершение указанных преступлений по мотивам идеологической, политической, расовой, национальной или религиозной ненависти либо по мотиву ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы».

К сожалению, мы видим, что в современной России есть немало явлений, которые подрывают межнациональное согласие, вызывают напряженность в этнонациональных отношениях. Как полагает ученый Э. Геллнер, в условиях ограниченных ресурсов между этническими группами складываются отношения социальной конкуренции<sup>221</sup>. Сюда можно отнести, например, неравномерное распределение национальных групп в экономической, политической, и других сферах жизни общества. Это выражается в неравенстве представителей этносов при распределении социальных обязанностей и доступе к социальным благам. Одно из проявлений этого - существующие неясные ограничения для представителей определённых национальностей при формировании органов власти отдельных республик, краев, областей, о которых говорил Д. Медведев на заседании Президиума Госсовета, посвященном мерам по укреплению межнационального согласия, 11 февраля 2011 г.<sup>222</sup>

Интересы титульных этносов оказали большое влияние на выбор методов правового регулирования в конституциях республик, входящих в Приволжский, Северо-Кавказский, Южный федеральные округа, что свидетельствует о важности учета национального фактора в различных сферах управления. Как считает Заметина Т.В.: «К сожалению, повышенное внимание республиканских органов власти к созданию условий сохранения и развития национальной самосознания, национальной идентичности осуществляется зачастую в ущерб принципам государственной национальной политики Российской Федерации, идеям общегосударственного единства»<sup>223</sup>. Такое смещение приоритетов понижает эффективность государственной национальной политики России, и ведет к формированию этнократической политики в регионах.

В настоящее время в РФ действуют следующие принципы образования территории субъектов РФ: 1) территориальный принцип; 2) национальный принцип; 3) национально-территориальный (смешанный) принцип<sup>224</sup>.

По нашему мнению, в перспективе станет возможным изменение системы формирования субъектов РФ, используя только территориальный принцип взамен национального и национально-территориального принципов.

Безусловно, полное устранение противоречий в межэтнических отношениях в принципе невозможно. Однако существующие проблемы по

<sup>221</sup> Геллнер, Э. Нации и национализм. М., Прогресс, 1991. С.160-165

<sup>222</sup> Заседание президиума Госсовета о мерах по укреплению межнационального согласия 11 февраля 2011 года // <http://президент.рф/transcripts/10312>

<sup>223</sup> Заметина, Т.В. Федерализм в системе конституционного строя России // Автореф. дисс. – Саратов, 2010. С. 34 -35.

<sup>224</sup> Каковкина, Е.Н. Конституционное (государственное) право России // URL: <http://www.be5.biz/pravo/kken/39.htm>

сообщило об итогах переаттестации сотрудников органов внутренних дел: аттестацию не прошли 59 сотрудников МВД, а по 206 кандидатам назначили дополнительную проверку, по итогам которой будет принято решение<sup>384</sup>. К слову, с начала работы комиссии на 15 июля было рассмотрено более 8,5 тысяч кандидатов на различные должности в полиции. В СМИ появились пестрые цитаты о том, что увеличились сроки прохождения внеочередной аттестации. Как пояснил в эксклюзивном интервью "Российской газете" заместитель министра внутренних дел Сергей Герасимов: «Принятое президентом России решение об увеличении сроков проведения внеочередной аттестации связано с необходимостью обеспечения максимально тщательного отбора кандидатов в ряды полицейских. Решение по каждому претенденту должно быть индивидуальным, взвешенным и выверенным. Ведь сейчас создается кадровое ядро российской полиции. Что касается конкретной даты - 1 августа, то к назначенному сроку аттестация будет завершена».

Выше был подробно рассмотрен вопрос, касающийся государственной службы, государственных служащих и их аттестации. Услугами государственных служащих пользуются все современные страны независимо от государственного устройства, формы правления, политической системы или правящего режима. Государственные служащие выполняют все задачи и функции, которые цивилизованные общества мира возлагают на свои государства. Именно они в современном обществе осуществляют контрольную организационную, право исполнительную и все иные виды властной деятельности, подготавливают и принимают общеобязательные нормативные правовые акты, а также индивидуальные акты применения права, реализуют государственное принуждение в отношении лиц, совершающих правонарушение, и т.д.

В заключении хочется отметить, что в современной научной и учебной литературе правовому институту аттестации государственных служащих уделяется явно недостаточное внимание. Правовые проблемы аттестации связаны с более общими проблемами разграничения компетенции РФ и субъектов РФ при регулировании трудовых отношений с государственными (муниципальными) служащими, с необходимостью приведения федеральных законов и других нормативно-правовых актов в соответствие с Конституцией РФ, законов субъектов РФ.

<sup>384</sup> <http://saratov-times.ru/stories/> (дата обращения-13.04.2012).

и применять новые подходы к решению возникающих проблем; качественность и своевременность выполнения должностных обязанностей, ответственность за результаты работы; интенсивность труда (способность в короткие сроки справляться с большим объемом работы); умение работать с документами; способность прогнозировать и планировать, организовывать координировать и регулировать, а также контролировать и анализировать работу подчиненных; способность в короткие сроки осваивать технические средства, обеспечивающие повышение производительности труда и качества работы; профессиональная этика, стиль общения; способность к творчеству; уровень интеллектуального и культурного развития, то есть широта мировоззрения, творческая активность, эрудированность; боевая, физическая и эмоционально-волевая готовность к решению оперативно-служебных задач, к оправданному риску; степень самообладания в экстремальных ситуациях, выдержанности в отношениях с людьми; способность к самооценке.

Правовую основу проведения внеочередной аттестации составляют Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции», Указ Президента Российской Федерации от 1 марта 2011 г. № 251 «О внеочередной аттестации сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации», приказ МВД России от 14 декабря 1999 г. № 1038 «Об утверждении Инструкции о порядке применения Положения о службе в органах внутренних дел Российской Федерации», приказ МВД России от 22 марта 2011 г. № 135 «Об организации проведения внеочередной аттестации сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации».

Приведем некоторые статистические данные, которые помогают представить наиболее полную «картину» государственной аттестации МВД в РФ. Указом - "О предельной штатной численности органов внутренних дел РФ" - глава государства определил, сколько полицейских, гражданских служащих и работников должно быть в системе МВД. С 1 января 2012 года в ведомстве должно числиться 1 106 472 человека. Из них собственно аттестованных сотрудников, то есть носящих погоны и оружие, - 907 630 человек. Также по проведению внеочередной аттестации сотрудников органов внутренних дел, претендующих на замещение должностей высшего начальствующего состава, 312 сотрудников успешно прошли аттестацию, из них 286 руководителей уже назначены на должности, остальные находятся на рассмотрении у президента России. Не прошли аттестацию 18 сотрудников. Идет активная работа по аттестации личного состава на местах. Сформирована и активно работают Центральная аттестационная комиссия МВД России, а также аттестационные комиссии подразделений центрального аппарата, территориальных органов и 21 учебного учреждения МВД России. Всего на сегодняшний день прошли аттестацию свыше 300 тысяч сотрудников. Точную цифру пока назвать нельзя, поскольку это число ежедневно увеличивается в геометрической прогрессии. Коснемся, непосредственно г. Саратова. Главное управление МВД Саратовской области

мере демократизации и гуманизации общества сглаживаются, переходят в другое качество. Таким образом, формула Стратегии национальной безопасности РФ до 2020 года «Об укреплении общественного согласия в стране на основе межнационального мира и единства культур многонационального народа Российской Федерации» выражает скорее желаемое состояние, нежели реальное.

Необходимо совершенствовать государственную политику в сфере укрепления межнационального согласия по следующим направлениям. Во-первых, улучшать информационно-воспитательную работу с населением, включая расширение культурного обмена между регионами нашей страны, во-вторых, совершенствовать работу миграционных служб, с тем, чтобы перекрывать потоки нелегальных мигрантов в нашу страну.

Воспитание и семья огромную роль играют в формировании личности и отношении к другим нациям. Но государство не меньшую роль выполняет в межэтнических отношениях. Государству и образовательным учреждениям важно наряду с нравственным, эстетическим и трудовым воспитанием делать установку на патриотическое, интернациональное воспитание молодежи и формирование ее национального самосознания и чувства национальной гордости.

Лагутина Д.А.

#### **АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОЙ СТАТУС УЧРЕЖДЕНИЙ: РЕАЛЬНОСТЬ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ**

Под учреждением согласно действующему ГК РФ понимается организация, созданная собственником (учредителем) для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично<sup>225</sup>. Административно-правовой статус всех видов учреждений включает в себя совокупность прав и обязанностей, реализуемых ими в управленческих административно-правовых отношениях, которые складываются прежде всего во взаимоотношениях учреждений с государственными и муниципальными органами исполнительной власти.

В Стратегии развития России до 2020 года декларируется изменение качества развития Российской Федерации, переход к инновационной модели. Принятие Федерального закона от 8 мая 2010 г. № 83-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений» было нацелено на повышение эффективности предоставления государственных и муниципальных услуг в связи с совершенствованием правового положения данных учреждений, что

<sup>225</sup> См. Гражданский кодекс РФ. Ч. 1 // СЗ РФ. 05.12.1994. № 32. Ст. 120

ознаменовало собой начало проведения очередного и, наверное, одного из самых масштабных этапов реформирования сети государственных и муниципальных учреждений в Российской Федерации. Данным законом внесены изменения более чем в 29 федеральных законов. С 1 января 2011 года вступает в силу данный закон, который вносит кардинальные изменения в бюджетный сектор экономики страны. Принципиальная идея, заложенная в основу нынешней реформы — создать бюджетные учреждения нового типа, именуемые казенными. Помимо этого, значительные изменения касаются и самого статуса бюджетных организаций. Отныне государственными и муниципальными заказчиками являются лишь органы власти, органы, в управлении которых находятся государственные внебюджетные фонды, а также казенные организации.

В зависимости от формы собственности учреждение может быть: частным (создано гражданином или юридическим лицом); государственным или муниципальным (создано соответственно РФ, субъектом РФ, муниципальным образованием). В свою очередь, государственные или муниципальные учреждения могут быть автономными и бюджетными, а с 1 января 2011 года еще и казенными.

Бюджетное учреждение – государственное (муниципальное) учреждение, финансовое обеспечение выполнения функций которого, в том числе по оказанию государственных (муниципальных) услуг физическим и юридическим лицам в соответствии с государственным (муниципальным) заданием, осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основе бюджетной сметы (Ст.6, Бюджетный кодекс РФ. Осуществление управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых создано бюджетное учреждение. Учреждение не вправе самостоятельно распоряжаться доходами от своей деятельности и приобретенным на них имуществом. Так, например, постановление правительства Саратовской области «Об утверждении положения о порядке осуществления главными распорядителями средств областного бюджета контроля за деятельностью государственных бюджетных учреждений Саратовской области» устанавливает процедуру осуществления контроля главными распорядителями средств областного бюджета за деятельностью государственных бюджетных учреждений, контроль за деятельностью Учреждений осуществляется органами исполнительной власти области, в ведении которых находятся Учреждения, и осуществляющими бюджетные полномочия главных распорядителей средств областного бюджета<sup>226</sup>. Над бюджетным учреждением осуществляется административный контроль

<sup>226</sup> Постановление Правительства Саратовской области от 17 августа 2011 г. № 439-П «Об утверждении положения о порядке осуществления главными распорядителями средств областного бюджета контроля за деятельностью государственных учреждений .»// ЗСО. 17.08.11.

России, в ведомстве принято решение довести до общественности ключевые цели, задачи и общий порядок проведения аттестации. Основные цели и задачи аттестации<sup>381</sup>:

1. Оценить профессиональную служебную деятельность аттестуемого сотрудника на основе определения его соответствия требованиям по должности, на которую он претендует, с учетом стажа и опыта работы, участия в решении поставленных перед ним задач, сложности выполняемой работы, ее эффективности и результативности, а также оценки профессиональных и личностных качеств аттестуемого сотрудника, необходимых для назначения его на должность.

2. Не допустить размывания кадрового ядра органов внутренних дел, при переходе в полицию обеспечить преемственность лучших профессиональных традиций органов внутренних дел, сохранив наиболее квалифицированных сотрудников для выполнения задач по профилактике и борьбе с преступностью.

3. Дать оценку качествам, определяющим нравственный облик, профессиональное мастерство аттестуемых, а также состояние их подготовленности к выполнению должностных обязанностей. Отметить качества, на которые необходимо обратить особое внимание аттестуемых в целях устранения недостатков, выявленных в их деятельности и поведении.

Позицию руководства МВД России по данному вопросу озвучил Министр внутренних дел РФ, генерал армии Рашид Нургалиев: «Одной из важнейших задач реформирования системы органов внутренних дел является отбор для продолжения службы наиболее профессионально подготовленных, преданных делу и отвечающих высоким морально-этическим нормам сотрудников. Внеочередная аттестация всего личного состава МВД России – это механизм, направленный на решение данной задачи. От того, как она будет реализована и кто придет на службу в полицию, зависит успех всей проводимой в настоящее время реформы»<sup>382</sup>.

Основные подходы к оценке личностных, деловых качеств и квалификации сотрудника при его аттестации, следующие<sup>383</sup>: образование; стаж работы по специальности; профессиональная подготовленность и компетентность; способность решать оперативно-служебные задачи, соответствующие должностному положению; знание необходимых нормативных актов, регламентирующих развитие службы (подразделения, учреждения); знание отечественного и зарубежного опыта; умение оперативно принимать решения по достижению поставленных целей; качество законченной работы; способность адаптироваться к новой ситуации

<sup>381</sup> <http://www.allcops.ru/policeyskie-nachalniki-proshli-attestaciyu.html> (дата обращения - 13.04.2012)

<sup>382</sup> <http://www.itv.ru/news/polit/> (дата обращения – 13.04.2012)

<sup>383</sup> Указ Президента Российской Федерации от 1 марта 2011 г. № 251 «О внеочередной аттестации сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации».

законодательством в качестве обязательной нормы для определения уровня профессиональной подготовки и соответствия государственного служащего занимаемой должности государственной службы, а также для решения вопроса о присвоении ему квалификационного разряда.

К основным задачам аттестации государственных служащих относятся:

1) определение уровня профессиональной подготовки и соответствия государственных служащих замещаемой государственной должности государственной службы;

2) стимулирования профессионального роста государственных служащих;

3) выявление перспективы применения профессиональных способностей государственных служащих (продвижение по службе, зачисление в резерв, установление надбавок);

4) определение необходимости повышения квалификации, профессиональной подготовки или переподготовки государственных служащих.

При рассмотрении аттестации необходимо выделить, прежде всего, субъекты аттестации. Во-первых, это государственные служащие, замещающие в государственном органе государственные должности государственной службы. Аттестации не подлежат только те государственные служащие, которые прямо указаны в соответствующих нормативных правовых актах. Во-вторых, это аттестационная комиссия и государственный орган в лице соответствующего руководителя.

Необходимо отметить, что, как указывалось ранее, при проведении аттестации возникает правоотношение не только между аттестационной комиссией (государственным органом, органом муниципального самоуправления) и аттестуемым, но и между аттестационной комиссией и руководителем государственного органа. Аттестацию государственного служащего можно рассматривать как правовую гарантию государственного органа для обеспечения исполнения его полномочий. Аттестация проводится в целях определения соответствия гражданского служащего замещаемой должности гражданской службы на основе оценки его профессиональной служебной деятельности. Аттестация призвана способствовать формированию кадрового состава государственной гражданской службы Российской Федерации, повышению профессионального уровня гражданских служащих, решению вопросов, связанных с определением преимущественного права на замещение должности гражданской службы при сокращении должностей гражданской службы в государственном органе, а также вопросов, связанных с изменением условий оплаты труда гражданских служащих.

Также важно то, что 22 марта 2011 года вышел Приказ Министерства внутренних дел РФ номер 135 «Об организации проведения внеочередной аттестации сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации». В связи с повышенным интересом со стороны представителей средств массовой информации к процедуре проведения переаттестации сотрудников МВД

затрат. Бюджетные учреждения выполняют социальные функции, обеспечивая граждан страны жизненно необходимыми благами и услугами, и их деятельность осуществляется путем взаимоотношений между государством в лице законодательных и исполнительных органов власти и управления, учреждениями и гражданами, получающими услуги.

Что касается Саратовской государственной юридической академии, то она недавно получила статус Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования. Нововведения заключаются в предоставлении большей финансовой самостоятельности образовательным учреждениям, возможностью более гибко распоряжаться имеющимися у них ресурсами и денежными средствами. В соответствии с Порядком создания, реорганизации, изменения типа и ликвидации федеральных государственных учреждений, а также утверждения уставов федеральных государственных учреждений и внесения в них изменений, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 26 июля 2010 г. № 539, а также на основании приказа Министерства образования и науки Российской Федерации № 2110 от 6 июля 2011 г. «О реорганизации федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования, «Саратовская государственная юридическая академия» реорганизована в форме присоединения к академии техникума в качестве структурного подразделения. Функции и полномочия учредителя академии осуществляет Министерство образования и науки Российской Федерации. Имущество, закрепленное за техникумом, в полном объеме закрепляется за академией. Академия считается правопреемником техникума, имея в виду, что целями деятельности академии являются осуществление образовательной деятельности по образовательным программам начального, среднего, высшего, послевузовского и дополнительного профессионального образования, а также ведение научной деятельности. До проведенной реформы существенных недостатков в деятельности академии не было, но после возможны проблемы. Поскольку она получила самостоятельный статус, то и сама должна искать пути финансирования, чтобы обеспечить свое существование, для этого она должна участвовать в грантах и конкурсах, проводимых Министерством образования и науки РФ. Уменьшение доступных финансовых средств может привести к уменьшению бюджетных мест, что является отрицательной чертой данных нововведений.

Автономное учреждение – некоммерческая организация, созданная для выполнения работ, оказания услуг с целью осуществления полномочий в соответствии с законодательством РФ в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, соцзащиты, занятости населения, физкультуры и спорта, а также в иных сферах. Это регулируется Федеральным законом "Об автономных учреждениях" № 174-ФЗ от 03.11.06.

Автономное учреждение вправе по своему усмотрению возмездно оказывать услуги сверх объемов заданий учредителя, относящиеся к основной деятельности или являющиеся дополнительными по отношению к

ней. Основная деятельность финансируется по заданиям учредителя в форме субсидий, субвенций и иных источников. Автономное учреждение вправе самостоятельно распоряжаться доходами от своей деятельности и приобретенным на них имуществом. Существует ряд преимуществ автономного учреждения: самостоятельное распределение всех доходов, отсутствие контроля за расходованием средств со стороны казначейства, возможность самостоятельно формировать штатное расписание и определять должностные оклады, разделение ответственности руководителя с Наблюдательным советом, возможность "вернуться" в форму бюджетного учреждения без переоформления разрешительных документов.

Согласно Федерального закона от 8 мая 2010 г. N 83-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных учреждений" предлагается изменить правовое положение бюджетных учреждений, действующих на сегодняшний день. То есть этим учреждениям предложено выбрать, в каком правовом статусе они будут действовать дальше: как бюджетные учреждения, казенные или автономные.

Согласно ст. 31 Закона N 83-ФЗ на федеральном уровне в обязательном порядке казенными учреждениями должны стать учреждения силовых структур (ВС РФ, МВД, ФМС, ФТС, ФСБ и пр.), а также психиатрические больницы (стационары) специализированного типа с интенсивным наблюдением, лепрозории и противочумные учреждения. Для казенных будут очень четко прописаны все статьи затрат, вплоть до сумм коммунальных услуг, транспортных расходов и покупки канцтоваров. Деньги для них будут, как и сейчас, перечисляться через казначейство и строго в определенное время. Скорее всего, этот статус получают детские дома, спецшколы, школы при колониях, малокомплектные школы. Так например, во исполнение ст. 31 Федерального закона "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений" и распоряжения Правительства Саратовской области от 5 июля 2010 г. N 179-Пр "О Плана мероприятий органов исполнительной власти Саратовской области по реализации Федерального закона "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений", Правительство Саратовской области постановило создать с 1 января 2012 года государственные казенные учреждения Саратовской области путем изменения типа существующих государственных бюджетных учреждений Саратовской области, согласно утвержденному перечню, таких учреждений 43, например: государственное казенное образовательное учреждение Саратовской области для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, "Детский дом N 1, государственное казенное образовательное учреждение Саратовской области для детей-сирот и детей, оставшихся без

Таким образом, решение данных проблем должно стать первоочередной задачей государства, поскольку от этого зависит уровень законности, обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина, реализация Конституции РФ в целом.

Салтанова Е.И.

### **АТТЕСТАЦИЯ ГОСУДАРСТВЕННЫХ СЛУЖАЩИХ В СВЕТЕ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

Государственная служба является одним из важнейших институтов административного права и представляет собой профессиональную служебную деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации и полномочий, отнесенных к ведению субъектов Федерации<sup>380</sup>. Аттестация государственных служащих является актуальным вопросом в настоящее время, именно поэтому видна практическая ценность данной работы, прежде всего в возможности осознать и воспринять теоретические и практические аспекты разрабатываемой темы в ее единстве и соотношении с современностью. В настоящей работе более подробно остановимся на общей характеристике государственных служащих и их аттестации.

Федеральная государственная служба – это профессиональная служебная деятельность граждан по обеспечению исполнения полномочий Российской Федерации, а также полномочий федеральных государственных органов и лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации. Деятельность государственных служащих по обеспечению и исполнению полномочий государственных органов, где они служат, может иметь различную направленность, государственные служебные отношения подразделяются на внутренние (внутриорганизационные) и внешние. Внутриорганизационные правоотношения – это отношения служебной подчиненности внутри данного органа (системы).

Аттестация государственных служащих первоначально начала проводиться во исполнение Указа Президента России "О борьбе с коррупцией в системе государственной службы" от 4 апреля 1992 г. N 361 18 в целях совершенствования деятельности аппарата государственных органов управления, улучшения подбора и расстановки кадров, стимулирования роста их квалификации и повышения ответственности за результаты принимаемых решений, предупреждения коррупции в аппарате государственного управления, развития инициативы творческой активности. Аттестация государственных служащих декларируется современным

<sup>380</sup> Административное право: Учебник. / Под ред. Ю.М. Козлова, Л.Л. Попова. – М.: Юрист, 2005.

федеральному законодателю надлежит принять тот или иной закон и тем самым исполнить решение КС РФ.

Также нельзя обойти вниманием еще одну проблему, которая вытекает из статьи 80 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации». Данная норма предусматривает ответственность за неисполнение решения Суда для органов государственной власти субъектов РФ, однако, за неприведение в соответствие с Конституцией РФ нормативных актов федеральных органов государственной власти ответственность не предусмотрена.

Данные сложные проблемы требуют безотлагательного решения. **Во-первых**, необходимо в действующий ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» включить новую главу 16 «Исполнение решений Конституционного Суда Российской Федерации», которая будет содержать основные положения об исполнении решений Конституционного Суда Российской Федерации: принципы, сроки, субъектов исполнения, а также конкретные, а не отсылочные нормы ответственности за неисполнение решений Конституционного Суда Российской Федерации, такая конституционно-правовая ответственность должна содержать следующие возможные санкции: временное отстранение от должности; досрочное прекращение полномочий органа либо должностного лица; отказ в повторном избрании на определенную должность и другие.

**Во-вторых**, необходимо внести изменения в данный конституционный закон, а именно в статью 80, дополнив ее нормой, закрепляющей право депутатов Государственной Думы внесения законопроекта во исполнение решений КС РФ. Кроме того, ч. 2 ст. 80 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» предусматривает, что Президент, в случае признания изданного им акта не соответствующим Конституции РФ, отменяет его, изменяет либо принимает новый нормативный акт. Однако данная норма не предусматривает право Президента отменить иной акт, изданный, например, Правительством РФ. Поскольку решения КС РФ имеют юридическую силу, приравненную к Конституции РФ, а согласно Конституции Президент РФ является ее гарантом, то, необходимо предусмотреть механизм реагирования Президента на каждое неисполнение решения КС РФ, как это предусмотрено законодательством Австрии, Германии.

Далее, необходимо также закрепить норму, согласно которой органом, признающим факт уклонения от исполнения решения КС РФ либо ненадлежащего исполнения, будет суд общей юрисдикции. Еще одним шагом на пути установления конституционной законности и установления единого конституционно-правового пространства на всей территории РФ является принятие нового федерального закона «Об общих принципах организации и деятельности конституционных (уставных) судов субъектов РФ», в котором закрепить обязательность существования в каждом субъекте РФ конституционного (уставного) суда РФ, сейчас же данные суды учреждены и действуют лишь в 1/5 субъектов РФ.

попечения родителей, "Специальный (коррекционный) детский дом для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, с ограниченными возможностями здоровья N 1 г. Саратова", государственное казенное специальное(коррекционное) образовательное учреждение Саратовской области для обучающихся, воспитанников с ограниченными возможностями здоровья "Специальная (коррекционная) общеобразовательная школа-интернат VIII вида г. Маркса»<sup>227</sup>.

Бюджетным организациям деньги станут выделять не с четкой разбивкой по строкам расходов, а в виде субсидий. Что важно - опять же через казначейство. Мелочи оговариваться не будут. По-прежнему школы, которые останутся в "бюджетном" статусе, смогут предлагать услуги платных кружков и дополнительных занятий, хотя в части прав распоряжения прибылью для них будут некоторые оговорки. Судя по всему, среди российских школ таких пока будет большинство. Автономными станут самые сильные, конкурентоспособные организации, которые получают наибольшую финансовую свободу. Им разрешат не только оказывать платные услуги, привлекать инвестиции, но и тратить доходы исключительно по своему собственному усмотрению.

«Автономные образовательные организации в регионах уже есть. Эту форму выбрали несколько институтов повышения квалификации. Получили статус автономных девять федеральных университетов. Есть уже и такие школы», - рассказывает Ирина Абанкина, директор Института развития образования ВШЭ -ГУ.

Например, согласно распоряжению Правительства Саратовской области "О создании государственных автономных учреждений" в соответствии с Федеральным законом "Об автономных учреждениях" в целях совершенствования системы социального обслуживания населения области планируется создать государственные автономные учреждения: "Центр реабилитации "Ударник", "Реабилитационный центр инвалидов "Волжские зори", "Центр социального обслуживания населения Волжского района г. Саратова", "Центр реабилитации "Пугачевский", "Саратовский дом-интернат для престарелых и инвалидов", государственное автономное образовательное учреждение "Курсовая база по обучению и реабилитации инвалидов" путем изменения типа существующих государственных учреждений.

На сегодняшний день в Саратовской области функционирует 6 автономных учреждений.

Казенное учреждение будет максимально ограничено в проявлении какой-либо инициативы, однако получит финансовые гарантии от учредителя. Бюджетное и автономное учреждения будут иметь больше

<sup>227</sup> Распоряжение Саратовской области от 5 июля 2010 г. N 179-Пр «О плане мероприятий органов исполнительной власти по реализации ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений// ЗСО. 5.07.10.

возможностей для осуществления самостоятельной деятельности, однако на них ляжет и большой груз ответственности, поскольку учредитель не будет предоставлять им финансовых гарантий.

Казенное учреждение может быть создано не только для оказания государственных (муниципальных) услуг, выполнения работ, но и для исполнения государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством РФ полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления. В то же время бюджетное и автономное учреждения создаются исключительно с целью выполнения работ либо оказания услуг. В определениях бюджетного и автономного учреждений про возможность исполнения ими государственных (муниципальных) функций не упоминается. Таким образом, если на учреждение планируется возложить не только выполнение работ или оказание услуг, но и исполнение государственных (муниципальных) функций, тип такого учреждения должен быть казенным.

Все три типа учреждений создаются в целях обеспечения реализации полномочий органов государственной власти или местного самоуправления. Если соответствующего полномочия у органа государственной власти или местного самоуправления нет, создание учреждения невозможно.

Луценко О.А.

## СОДЕРЖАНИЕ, МЕТОДЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ И ФОРМЫ РЕАЛИЗАЦИИ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ РОССИИ

Уголовная политика России является одной из важнейших социальных стратегий не только современного государства, но и гражданского общества. В юридической науке проблемам содержания и направлений уголовной политики уделяется достаточно серьезное внимание. Так, в частности, Э.Ф.Побегайло пишет о том, что уголовная политика – «это направления специальной деятельности государства в области борьбы с преступностью... Уголовная политика представляет собой стратегию и тактику этой борьбы»<sup>228</sup>. Ю.Е.Пермяков считает, что уголовная политика – это «обеспечение общественной безопасности и охрана важнейших социальных ценностей посредством уголовного права»<sup>229</sup>.

В уголовной политике выделяют ее специфическое проявление – уголовно-правовую политику. Различные авторы вкладывают неодинаковый

<sup>228</sup> Побегайло Э.Ф. Кризис современной российской уголовной политики//Преступность и уголовное законодательство:реалии. тенденции и взаимовлияние:Сб.науч.трудов/Под.ред.Н.А.Лопашенко.Саратов, 2004.С.87-88.

<sup>229</sup> Пермяков Ю.Е. Введение в основы уголовной политики. Учеб. пос. Самара, 1993.

определяющие порядок принятия решений о мерах по исполнению решений КС РФ, порядок разработки предложений о включении в план законопроектной деятельности Правительства. Неоправданное затягивание в нарушение статьи 80 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» подготовки в Правительстве законопроектов в соответствии с решениями КС РФ было неоднократно отмечено в парламентских запросах Государственной Думы<sup>379</sup>, но никакого эффекта не имели. Указанные законопроекты рассматриваются Государственной Думой во внеочередном порядке, однако сроки принятия соответствующего закона законодательством не установлены. Более того, в случае отклонения Государственной Думой законопроекта, подготовленного Правительством, пробелы, образовавшиеся в результате решения КС РФ, могут существовать многие годы. Вместе с тем Правительство может дать отрицательное заключение на законопроект, предусматривающий расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, что заблокирует исполнение решений КС РФ.

Несомненно, отсутствие финансовых средств не должно являться основанием для несвоевременного исполнения решений Конституционного Суда России. Тем более что решение вопроса о наличии финансовых средств либо о расходах, покрываемых за счет средств федерального бюджета, не входит и не должен входить в компетенцию Конституционного Суда. В этой связи трудно не согласиться с Омаровым С. М., который считает необходимым создание так называемого резервного фонда, бюджетного механизма, в соответствии с которым затраты на исполнение решений Конституционного Суда покрывались бы из этого фонда.

Проблемой является и то, что ни Федеральный Конституционный Закон «О Конституционном Суде РФ», ни иные нормативные правовые акты не устанавливают юридическую природу решений Конституционного Суда РФ, между тем как, если обращаться к зарубежному опыту, в Германии на уровне Основного Закона ФРГ закреплено, что решения Федерального Конституционного Суда квалифицируются как имеющие силу закона.

Еще одной проблемой является то, что статья 80 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» не предусматривает право депутатов Государственной Думы внести законопроект, приводящий неконституционные положения в соответствие с Конституцией РФ, что ограничивает самостоятельность федерального законодателя и право законодательной инициативы депутатов Государственной Думы. Такое ограничение не имеет конституционного обоснования, особенно с учетом того, что КС РФ своими решениями неоднократно устанавливал, что

<sup>379</sup> См.: Постановление Государственной Думы Федерального Собрания от 1.07.2005 г. № 2057-IV ГД // СЗ РФ. – 2005. – № 28. – Ст. 2853. Текст парламентского запроса опубликован в «Парламентской газете» от 13 июля 2005 г. № 124; Постановление Государственной Думы Федерального Собрания от 11 мая 2007 г. № 4553-4 ГД // СЗ РФ. – 2007. – № 21. – Ст. 2481. Текст парламентского запроса опубликован в «Парламентской газете» от 18 мая 2007 г. № 66.

Российской Федерации»<sup>377</sup> не содержит норм, регламентирующих исполнение решений КС РФ, а также ответственность за неисполнение последних, что создает серьезную угрозу конституционному правосудию. Статья 81 указанного Федерального Конституционного Закона носит лишь общий характер, закрепляя, что неисполнение, ненадлежащее исполнение...влечет ответственность, установленную федеральным законом. И сразу же возникает как минимум два очевидных вопроса: какую ответственность и каким федеральным законом она установлена? Уголовный Кодекс России содержит норму об ответственности за неисполнение решения суда (ст. 315), однако, по справедливому замечанию некоторых ученых-правоведов (Бондарь Н.С., Витрук Н.В. и др.), данная норма имеет ряд недостатков, не позволяющих применить ее к субъекту, не исполнившему решение органов конституционного правосудия. Во-первых, гипотеза нормы не уточняет, за неисполнение решений какого именно суда применяется указанная санкция, поскольку решения КС РФ и конституционных (уставных) судов субъектов РФ имеют особую юридическую силу, приравненную, по нашему мнению, к силе самой Конституции РФ, то санкция, предусмотренная статьей 315 Уголовного Кодекса России, не может в полной мере восстановить социальную справедливость, конституционную законность. Во-вторых, диспозиция статьи 315 УК РФ начинается со слов «злостное неисполнение...», а, как известно, злостность в уголовном праве трактуется как рецидив, неоднократное совершение противоправного деяния. Отсюда возникает вопрос, какое наказание будет предусмотрено за однократное неисполнение решения суда? Следуя смыслу статьи 315 Уголовного Кодекса России, – никакого. В-третьих, во многих своих решениях Конституционный Суд России в преамбуле предписывает федеральному законодателю либо Правительству России предпринять меры по устранению пробелов, коллизий в законодательстве, то есть, как мы видим, федеральный законодатель и Правительство России являются публичными коллегиальными органами, поэтому возникает проблема привлечения их к ответственности за неисполнение решений Конституционного Суда России. На мой взгляд, решение данной проблемы должно свестись к введению персонализированной ответственности, то есть ответственности руководителя, например, Председателя Правительства России, Председателей палат Федерального Собрания.

ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» в статье 80 закрепляет субъектов, обязанностью которых является приведение в соответствие с Конституцией РФ законов и иных нормативных правовых актов в связи с решением КС РФ. Среди таких субъектов – Правительство РФ. Однако в Регламенте Правительства<sup>378</sup> отсутствуют указания,

<sup>377</sup> «О Конституционном Суде Российской Федерации»: Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 года № 1-ФКЗ (в ред. Федерального конституционного закона от 28.12.2010 № 8-ФКЗ) // Российская газета. 2010. 10 ноября.

<sup>378</sup> «О регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства РФ»: Постановление Правительства РФ от 1.06.2004 г. № 260 // СЗ РФ. – 2004. - № 23. – Ст. 2313.

смысл в понимание ее сущности. Б.Т.Разгильдиев отмечает, что уголовно-правовая политика «представляет собой основанную на нормах нравственности и осуществляемую в рамках уголовно-правовых принципов деятельность органов власти либо отражения этой деятельности, направленной на решение уголовно-правовых задач по охране личности, общества и государства от преступных посягательств и на предупреждение преступлений»<sup>230</sup>. А.И.Коробеев рассматривает уголовно-правовую политику как часть уголовной политики, которая вырабатывает основные задачи, принципы, направления и цели уголовно-правового воздействия на преступность и выражается в директивных документах, нормах уголовного права, актах толкования норм и практики их применения<sup>231</sup>. Н.А.Лопашенко замечает, что уголовно-правовая политика вообще не отличается от уголовной политики. Она полагает, что последняя «может быть декларирована как часть внутренней политики государства, основополагающая составляющая государственной политики предупреждения преступности, направление деятельности государства в сфере охраны наиболее важных для личности, общества и государства благ, законных интересов и общественных отношений от преступных посягательств», заключающаяся в выработке принципов определения круга преступных деяний и законодательных признаков последних и формулировании идей и принципиальных положений, форм и методов уголовно-правового воздействия на преступность в целях ее снижения и уменьшения ее негативного воздействия на социальные процессы»<sup>232</sup>. Говоря о сущности уголовной политики, А.И.Александров пишет о том, что существует единая уголовная политика – политика в области борьбы с преступностью при помощи уголовного наказания, отражающая отношения власти к преступности, и пять ее составных частей: уголовно-правовая, уголовно-процессуальная, уголовно-розыскная, уголовно-предупредительная и уголовно-исполнительная политика. Иными словами, оценка категории уголовной политики в юридической литературе весьма неоднозначна.

Соглашаясь в принципе с тем, что уголовная политика, как особое социально-правовое явление, содержит в себе различные элементы, следует отметить, что в социально-ориентированном, правовом, демократическом государстве уголовная политика должна выражать интересы всего общества и государства, а не только его политической «элиты», к вопросам преступности и правовым средствам ее предупреждения.

<sup>230</sup> Разгильдиев Б.Т. Категория «уголовно-правовая политика»: содержание и форма//правовая политика :федеральные и региональные проблемы:Сб.науч.трудов/Под.ред.Н.И.Матузова.Тольятти, 2001.С.245.

<sup>231</sup> Коробеев А.И.,Усс А.В.,Голик Ю.В. Уголовно-правовая политика:тенденции и перспективы. Красноярск,1991.С.6-8.

<sup>232</sup> Лопашенко Н.А. Уголовная политика. М.:Волтерс-Клувер, 2009. С.8

Обобщая изложенное различными авторами, следует отметить, что первоосновой уголовной политики они признают политику борьбы с преступностью (Э.Ф.Побегайло) или политику противодействия преступности (Н.А.Лопашенко и другие исследователи). Сама уголовная политика исследуется в контексте применения уголовного закона и рассматривается как совокупность множества элементов. Многие авторы понимают уголовную политику как «деятельность государства» или как «направления деятельности». В любом из этих вариантов уголовная политика должна иметь определенную цель – тот результат, ради которого она осуществляется. Уголовная политика является особой разновидностью социальной политики – политики, направленной на решение важнейших проблем стратегического развития общества. Это особая деятельность по предупреждению преступности, защите личности, общества и государства от источников криминальной опасности уголовно-правовыми средствами. М.И.Ковалев замечал, что уголовная политика устанавливает «не только уголовно-правовые методы и средства борьбы с преступностью, но и призвана решать проблемы, связанные с профилактикой правонарушений»<sup>233</sup>. Еще более определенно на этот счет высказывается Н.А.Лопашенко, согласно которой уголовная политика «первична по отношению к уголовному праву. Она определяет задачи, стоящие перед ним, и большей частью – через уголовное законодательство – воплощается в нем»<sup>234</sup>. Следует согласиться с данным суждением, так как именно уголовная политика вырабатывает модель противодействия преступности в национальном и региональном масштабе, обуславливает парадигму развития и практику применения уголовно-правовых норм. Так как уголовное право не только регулирует общественные отношения, но и оказывает воздействие на общество и государство, устанавливая социальные ценности, подлежащие правовой охране, оно тем самым способствует антикриминальной сплоченности и солидарности общества. Следовательно уголовная политика посредством криминализации и пенализации общественно-опасных деяний должна способствовать противодействию преступности еще до применения уголовного закона, на стадии правотворческой деятельности представительных органов государственной власти. Чрезмерно репрессивная, карательная уголовная политика, не только не оправдана, но и опасна. Она способствует массовым нарушениям прав и свобод граждан и «уходу в тень» действительно опасных форм криминального поведения личности. Поэтому своевременная, научно обоснованная криминализация (декриминализация) общественных отношений входит в содержание уголовной политики. Нормы уголовного права позволяют облечь данную политику в соответствующие правовые формы. Однако не следует забывать и о конституционных основах уголовной политики, поскольку ее стратегии и формы их реализации не

<sup>233</sup> См.: Ковалев М.И., Воронин Ю.А. Криминология и уголовная политика. Свердловск, 1980.

<sup>234</sup> Лопашенко Н.А. Указ.соч. С.20.

прописано, что "при определении продолжительности основного отпуска сотрудника внутренних дел выходные и нерабочие праздничные дни (но не более 10 дней) в число календарных дней отпуска не включаются".

Эта норма требует согласования со статьёй 120 Трудового кодекса, в соответствии с которой в отпускные дни не включаются только нерабочие праздничные дни, а выходные подлежат включению.

Среди плюсов закона правоохранители отмечают положения, которые устанавливают статус полицейских как государственных служащих, одновременно приравнивая их специальные звания к воинским, со всеми сопутствующими статусными и материальными преимуществами.

Рыкунов А.А.

## ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РФ

Значение Конституционного Суда России сложно переоценить. Нельзя не согласиться с М. Барщевским, который однажды сказал, что без решений Конституционного Суда России права и свободы человека и гражданина остались бы декларациями.

Состояние конституционной законности в России во многом зависит от исполнения решений органов конституционной юстиции всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, физическими и юридическими лицами, от последовательного учета в правотворческой деятельности и правоприменительной практике правовых позиций данных органов конституционной юстиции. Данная тема имеет не только научно-теоретическую, но и научно-практическую значимость, поскольку исполнение решений показывает степень гарантированности Конституцией РФ обязанности государства по соблюдению и защите прав человека и гражданина всеми органами и должностными лицами. Формирование необходимого механизма исполнения решений КС РФ выступает в качестве самостоятельной проблемы, требующей своего разрешения, поскольку наличие позитивных норм права, регулирующих вопросы в сфере конституционного контроля, процесс исполнения решений КС РФ, а также наличие социально-ценностного содержания решений КС РФ, еще не является достаточным для эффективного исполнения данных решений<sup>376</sup>. Тема моего доклада не случайно именуется как *юридическая ответственность* за неисполнение решений КС РФ. Следует отметить, что Федеральный Конституционный Закон «О Конституционном Суде

<sup>376</sup> Витрук Н.В. Актуальные проблемы модернизации конституционного правосудия в России // Журнал российского права. 2011. № 10. С. 119-133.

Значительно упрощается процесс увольнения правоохранителей. Так, отказ сотрудника выехать к месту чрезвычайного положения, вооруженного конфликта, контртеррористической операции или ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций станет основанием расторжения контракта и увольнения. Сотрудника могут перевести на равнозначную должность в другой регион, а если тот ответит отказом — перевести на нижестоящую должность в той же местности. «Приказ руководителя должен быть исполнен беспрекословно, точно и в срок, обсуждение приказа и его критика недопустимы», — закреплено в законопроекте.

Противопоказано организовывать забастовки и принимать участие в их проведении», «заниматься предпринимательской или иной оплачиваемой деятельностью, за исключением преподавательской, научной и другой творческой деятельности». При этом творческая деятельность «не может финансироваться исключительно за счет средств иностранных государств, организаций или граждан».

Также сотрудникам запретят «приобретать ценные бумаги, по которым может быть получен доход», самостоятельно или через доверенных лиц принимать участие в управлении организациями независимо от их организационно-правовой формы. Если сотрудник все же владеет ценными бумагами, акциями или долями в капитале организации, он обязан передать их в доверительное управление.

Устанавливается запрет (аналогичный чиновничьему) и на получение подарков. Презенты, полученные на протокольных мероприятиях и в командировках, признаются федеральной собственностью и сдаются сотрудником по акту в подразделение, в котором он служит. Впоследствии он может подарки при желании выкупить.

Заметно больше станет ограничений и для приема на службу. Если сейчас полицейскими не могут стать только судимые, то в последствии путь в полицию будет закрыт и тем, в отношении кого уголовное преследование было прекращено по нереабилитирующим основаниям (истечение сроков давности, примирение сторон, амнистия, раскаяние).

Также будет поставлен законодательный запрет на службу в подчинении у родственников.

Принятие закона позволит повысить эффективность профессиональной служебной деятельности сотрудников, обеспечение при этом законных прав и интересов граждан.

Но, несмотря на многочисленные достоинства нового закона, можно обнаружить сразу несколько серьезных противоречий, нестыковок.

Так, например, новым законом устанавливается требование об оформлении личного поручительства на поступающего на службу в органы внутренних дел. Однако не предусмотрены правовые последствия для поручителя, если его "подопечный" будет уволен по виновным основаниям.

Также просматривается несоответствие в порядке определения продолжительности основного отпуска. В частности в новом законе

должны противоречить конституции государства. Именно конституция закрепляет правовые основания уголовной политики правового, демократического, социально-ориентированного государства. Наряду с этим важное значение для формирования уголовной политики имеют международные нормы и стандарты прав человека, а равно стандарты ООН, Совета Европы в сфере противодействия преступности и деятельности органов уголовной юстиции.

Другими словами, уголовная политика современного государства основывается на конституционных нормах и принципах, положениях международных стандартов прав человека и национальном уголовном законодательстве, которое выступает основной правовой формой ее становления, развития и осуществления. В рамках уголовной политики можно обозначить и такие формы ее реализации, как различные национальные и региональные программы противодействия преступности (например, программы борьбы с коррупцией, незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ). Это могут быть и Планы действий Правительства, и административные договоры между государственными структурами и институтами гражданского общества по вопросам предупреждения различных преступлений, и участие государства в международных конвенциях антикриминальной направленности.

В уголовной политике находят отражение такие уровни, как охранительный (охрана социальных ценностей от воздействия источников криминальной опасности); предупредительный (режим задач общей и частной превенции); регулятивный (применение уголовно-правовых норм к соответствующим общественным отношениям); уголовно-карательный (использование инструментария уголовной репрессии); восстановительный (обеспечение прав и интересов жертв преступлений, восстановление, насколько, конечно, это возможно, «ситуации социального равновесия и справедливости», нарушенных вследствие совершения преступления).

Что касается методов осуществления уголовной политики, то они заключаются в следующем:

- криминализация и пенализация общественно-опасных деяний посредством правотворческой деятельности. Самим фактом существования уголовно-правовых норм государство объявляет о приоритетных социальных ценностях, подлежащих охране, и о правовых последствиях посягательства на данные ценности;

- декриминализация и депенализация тех или иных видов социально отклоняющегося поведения личности. По существу, эти процессы реализуются в условиях правотворчества, так как предполагают изменения действующего уголовного законодательства в аспекте его гуманизации;

- применение уголовного закона, включающее в себя деятельность уполномоченных государством органов по привлечению виновных к уголовной ответственности, по юридической квалификации общественно-опасных деяний, применению наказаний и иных мер уголовно-правового

воздействия. В данном контексте находится также и освобождение от уголовной ответственности и наказания, осуществление уголовно-некарательных мер реагирования на преступность;

– правовое воспитание, то есть духовно-идеологическое воздействие на различные социальные группы с целью содействия продвижению в общество антикриминальных ценностей, инновационных социальных технологий противодействия преступности.

Эти методы должны находиться в постоянном единстве, чтобы способствовать достижению глобальной цели уголовной политики – снижению уровня преступности и ее удержанию в сравнительно безопасных для общества и государства границах.

Ведущими российскими учеными и экспертами разработана и представлена общественности Концепция уголовно-правовой политики России на период с 2012 по 2018 гг.<sup>235</sup>. Документ подготовлен рабочей группой Общественной палаты по содействию реформам правосудия, в которую входят эксперты Комиссии по проблемам безопасности граждан и взаимодействию с системой судебно-правоохранительных органов и ведущими специалистами в области уголовного права. В этом документе правового, программно-политического характера отмечено, что уголовная политика является важнейшим звеном правовой политики государства. В Концепции содержатся требования к повышению качества уголовного закона как ключевого средства реализации уголовной политики. То есть речь идет о требованиях к совершенствованию юридической техники изложения уголовно-правовых норм, что выступает значимым фактором эффективности уголовной политики.

В целом необходимо отметить, что рассматриваемая Концепция правовой политики ориентирована на ее гуманизацию, имеющую первоочередное отношение к уголовной политике.

Наряду с государством гражданское общество также является субъектом формирования и реализации уголовной политики. В связи с этим закономерно определить уголовную политику как правотворческую и правоприменительную деятельность государственных органов, осуществляемую при участии институтов гражданского общества, на основе правовых средств уголовного закона, а также иных (организационных, «ресурсных», духовно-идеологических) средств, направленную на снижение уровня преступности и его удержание в безопасных для общества и государства границах. Гражданское общество выступает партнером государства в большей степени в реализации уголовной политики, и в меньшей степени – в ее формировании. Это участие проявляется в экспертно-аналитической работе представителей гражданского общества, в разработке проектов изменений уголовного законодательства, в возможности осуществления общественного контроля за выполнением своих функций правоохранительными органами.

Также внесен ряд изменений в порядок наложения дисциплинарных взысканий.

Сроки наложения дисциплинарного взыскания не понесли существенных изменений. Максимальный срок увеличили с 10 дней до 2 недель со дня, когда прямому руководителю (начальнику) или непосредственному руководителю (начальнику) стало известно о совершении сотрудником органов внутренних дел дисциплинарного проступка, а в случае проведения служебной проверки или возбуждения уголовного дела – так и оставили не позднее чем через один месяц.

Уполномоченный руководитель обязан в течение трех рабочих дней ознакомить сотрудника органов внутренних дел под расписку с приказом о наложении на него дисциплинарного взыскания.

Помимо этого зафиксирован вопрос о сроках, когда дисциплинарное взыскание не может быть наложено на сотрудника органов внутренних дел. Этот срок составляет 6 месяцев со дня совершения дисциплинарного проступка.

Кроме этого новым законом наконец-то урегулирован вопрос служебного времени и отдыха сотрудников. Это еще одна очень важная новация. Вводится понятие ненормированного служебного времени. Нормальная продолжительность служебного времени не может превышать 40 часов в неделю. Для сотрудников, замещающих должности старшего и высшего начальствующего состава, устанавливается ненормированный служебный день, который компенсируется дополнительным отпуском продолжительностью от 3 до 10 календарных дней. Продолжительность отпусков ставится в зависимость от выслуги лет и условий прохождения службы.

Как и в Законе "О полиции", в этом законопроекте существенно усилен контроль за полицейскими со стороны общества. Помимо ведомственного контроля, предусмотрен государственный надзор специально уполномоченных госорганов и органов прокуратуры.

Также закон предусматривает выполнение необходимых положений. Никто не имеет права вмешиваться в законную деятельность сотрудника, кроме лиц, прямо уполномоченных на то федеральным законом. Сотрудник при выполнении служебных обязанностей подчиняется только прямым руководителям или начальникам.

Обязательным для сотрудника является выполнение приказов и распоряжений руководителей, отданных в установленном порядке и не противоречащих федеральному закону.

Ограничение прав и свобод человека и гражданина в отношении сотрудника допускается федеральным законом в той мере, в какой это необходимо для выполнения задач, связанных с защитой основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, и для обеспечения безопасности государства.

<sup>235</sup> Концепция уголовно-правовой политики Российской Федерации // [www.oprf.ru](http://www.oprf.ru)

этих данных, порядок ведения личных дел, реестров сотрудников и кадрового резерва.

Учреждаются специальные звания - "полицей", "внутренней службы" или "юстиции". При этом сохраняются традиционные институты присвоения специальных званий в соответствии с должностью.

Закон предусматривает заслон, барьер от «коррупционеров в погонах». А именно, предлагается распространить более жесткие ограничения, обязанности и запреты, связанные со службой. К таким можно отнести недопустимость нахождения сотрудника на службе в органах внутренних дел в случае осуждения за преступление по приговору суда, вступившему в законную силу, наличия судимости, в том числе снятой или погашенной.

Нельзя будет служить и после прекращения уголовного преследования по нереабилитирующим основаниям.

Вместе с тем в законе водятся современные нормы, эффективно регулирующие механизм противодействия коррупции на государственной службе. Детально регламентируется урегулирование конфликта интересов и разрешение служебных споров в органах внутренних дел.

Так, например, сотрудники обязаны представлять декларации о своих доходах, доходах супруги или супруга, несовершеннолетних детей. Непредставление сведений о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера будет являться грубым нарушением служебной дисциплины и может повлечь за собой наложение на сотрудника дисциплинарного взыскания или стать основанием для расторжения контракта.

Против коррупции направлена и ротация руководителей территориальных органов МВД. Ротация осуществляется по истечении зафиксированного в контракте периода пребывания в замещаемой должности - до шести лет. Она означает перевод сотрудника на равнозначную должность, в том числе в другую местность. А в случае его отказа - возможность перевода на нижестоящую должность или даже увольнения.

Отдельная глава закона посвящена вопросам применения мер поощрения, соблюдения служебной дисциплины, наложения на сотрудников дисциплинарных взысканий и организации служебных проверок.

В законе сократили виды взысканий, которые налагались на сотрудника органов внутренних дел в случае нарушения им служебной дисциплины, а также в иных случаях, предусмотренных Федеральным законом, добавились новые. Убрали, такие виды как, снижение в специальном звании на одну ступень и лишение наградного знака.

Перечень выглядит следующим образом и налагаются дисциплинарные взыскания в виде замечания, выговора, строгого выговора, предупреждения о неполном служебном соответствии, перевода на нижестоящую должность в органах внутренних дел и увольнения со службы в органах внутренних дел.

## **ПРАВОВАЯ ГАРАНТИЯ ЗАЩИТЫ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ**

В современных условиях построения правового государства в России возрастает степень опасности, которой подвергается ребенок в обществе. В связи с этим особую значимость приобретает обеспечение правовой гарантии защиты несовершеннолетних.

В настоящее время уголовные дела о преступлениях данной категории граждан фактически рассматриваются в общем порядке, предусмотренном уголовно-процессуальным законодательством РФ. В результате несовершеннолетний приравнивается в суде к взрослому, что приводит не только к нарушению основных прав подростка, установленных международно-правовыми актами, но и обуславливает неэффективность принятого судебного решения. Кроме того, в качестве мер уголовно-правового воздействия на несовершеннолетних приоритет отдается карательной направленности, что негативно сказывается на несформировавшейся психике подростков и в дальнейшем нередко приводит к повторным правонарушениям. В этой связи интересы охраны прав несовершеннолетних, обеспечения наиболее эффективного содействия их благополучию, сокращения использования в отношении подростков карательных санкций делают актуальной задачу создания в России системы ювенальной юстиции.

Ювенальная юстиция – это особая система защиты прав несовершеннолетних, включающая в себя многочисленные институты государства и общества, осуществляющие комплекс мер, направленных на последовательное создание правовых условий для реализации прав несовершеннолетними, устранения препятствий в их осуществлении, восстановления нарушенных прав<sup>236</sup>.

В структуру ювенальной юстиции входят такие элементы, как судебные органы, рассматривающие дела с участием несовершеннолетних; учреждения, осуществляющие меры наказания в отношении данной категории граждан; специализированные структуры в органах следствия и дознания; уполномоченные по правам ребенка.

В понятие ювенальной юстиции следует вкладывать как правовую, так и социальную основы. Правовую основу ювенальной юстиции составляют правовые акты, регламентирующие деятельность ювенальных судов; нормативные акты, направленные на защиту прав несовершеннолетних. В социальной основе ювенальной юстиции «лежат идеи, направленные на воспитание; социальную защиту несовершеннолетнего; минимизацию подавляющего влияния на подростков процедуры судебного рассмотрения

<sup>236</sup> Карнозова Л.М. Ювенальная юстиция: содержание понятия и перспективы в России// Вопросы ювенальной юстиции, №3(12), 2007;

дел; снижение строгости уголовных наказаний»<sup>237</sup>. Правовые и социальные основы ювенальной юстиции должны находиться во взаимодействии, что составит механизм защиты прав и законных интересов несовершеннолетнего.

Основными принципами ювенальной юстиции, отличающими её как форму осуществления правосудия, являются: повышение правовой гарантии защиты прав несовершеннолетних; преимущественное использование мер воспитательного воздействия в рамках ювенального правосудия; социальная насыщенность ювенальной юстиции; индивидуализация судебного процесса, взаимодействие всех элементов системы ювенальной юстиции в ходе реализации и обеспечения прав и законных интересов несовершеннолетнего.

На сегодняшний день в мире существует две модели ювенальной юстиции: реабилитационная модель и модель восстановительного правосудия<sup>238</sup>.

Реабилитационная модель первостепенной задачей ставит решение проблем ребенка. Реабилитация, в данном случае, касается не только ребенка, пострадавшего от жестокого обращения, но и несовершеннолетнего правонарушителя, который подлежит ресоциализации. Этот тип модели ювенальной юстиции фактически строится вне принципа ответственности. Особая роль отводится благополучию ребенка путем выявления и решения его проблем, но игнорируется факт причинения вреда жертве и обществу.

Восстановительная ювенальная юстиция выдвигает на первый план необходимость осознания нарушителем негативных последствий совершенного им преступления и реального заглаживания причиненного им вреда. Этот тип модели ювенальной юстиции при решении проблем ребенка фокусируется на создании условий для формирования механизмов ответственного поведения. Процедурой, реализующей восстановительный подход, является организация встречи сторон (медиация), где достигаются эти цели с помощью посредника (медиатора). Программы восстановительного правосудия в совокупности с социальной и психологической работой позволяют эффективнее осуществлять реабилитацию и ресоциализацию правонарушителей.

В российском законодательстве содержатся нормы, касающиеся непосредственно института примирения: в случае примирения и заглаживания вреда (частный случай посткриминального поведения) уголовное дело в отношении обвиняемого, впервые совершившего преступление небольшой или средней тяжести, может быть прекращено (статья 76 УК РФ, 25 УПК РФ). По остальным категориям преступлений заглаживание вреда рассматривается как смягчающее обстоятельство (п. "к" ч. 1 ст. 61 УК РФ). Обязательным является прекращение дел за примирением

<sup>237</sup> Малышев В.А. Ювенальная юстиция как средство защиты прав и законных интересов несовершеннолетних в РФ // Адвокат, №4, 2008;

<sup>238</sup> Организация и проведение программ восстановительного правосудия. Методическое пособие / Под ред.: Карнозова Л.М., Максудов Р.Р.. - 2-е изд. - Пермь, 2007. - 243 с.

службу, зачислении в ведомственное образовательное учреждение, назначении на должность или восстановлении в должности.

Определяются содержание, формы, сроки действия контракта и порядок его заключения.

В законе детально регламентируются вопросы испытания при поступлении на службу.

Так, например, сокращен срок испытания для гражданина, поступающего на службу в органы внутренних дел. В положении он установлен продолжительностью от трёх месяцев до одного года, а в законопроекте срок составляет от двух до шести месяцев.

Устанавливаются пять категорий годности будущих сотрудников ОВД к службе по состоянию здоровья — от А (годен) до Д (не годен). Закон предусматривает компенсацию ненормированного рабочего дня 10-дневным дополнительным отпуском. Закон предусматривает увеличение предельного возраста пребывания на службе в органах внутренних дел на 5 лет. Это, с одной стороны, упростит действующую процедуру продления службы, а с другой - сохранит право сотрудника на пенсию по достижении двадцати лет выслуги.

Подобный подход позволит сохранить наиболее опытных сотрудников и сократить нагрузку на кадровый аппарат и медицинские учреждения.

К примеру, для сотрудников, имеющих специальные звания полковника - полиции, внутренней службы, юстиции, - предельный возраст пребывания на службе составит 55 лет вместо 50, предусмотренными действующим положением. Для сотрудников органов внутренних дел, имеющих иные специальные звания, - 50 лет вместо 45.

Также закон существенно повышает квалификационные требования ко всем должностям сотрудников органов внутренних дел. Это касается уровня профессионального образования, степени владения профессиональными навыками, а также к состоянию здоровья. Вводится конкурсный порядок отбора кандидатур на замещение отдельных категорий должностей.

Одновременно усовершенствованы положения, относящиеся к вопросам профессиональной подготовки и переподготовки.

Так, согласно положению, сотрудник, заключивший контракт о службе в органах внутренних дел на определенный срок, проходит аттестацию при его продлении, а сотрудник, заключивший контракт на неопределенный срок, - каждые пять лет службы.

А новым законом предлагается сделать аттестацию регулярной и проводить ее раз в четыре года. Причем в случае необходимости допускается проведение внеочередной аттестации.

В законе для создания гарантий соблюдения и защиты конституционных прав сотрудника, связанных с его персональными данными, впервые определяются порядок обработки, хранения и передачи

Правовую основу службы в органах внутренних дел составляют Конституция Российской Федерации, Федеральные законы «О полиции», «О социальных гарантиях сотрудникам органов внутренних дел», Положение о службе в органах внутренних дел РФ.

Законопроект "О службе в органах внутренних дел Российской Федерации" был Принят Государственной Думой 17 ноября 2011 года и Одобрен Советом Федерации 25 ноября 2011 года.

Он должен заменить одноименное Положение, утвержденное Постановлением Верховного Совета РФ от 23 декабря 1992 года, которое по объективным причинам уже не может в полной мере соответствовать требованиям сегодняшнего дня.

Новый закон регулирует правоотношения, связанные с поступлением на службу в органы внутренних дел, ее прохождением и прекращением, а также с определением правового положения, то есть статуса сотрудника органа внутренних дел.

Закон содержит в себе как нормы, которые не были затронуты в положении, так и углубленное рассмотрение старых норм.

Так, впервые подробно регламентируется правовое положение - статус сотрудника органов внутренних дел как федерального государственного служащего. Этому вопросу посвящена отдельная глава законопроекта. Подробно расписаны все права сотрудников органов внутренних дел, такие как, на достойные условия работы, на отдых, на денежное довольствие, на профессиональную подготовку, на государственную защиту его жизни здоровья и др.<sup>374</sup>

Не остались без внимания и обязанности сотрудников. В их числе: знать и соблюдать Конституцию РФ и другие НПА, соблюдать права и законные интересы граждан, беречь государственное имущество и др.<sup>375</sup>

Ограничения, обязанности и запреты, распространяющиеся на сотрудников, в действующем положении регулируются Федеральным законом "О противодействии коррупции" и статьями 17, 18 и 20 Федерального закона от 27 июля 2004 года N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации". В законопроекте же говорится о том, что они регулируются другими нормативно – правовыми актами, и в частности, ФЗ «О полиции».

Так, полицейский не должен допускать публичные высказывания, суждения и оценки, если это не входит в его служебные обязанности. Непредставление сотрудником сведений о доходах и имуществе либо представление заведомо недостоверных или неполных сведений станет основанием к увольнению.

Также впервые на законодательном уровне устанавливается контрактная основа правоотношений между государством и гражданином - сотрудником органов внутренних дел, возникающих при поступлении на

<sup>374</sup> Законопроект О службе в органах внутренних дел. Статья 11

<sup>375</sup> Законопроект О службе в органах внутренних дел. Статья 12

в случаях частного обвинения - тех, что возбуждаются исключительно по инициативе потерпевшего. Несоввершеннолетие лица, признанного виновным, вносит ряд дополнительных условий: во-первых, ограничивает верхние пределы санкций при назначении наказания и снижает минимальные пределы, во-вторых, предусматривает специфическую санкцию - применение принудительных мер воспитательного воздействия, в-третьих, само по себе служит смягчающим обстоятельством. Кроме того, при вынесении обвинительного приговора несовершеннолетнему суд обязан рассмотреть возможность наказания, не связанного с лишением свободы.

Особая роль в системе ювенальной юстиции отводится ювенальным судам. Ювенальные суды – это специализированные органы для осуществления правосудия в отношении несовершеннолетних правонарушителей и потерпевших<sup>239</sup>. В таком суде акценты в работе с несовершеннолетними правонарушителями переносятся с карательного и репрессивного на воспитательный и реабилитационный. При этом приоритет воспитательных и реабилитационных мер обеспечивается судом во взаимодействии с социальными службами. Специалистами проводится оценка социально-психологического благополучия несовершеннолетнего, решаются вопросы о необходимости проведения комплексных социально-психологических мер профилактической и реабилитационной направленности в интересах несовершеннолетнего.

В настоящее время в условиях построения правового государства создание, развитие и правовое закрепление системы ювенальной юстиции занимает центральное место в области обеспечения правовыми гарантиями такой категории граждан, как несовершеннолетние. В этой связи необходимо принять закон « О системе ювенальной юстиции в Российской Федерации». В нем целесообразно уделить внимание понятию и назначению системы ювенальной юстиции в целом; определению институтов, входящих в данную систему и порядок их взаимодействия. На основе данного закона необходимо принять Ювенальный кодекс, содержащий нормы, обуславливающие наказание несовершеннолетних с учетом их возрастных и психологических особенностей и выбранной модели ювенальной юстиции.

Таким образом, посредством системы ювенальной юстиции должно осуществляться обеспечение принятия справедливого правового решения в отношении несовершеннолетних, реализации ими законных прав и интересов, выведения данной категории граждан из общей системы карательной юстиции, преимущественное использование мер воспитательного воздействия в рамках ювенального правосудия. Это и представляет собой правовую гарантию защиты несовершеннолетних в современных условиях построения правового государства в России.

<sup>239</sup> Карнозова Л.М. Ювенальная юстиция: содержание понятия и перспективы в России// Вопросы ювенальной юстиции, №3(12), 2007.

### ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ СУБЪЕКТОВ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

При исследовании правового режима тех или иных объектов права интеллектуальной собственности, неизбежно возникает потребность в изучение вопроса о субъектах правоотношений, складывающихся в данной сфере.

Л.И. Спиридонов отмечает, что субъектом права является лицо, «признанное по праву способным вступать в правоотношения и приобретать права и обязанности»<sup>240</sup>. Определяя субъектов права интеллектуальной собственности, ученые в данной области разделяют две позиции. В соответствии с первой субъект права определяется фактом создания им охраноспособного объекта интеллектуальной собственности. Например, Г.Ф. Шершеневич определяет субъекта авторского права как «лицо, духовному творчеству которого сочинение обязано своим происхождением. Таким лицом может быть физическое лицо, способное мыслить и творить»<sup>241</sup>. А.С. Антонюк в своей работе в качестве субъекта определяет «индивида либо группу индивидов, в результате интеллектуальных усилий которых и возникают объекты и отношения интеллектуальной собственности»<sup>242</sup>.

Согласно второй позиции субъект права интеллектуальной собственности определяется через права и обязанности данного лица в отношении к соответствующему объекту. «Субъектами авторского права являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения»<sup>243</sup>, пишет А.П. Сергеев. Аналогичной позиции придерживаются и другие ученые. Так, согласно И.В. Поповой, «субъектами авторского права являются обладатели субъективных авторских прав и носители обязанностей в правоотношениях, связанных с созданием и использованием произведений науки, литературы и искусства»<sup>244</sup>. Р.А. Гурский указывает, что субъектами авторского права являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении охраноспособного объекта авторского права<sup>245</sup>.

Анализируя данные позиции, следует отметить, что субъектом права интеллектуальной собственности может быть не только автор, но и

<sup>240</sup> Спиридонов Л.И. Теория государства и права. М., 2007. С. 183.

<sup>241</sup> Шершеневич Г.Ф. Авторское право на литературные произведения. Казань, 2008. С. 130.

<sup>242</sup> Антонюк А.С. Экономическое содержание отношений интеллектуальной собственности на объекты изобретения. Тамбов, 2009. С. 16.

<sup>243</sup> Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. М., 2007. С. 167.

<sup>244</sup> Попова И.В. Авторское право и смежные права. Минск, 2009. С. 57.

<sup>245</sup> Гурский Р.А. Служебное произведение по российскому авторскому праву. Казань, 2007. С. 109.

статус законных политических партий. Если они будут в полной мере отражать интересы значительной части общества и найдут поддержку среди населения, граждан РФ, то они, несомненно, составят конкуренцию "партиям- ветеранам"<sup>372</sup> на региональных и федеральных выборах в органы власти. Партий может быть сколько угодно, но, на наш взгляд, следует регламентировать их участие на выборах: допускать на региональные выборы только в случае успешного выступления на муниципальных. И только тогда открывать им путь в Государственную Думу. Не ясно, как будут обеспечены равные права многочисленных партий на телевидении, радио, газетах. Возможно, предвыборная агитация будет вестись посредством сети интернет.

Заявленные реформы в перспективе могут привести к зрелому парламентаризму, эффективной работе политической системы и положительно сказаться на системе представительства интересов. Формирование новых партий в России вполне закономерный процесс, так как они отражают новые запросы общества. Все внесенные законопроекты направлены, в первую очередь, на развитие институтов демократии, создание конкурентной политической среды, развитие субъектов РФ.

Румянцева Е.В., Маркухова С.В.

### СЛУЖБА В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ: СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Одно из центральных мест в системе правоохранительных органов Российской Федерации занимают органы внутренних дел, которые обеспечивают значительный объем работы по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, укреплению законности, защите прав и свобод человека, охране законных интересов государственных и негосударственных предприятий, организаций различных форм собственности и трудовых коллективов, по борьбе с преступностью и иными правонарушениями.

Сотрудниками органов внутренних дел Российской Федерации являются граждане Российской Федерации, состоящие в должностях рядового и начальствующего состава органов внутренних дел или в кадрах Министерства внутренних дел Российской Федерации, которым в установленном порядке присвоены специальные звания рядового и начальствующего состава органов внутренних дел<sup>373</sup>.

<sup>372</sup> "Партии - ветераны" - Зарегистрированные политические партии в соответствии с федеральным законом "О политических партиях" (без поправки № 1471-6)

<sup>373</sup> Положение о службе в органах внутренних дел РФ. Утверждено постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 23 декабря 1992 года

3 марта 2012 года указом Президента РФ с должности губернатора Саратовской области ушел в отставку П. Ипатов, 05 апреля новым губернатором стал В. Радаев, которому, на наш взгляд, широкую поддержку оказывает первый заместитель руководителя президентской администрации В. Володин. Это усилит его персональные позиции в регионе, но, вследствие напряженных отношений Володина и оппозиционных сил, может привести к дестабилизации политической обстановки в области, что в конечном итоге не «сыграет на руку» федеральному центру.

Уже принят новый закон "О политических партиях", Госдума готовится принять законопроект "О выборности губернаторов". С 2000 года ситуация в стране изменилась. И возврат к выборности губернаторов представляется нам правильным решением. Таким образом у партий и общественных организаций в регионах и в Саратовской области появится возможность делегировать на этот пост своих кандидатов. В ситуации с выбором губернатора должен присутствовать как президентский, так и внутрипартийный фильтр. Законопроект "О выборах губернаторов" должен быть принят в скором времени. Учитывая тот факт, что полномочия губернаторов в большинстве субъектов заканчиваются, федеральный центр заинтересован "опередить" законопроект и назначить глав регионов самостоятельно, по той простой причине, что рейтинг большинства губернаторов России, на данный момент, находится на низком уровне. В этой ситуации появляется возможность прихода к власти оппозиции. Примером стала спешка в назначении на пост губернатора Саратовской области В. Радаева, при широкой поддержке федерального центра, с целью сохранения своих позиций и сокращения политических рисков в регионе. Если в Саратовской области будут проходить выборы, весь вопрос в том какой кандидат от другой политической партии сможет составить конкуренцию действующему губернатору. Шанс победить у оппозиции появится лишь в том случае, если она здраво оценит ситуацию и поддержит единого кандидата на пост губернатора. В любом случае возвращение выборности губернаторов станет толчком к активной деятельности и заинтересованности как партий, так и кандидатов в удержании своих позиций в данном регионе.



<sup>371</sup> Официальный сайт аналитического центра Юрия Левады. URL: <http://levada.ru/indeksy> (дата обращения 10.04.12)

правообладатель, пользователь, правопреемник. Последние, в отличие от автора, не влияют на создание объекта авторского или патентного права. Тем не менее, законодательством за данными лицами закреплены определенные права и обязанности в отношении объекта авторского или патентного права. Поэтому, определяя автора, необходимо упомянуть его роль в создании охраноспособного объекта права интеллектуальной собственности, но, однако, невозможно таким же способом определить иных субъектов авторского и патентного права, которые могут не участвовать непосредственно в создании объектов интеллектуальной деятельности. В качестве субъектов авторского права выступают: авторы произведений науки, литературы, искусства; пользователи; правопреемники. Субъектами же патентного права являются: авторы объектов патентного права; патентообладатели; правопреемники; федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности; иные лица и органы, наделенные правами и обязанностями в данной сфере.

Говоря о правовом положении авторов объектов авторского и патентного права, нельзя не упомянуть статью 1257 ГК РФ. В соответствии с ней, автором произведения науки, литературы или искусства признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности - статья 1347 ГК РФ.

Необходимо отметить, что в отношениях могут выступать как отдельные граждане, так и коллективные образования, обладающие предусмотренными законом признаками. К числу таких образований относятся юридические лица. Наряду с термином «юридические лица» закон использует термин «физические лица», которым охватываются не только граждане России, но также иностранные граждане и лица без гражданства<sup>246</sup>.

Лицо может быть признано автором соответствующего объекта интеллектуальной собственности лишь при наличии критериев, которыми должен обладать соответствующий объект интеллектуальной собственности. Так как объекты авторского и патентного права определены законодателем, как результаты интеллектуальной деятельности, для них важно наличие творческой деятельности. В соответствии с пунктом 1 статьи 1228 ГК РФ, не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата, в том числе оказавшие автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также осуществляющие контроль за выполнением соответствующих работ. В этой связи важно отметить, что творческая

<sup>246</sup> Кротов М.В. Гражданское право. М., 2010. С. 95.

деятельность, приводящая к созданию произведения, хотя и порождает определенные правовые последствия, но юридической сделкой не является.

Автором может быть и лицо недееспособное<sup>247</sup>. За малолетних, в соответствии со ст. 28 ГК РФ, авторские права осуществляют их законные представители. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет осуществляют свое авторское право самостоятельно по ст. 26 ГК РФ. В отношении недееспособных или ограниченно дееспособных граждан права осуществляются опекунами и попечителями.

Таким образом, для того, чтобы лицо признавалось автором, необходимо наличие определенных условий, а именно: в результате творческой деятельности физического лица создан объект интеллектуальной собственности, обладающий критериями охраноспособности, предъявляемыми к соответствующему объекту действующим законодательством. Важной особенностью является также ещё и то, что дееспособность не представляется обязательным критерием для признания лица автором. Иных же условий и ограничений в отношении лица, создающего результат интеллектуальной деятельности, в данный момент законодательством не установлено.

Манжирова Е.Ю.; Анисимова Д.В.

### **ИНСТИТУТ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ИЗБИРАТЕЛЬНОМ ПРОЦЕССЕ РФ.**

Современный этап развития российского избирательного права характеризуется тем, что он приводится в соответствие с нормами международного права. В мире, в связи с информационной и научно-технической революцией, а также бурными социально-политическими изменениями, значительно усложнилось право, и увеличился сам объем правового регулирования. В этих условиях становится все более необходимым и актуальным использовать правовой опыт зарубежных стран. Для решения этой задачи был законодательно урегулирован институт международного представительства. Он был введен с целью обоснования политического контроля, взятых на себя государством международных норм, принципов и обязательств.

Главными преградами для устойчивого развития института международного представительства в РФ являются противоречивое развитие норм российского избирательного права и зачастую нежелание властей оказывать поддержку иностранным наблюдателям.

Приглашение международных наблюдателей показывает, что государство имеет желание показать подлинность выборов и легитимность

<sup>247</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 06.12.2011), ст. 17.

политической партии и самовыдвижения, возможно- с условием наличия подписей 5-7 % муниципальных депутатов. Так- же предлагается введение единого дня голосования.

Как известно, большинство партий поддержали законопроект. По нашему мнению, он заслуживает внимания и положительно скажется на демократизации политической жизни регионов. Законопроект обладает рядом преимуществ, но есть и недостатки. На наш взгляд, среди них стоит выделить процедуру отзыва губернатора. Если назначенного чиновника, недобросовестно исполняющего свои обязанности, может единоличным решением отозвать Президент, то народу на практике вряд ли удастся это сделать. Нужно будет провести референдум, собрать подписные листы, сдать их в избирком и через суд пытаться доказать, что губернатор плохо выполнял свои обязанности. В целом законопроект имеет все шансы для полноценной реализации на практике.

Новый закон "О политических партиях" включил в себя ряд новшеств, направленных на реформирование политической системы. Мы полагаем, что изменения в действующее законодательство, которые уже вступили в силу, способны обеспечить более широкое участие политических партий и граждан РФ. Вместе с тем, реализация указанных инициатив неизбежно приведет к усилению политической конкуренции, активизирует политическую борьбу, что в свою очередь положительно повлияет на политическую ситуацию в целом, расширит спектр партийного представительства в высшем законодательном органе страны. Масштабная партийная реформа- это сигнал к демократизации общества.

Вопрос о создании -общегосударственного общественного телеканала и телевидения (ОТВ) нуждается в широком обсуждении. Создание ОТВ, как нам представляется, будет свидетельствовать о модернизации политической системы страны, открытости власти и её желании выстроить конструктивный диалог с обществом.

На сегодняшний день политическая практика в России обнаруживает влияние партии "Единая Россия" на принятие кадровых и властных решений в субъектах РФ, в том числе и в Саратовской области. Наблюдается эволюция политического пространства региона. В качестве примера выступает Общественная палата и организация «Общероссийский народный фронт» в Саратовской области. Деятельность Общественной палаты вызывает вопросы, так как она не соответствует нормативно закрепленным возможностям, а «Общероссийский народный фронт» служит надпартийной структурой партии «Единая Россия». Ряд вопросов области решается посредством межрегиональных конференций партии «Единая Россия». Долгое время политическая элита работала на уменьшение значимости институтов гражданского общества. Губернатора области назначал и назначает Президент, обществу же оставалось лишь прогнозировать кто им станет. Причем, как правило, предугадать это не составляло особого труда, так как кандидаты были известны заранее.

нетронутым, устаревшем состоянии. Появилась необходимость ее реформирования.

В начале 2012 года Президент РФ Дмитрий Анатольевич Медведев внес в Госдуму ряд законодательных инициатив, меняющих политический ландшафт страны. В частности, он предложил перейти к выборности губернаторов, ввести упрощенный порядок регистрации партий, отменить сбор подписей для участия на выборах в Госдуму и ввести пропорциональное представительство по 225 округам на парламентских выборах. Изменения в закон "О политических партиях" уже вступили в силу. Остальные законопроекты пока находятся в Госдуме. Так- же планируется создание общегосударственного общественного телеканала и телевидения (ОТВ)<sup>369</sup>.

Большинство избирателей считают реформы необходимой мерой. Россияне рассчитывают, что она будет преследовать главную цель - приблизить нашу систему органов власти к народу. «У людей есть много претензий, много критики. Но главные претензии, которые исходят от избирателей, -это то, что власть работает на себя, власть не прозрачна. Поэтому те инициативы, которые выдвинул в декабре Президент, пользовались большим вниманием», -отметил Федоров, добавив, что самой удачной мерой в этом пакете избиратели считают закон о возвращении прямой выборности глав регионов. «Более 70% опрошенных поддержали предложение о переходе к прямым выборам глав субъектов», уточнил глава ВЦИОМ<sup>370</sup>.

Законопроект о возвращении губернаторских выборов пока прошел только первое чтение, но более всего им озабочены региональные партийные организации, так как они не заинтересованы в навязывании кандидатур из Москвы. По этой причине региональные отделения партий проводят консультации с центральным руководством. Возвращение выборности губернаторов - это важный вопрос для политического развития нашей страны. Теперь, когда укрепилась вертикаль власти, появилось множество институтов, идет процесс модернизации всех сфер жизни общества, возникла другая политическая задача, целью которой является развитие регионов России. Аккумуляция и агрегация мнений граждан станет постоянным и главным звеном деятельности губернатора. Кандидат на пост главы региона должен будет заручиться поддержкой как населения, так и местных элит, объединить их интересы и, в случае победы,- направить их усилия на развитие региона. Сама процедура выборов губернаторов должна стать максимально прозрачной и честной. Возможно, появится муниципальный фильтр для кандидатов. Будет предусмотрен порядок выдвижения от

<sup>369</sup>Социальная сеть "Гайдпарк". URL: <http://guidepark.ru/user/2311026546/content/1296052> (дата обращения 10.04.12). ОТВ - Общественное телевидение.

<sup>370</sup> См. Интервью на канале "Россия 24" при участии генерального директора ВЦИОМ Валерия Федорова посвященного обсуждению президентских законопроектов. Официальный сайт "Россия 24" ". URL: <http://vesti.ru/doc.html?id=767990> (дата обращения 10.04.12)

избранных органов. Деятельность иностранных наблюдателей понижает возможность нарушения процедуры проведения выборов, предотвращает организационные ошибки и давление на избирателей.

Наблюдатель – это, прежде всего, беспристрастный источник информации, с помощью которого можно получить наиболее объективные оценки и заключения относительно подлинности результатов выборов.

Международные организации, присылающие своих представителей, обращают внимание и сообщают о вмешательстве властей в избирательный процесс, случаях притеснения кандидатов, нарушениях тайны голосования и манипуляциях с протоколами о результатах<sup>248</sup>.

Иностранные наблюдатели способствуют практической реализации очень многих задач: контроль над проведением выборов, предотвращение нарушения процедур избирательного процесса, содействие в улучшении избирательного законодательства и его приведение в соответствие с международными нормами.

После окончания проведения выборов международный наблюдатель имеет право высказывать своё мнение и общаться с представителями средств массовой информации по поводу реализации основополагающих принципов выборов, плюсах и недостатках данной избирательной кампании.

На прошедших выборах Президента РФ 2012 года было приглашено рекордное количество международных наблюдателей. Это связано с негативной оценкой со стороны ПАСЕ и ОБСЕ о выборах в ГД 2011 года. По итогам своей работы международные наблюдатели высоко оценивают организацию выборов, признают, что выборы были честными и соответствовали международным избирательным стандартам.

Так, Миссии СНГ и ШОС заявили, что состоявшиеся выборы были свободными, транспарентными и справедливыми, прошли в соответствии с требованиями избирательного законодательства и принятыми Российской Федерацией международными обязательствами, что позволяет признать их демократичными и легитимными. Было отмечено, что миссиями не было зафиксировано нарушений российского избирательного законодательства, которые могли бы повлиять на результаты выборов.

Но согласно оценке международных наблюдателей от ПАСЕ и ОБСЕ, президентские выборы в РФ были несправедливыми. По словам специального координатора миссии наблюдателей Тони Пикулы, в частности, были отмечены перекосы в освещении деятельности одного из кандидатов, завышенные требования к регистрации кандидатов, злоупотребление административным ресурсом и отсутствие реальной конкуренции. Такое же мнение высказала глава миссии наблюдателей БДИПЧ ОБСЕ Хайди Тальявини. По ее словам, в президентских выборах был использован административный ресурс и предоставление неравного доступа кандидатам к СМИ . Она также оценила опыт внедрения прозрачных урн и

<sup>248</sup> Борисов И.Б. Представительная власть//Электоральный суверенитет.-2008 г.-№ 5/6. с.10

установку вэб-камер на избирательных участках как положительный, но "недостаточный, чтобы развеять сомнения в отношении честности процедуры голосования".

Можно сделать вывод, что приглашение международных наблюдателей способствует повышению авторитета избирательного процесса страны и исключению сомнений в легитимности избранных государственных органов.

Международные наблюдатели – это прежде независимые представители на выборах и поэтому их мнение наиболее объективно.

Деятельность иностранных представителей является основополагающим принципом для проведения честных и открытых выборов. Она способствует повышению уверенности граждан в справедливых выборах.

Институт международного представительства содействует повышению уровня доверия к институту выборов, побуждает власть к поиску и принятию соответствующих мер в случаях фиксации правонарушений.

Для дальнейшего развития российской избирательной системы и для поддержания её в стабильности необходимо постоянное представительство иностранных наблюдателей. Каждая избирательная техника должна совершенствоваться с помощью выявлений и анализа, встречаемых на практике нарушений избирательных процедур, что и является непосредственной задачей международных наблюдателей.

Медведева А. О.

### **ЗАЩИТА ТАМОЖЕННЫМИ ОРГАНАМИ РОССИИ ПРАВ НА ОБЪЕКТЫ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ**

До 2003 года защита прав на объекты интеллектуальной собственности с использованием норм таможенного законодательства в России не осуществлялась. Впервые такие нормы были закреплены в Таможенном кодексе Российской Федерации<sup>249</sup>, принятом 25 апреля 2003 года. Статья 393 Кодекса возлагала на таможенные органы обязанность принятия мер, связанных с приостановлением выпуска товаров. Приостановление осуществлялось только на основании заявления обладателя исключительных прав на объекты авторского права и смежных прав, на товарные знаки, знаки обслуживания и обладателя права пользования наименованием места происхождения товаров. В соответствии с закреплёнными полномочиями таможенные органы могли осуществлять подобную защиту только в отношении тех объектов интеллектуальной собственности, которые были включены в соответствующий реестр Федеральной таможенной службы.

<sup>249</sup> Таможенный кодекс Российской Федерации от 28.05.2003 N 61-ФЗ // СЗ РФ. 2003. N 22. Ст. 2066. – (Утратил силу)

- существование специализированной коммерческой организации – страховщика, осуществляющей страхование с целью систематического получения прибыли;

- страхование является формой защиты интереса лица – страхователя.

В современной юридической литературе, весьма затруднительно встретить чёткое определение страхования. Авторы по-разному определяют его понятие, уделяя внимание лишь признакам страхования<sup>367</sup>.

Самое точное определение, отвечающее современному представлению об организации страховых отношений, приведено в ФЗ «Об организации страхового дела в РФ»: под страхованием понимаются отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определённых страховых случаев за счёт денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счёт иных средств.

Родионов А. П.

### **«ПЕРСПЕКТИВЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ ОБЩЕСТВЕННО- ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ РЕГИОНОВ РОССИИ (НА ПРИМЕРЕ САРАТОВСКОЙ ОБЛАСТИ)»**

Сегодня отечественная общественно-политическая система требует более внимательного отношения. Результатом деятельности государственной власти стало то, что внутри страны у субъектов политических процессов появилось больше возможностей для реализации своих политических прав. Люди стали чувствовать себя более свободными, и осознали, что сама система стала в большей степени учитывать их пожелания и требования. У граждан появились возможности для более эффективной реализации своих политических прав. Мы склонны считать, что это результат активной разворачивающейся модернизация общественной и политической жизни России с элементами укрепления позиций правящей элиты, что вполне естественно.

Индекс оценок положения дел в стране по данным аналитического центра Юрия Левады<sup>368</sup>

Индекс строится как разность положительных и отрицательных ответов на вопрос: Идут ли дела в правильном направлении, или страна движется по неверному пути.



За минувшие 20 лет социально-экономическая структура общества претерпела ряд изменений и серьезно обновилась, а вот политическая система осталась в

<sup>367</sup> См.: Тимофеев В.В. Афанасьев С.Н. К вопросу о сущности страхования // Гражданское право. – 2009. – №2. – С. 41.

<sup>368</sup> Официальный сайт аналитического центра Юрия Левады. URL: <http://levada.ru/indeksy> (дата обращения 10.04.12)

путем выплаты взносов учреждению, которое берет на себя обязательство возместить возможный ущерб, понесенный в специально оговариваемых случаях.

«Страхование, выполняя универсальную обеспечительную функцию в сохранении материальных благ и физических, а также духовных сил или жизни человека, тем самым приобретает важнейшую социальную ценность»<sup>366</sup>.

Несмотря на кажущуюся простоту определения сущности страхования, формулирование этого определения до настоящего времени вызывает научные дискуссии. Сложность заключается в том, что в одном определении необходимо раскрыть сущность такой категории отношений как страхование, сделав его с одной стороны не слишком узким и одновременно охватывающим все виды страхования, с другой стороны не слишком широким, без включения посторонних положений.

Исторически в юридической литературе рассматривается доктрина о развитии страхования. Например, Г.Ф. Шершеневич выделял его три этапа: самострахование, взаимное страхование и коммерческое страхование.

Изначально возникло **самострахование**, выражающееся в откладывании самими хозяйствующими субъектами части дохода, прибыли в особый «страховой» капитал, предназначенный для возмещения потерь от несчастных случаев. Разделение убытков и ответственности в данном случае не происходит, так как при самостраховании возмещение потерь осуществляется за собственный счёт. Существование самострахования можно объяснить отсутствием организации страховой защиты другими способами и необходимостью полагаться только на собственные ресурсы.

**Взаимное страхование** построено на «страховом договоре», который является способом передачи риска. При взаимном страховании происходит объединение средств в особый фонд, из которого осуществляется покрытие убытков какого-либо участника данного объединения, вложившего денежный капитал в этот фонд.

**Коммерческого страхования** по своей сути схоже с современным договором страхования, заключаемым страхователем со страховщиком, в роли которого выступает специализированная коммерческая организация. Наличие таких организаций способствует формированию большого страхового капитала и позволяет покрывать все принятые ими на свой страх и риск убытки.

Из вышесказанного выделяем основные черты страхования, определяющие его сущность:

- вероятностный характер отношений;
- разделение ответственности;
- наличие обособленного страхового фонда;
- возвратность денежных средств;

<sup>366</sup> См.: Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. II: Обязательственное право / отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: Статут. – 2010. – С. 829.

Образование Таможенного союза России, Беларуси и Казахстана, вступление в силу наднациональных правовых актов и разработанных в соответствии с ними российских законов внесло существенные коррективы в таможенно-правовое регулирование защиты прав на объекты интеллектуальной собственности.

Данное регулирование основывается на следующих нормативно-правовых актах: Таможенный кодекс Таможенного союза<sup>250</sup>; Соглашение «О единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности»<sup>251</sup>; Соглашение «О едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств – членов Таможенного союза»<sup>252</sup>; Регламент взаимодействия таможенных органов государств-членов Таможенного союза по вопросам ведения единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности<sup>253</sup>; Федеральный закон N 311 «О таможенном регулировании в Российской Федерации»<sup>254</sup>; Порядок действий таможенных органов Российской Федерации при принятии мер по защите прав на объекты интеллектуальной собственности<sup>255</sup> и др.

Функции таможенных органов Российской Федерации по обеспечению в пределах своей компетенции защиты прав на объекты интеллектуальной собственности и осуществлению противодействия незаконному обороту объектов интеллектуальной собственности установлены ст. 12 федерального закона N 311. Таможенные органы принимают меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, связанные с приостановлением выпуска товаров, в соответствии с главой 46 Таможенного кодекса Таможенного союза и главой 42 федерального закона N 311. Таможенные органы принимают меры по защите прав на объекты

<sup>250</sup> Таможенный кодекс Таможенного союза: приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосударственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 N 17 (ред. от 16.04.2010) // СЗ РФ. 2010. N 50. Ст. 6615.

<sup>251</sup> О единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности: соглашение от 09. 12. 2010 // СЗ РФ. 2012. N5. Ст. 542.

<sup>252</sup> О едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств – членов Таможенного союза: соглашение между Правительством РФ, Правительством Республики Беларусь и Правительством Республики Казахстан от 21.05.2010 // Официальный сайт Комиссии Таможенного союза <http://www.tsouz.ru/> [Дата обращения: 21.05.2012].

<sup>253</sup> О Регламенте взаимодействия таможенных органов государств – членов Таможенного союза по вопросам ведения единого таможенного реестра объектов интеллектуальной собственности: решение Комиссии Таможенного союза от 18.06.2010 N 290 // Официальный сайт Комиссии Таможенного союза <http://www.tsouz.ru/> [Дата обращения: 21.05.2012].

<sup>254</sup> О таможенном регулировании в Российской Федерации: федер. закон от 27.11.2010 N 311-ФЗ (ред. от 06.12.2011) // СЗ РФ. 2010. N 48. Ст. 6252; 2011. N 50. Ст. 7351.

<sup>255</sup> Об утверждении Порядка действий таможенных органов Российской Федерации при принятии мер по защите прав на объекты интеллектуальной собственности: приказ ФТС РФ от 25.03.2011 N 626 // СПС «КонсультантПлюс». [Дата обращения: 21.05.2012].

интеллектуальной собственности только в отношении тех товаров, которые содержат объекты авторского права, смежных прав, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров<sup>256</sup> и ввоз которых в Российскую Федерацию или вывоз из Российской Федерации либо совершение с такими товарами иных действий при их нахождении под таможенным контролем влечет нарушение прав правообладателя в соответствии с российским законодательством<sup>257</sup>. Таким образом, перечень объектов интеллектуальной собственности, в отношении которых таможенные органы принимают меры по защите, по сравнению с Таможенным кодексом РФ 2003 года не изменился. При этом в Соглашении о едином таможенном реестре объектов интеллектуальной собственности государств – членов ТС от 21.05.2010 упоминается тот же перечень, за исключением наименований мест происхождения товара.

Механизм защиты прав на объекты интеллектуальной собственности, установленный Таможенным кодексом ТС и регламентированный федеральным законом «О таможенном регулировании в Российской Федерации», базируется на порядке, разработанном Всемирной таможенной организацией, и в некоторой степени схож с механизмом, действовавшим в РФ. При этом имеется ряд принципиальных отличий. Проведём сравнительный анализ изменений таможенного законодательства России в части защиты прав на объекты интеллектуальной собственности.

Основным инструментом таможенно-правовой защиты интересов правообладателей остаётся таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности (ТРОИС), обязанность ведения которого возложена на Федеральную таможенную службу.<sup>258</sup> Включение объекта интеллектуальной собственности в реестр осуществляется на основании заявления правообладателя. За включение в реестр плата не взимается.

В случае, если при совершении таможенных операций, связанных с помещением под таможенные процедуры товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, включенные в ТРОИС, должностным лицом таможенного органа выявлены товары, обладающие признаками контрафактных, выпуск таких товаров приостанавливается сроком на 10 рабочих дней. Товары, в отношении которых принято решение о приостановлении выпуска, приобретают (сохраняют) статус находящихся на временном хранении. Не позднее 1 рабочего дня, следующего за днем принятия решения о приостановлении выпуска товаров, таможенный орган

<sup>256</sup> Характеристика данных объектов интеллектуальной собственности закреплена в части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (федер. закон от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 08.12.2011) // СЗ РФ. 2006. N 52 (1 ч.). Ст. 5496; 2011. N 50. Ст. 7364).

<sup>257</sup> Об утверждении Порядка действий таможенных органов Российской Федерации при принятии мер по защите прав на объекты интеллектуальной собственности: приказ ФТС РФ от 25.03.2011 N 626 // СПС «КонсультантПлюс». [Дата обращения: 21.05.2012].

<sup>258</sup> О Федеральной таможенной службе: постановление Правительства РФ от 26.07.2006 N 459 (ред. от 20.06.2011, с изм. от 31.01.2012) // СЗ РФ. 2006. N 32. Ст. 3569; 2012. N 12. Ст. 1410.

профилактические предложения, формы участия сотрудников экспертных учреждений в реализации профилактических предложений, права и обязанности субъектов, осуществляющих контроль за профилактической деятельностью экспертов, и др. Также, необходимо внести соответствующие дополнения в статью 2 Закона об экспертной деятельности, касающиеся включения профилактической деятельности в круг задач государственной судебно-экспертной деятельности.

Весьма интересным является предложение Е. Р. Россинской о выделении государственных экспертных учреждений и о создании государственной судебно-экспертной службы, не связанной с органами дознания и предварительного расследования, что поможет избежать какого либо давления на эксперта или руководителя судебно-экспертного учреждения<sup>365</sup>. Но практика показывает, что в ряде случаев обособленность лиц, обладающих специальными знаниями, от органов дознания и следствия может нанести существенный вред правоохранительной системе. К примеру, потеряется оперативность применения специальных знаний, иногда определяющая успех раскрытия и расследования преступления. В связи с чем полагаем, что институт экспертов в правоохранительных органах должен быть сохранен. Обеспечение независимости эксперта должно заключаться в проведении альтернативных экспертиз, а также в конкуренции государственных и негосударственных экспертных учреждений.

Регурецкая Э.М.

## О СУЩНОСТИ СТРАХОВАНИЯ

Страхование как экономическая категория представляет собой экономический механизм, основанный на принципе распределения убытка, понесённого одними субъектами страховых правоотношений, между множеством других субъектов в случае наступления предусмотренных страховых событий.

Неудивительно, что уже много веков назад у человека возникло желание объединить своё имущество с имуществом других лиц и таким образом создать источник покрытия потерь от различных несчастных случаев, которые могут с ним произойти. Всё это создавало возможность распределить риск между определённым числом лиц, что приводило к уменьшению потерь у одного лица.

Согласно словарю В.И. Даля страховать означает отдавать кому-либо на страх, на ответ, ручательство, т.е. платить посрочно, за обеспечение целостности чего-то, с ответом на условную сумму. В толковом словаре Ожегова под словом «страховать» понимается - предотвращать материальные потери

<sup>365</sup> См.: Е. Р. Россинская. Судебная экспертиза в гражданском, арбитражном, административном и уголовном процессе. М., 2005. С. 89.

фиксирует, изымает) доказательства, хотя согласно законодательству у него нет на это права<sup>363</sup>.

И. Я. Фойницкий полагал: «Экспертом должны быть предоставлены все способы для ознакомления с обстоятельствами дела, знание которых необходимо для их экспертизы и для производства соответствующих приемов. Он не должен упускать из виду и таких признаков, на которые следователь и суд не обратили внимания, если исследование их может привести к открытию истины»<sup>364</sup>.

Мы считаем, что необходимо законодательное закрепление права эксперта собирать доказательства в некоторых, специально оговоренных случаях, к примеру: при исследовании предметов, которые являются возможными носителями микрообъектов; при производстве некоторых видов экспертиз, в частности, судебно-медицинского исследования трупа и живых лиц.

При рассмотрении правового статуса судебного эксперта, необходимо уделить внимание еще одной проблеме, решение которой требует экспертная практика – это экспертная инициатива. Возможность инициативных действий предоставлена эксперту п. 4 ч. 3 ст. 57 УПК: «давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам, хотя и не поставленным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования». Итак, проявление инициативы является правом эксперта, а не обязанностью. Полагаем, что, используя право на экспертную инициативу, эксперт должен сам сформулировать вопросы, которые не были поставлены перед ним работниками правоохранительных органов, но ответы на них должны иметь существенное значение для дела. Однако, может сложиться ситуация, что эксперт невольно станет выполнять функции следствия и суда, ведь формулирование вопросов эксперту является компетенцией органа, назначившего экспертизу. Чтобы не возникло такой ситуации, правоохранительным органам, при назначении экспертизы следует осуществлять конкретную, юридически обоснованную, грамотную с профессиональной точки зрения постановку экспертной задачи.

Довольно таки часто экспертная инициатива проявляется в профилактических предложениях эксперта, в связи с чем возникает проблема законодательной регламентации профилактической деятельности судебного эксперта, которая не урегулирована действующим УПК РФ. В юридической литературе и в теории судебной экспертизы активно обсуждается вопрос о законодательной регламентации этой области экспертной деятельности.

Мы считаем, что Закон об экспертной деятельности должен содержать отдельную главу «Профилактическая деятельность государственных судебно-экспертных учреждений». Подобная глава будет содержать нормы, определяющие перечень субъектов, осуществляющих и реализующих

<sup>363</sup> См.: Правила производства судебно-медицинских экспертиз. М., 2001. С. 21

<sup>364</sup> См.: Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства: В 2-х т. Т. 2. СПб., 1996. С. 299.

вручает декларанту и правообладателю (их представителям) уведомления о приостановлении выпуска товаров. По письменному запросу правообладателя (его представителя) срок приостановления выпуска товаров может быть продлен таможенным органом, если указанные лица обратились в уполномоченные органы за защитой прав правообладателя в соответствии с законодательством Российской Федерации.

В Федеральном законе «О таможенном регулировании в Российской Федерации» (ст. 306) сохранилось важное положение о том, что при включении объекта интеллектуальной собственности в таможенный реестр должны быть представлены сведения о товарах, ввоз которых в Российскую Федерацию или их вывоз из Российской Федерации или совершение с которыми иных действий во время их нахождения под таможенным контролем, по мнению правообладателя, влечет нарушение его прав, достаточно подробные для того, чтобы таможенные органы могли выявить такие товары при ввозе.

Также в Таможенном кодексе Таможенного союза (ст. 328) сохраняется норма о том, что меры по защите прав на объекты интеллектуальной собственности, принимаемые таможенными органами, не препятствуют правообладателю прибегать к любым средствам защиты своих прав в соответствии с законодательством государств – членов Таможенного союза. Как было отмечено ранее, в соответствии с Таможенным кодексом Российской Федерации 2003 года, для принятия таможенными органами мер, связанных с приостановлением выпуска товаров, требовалось письменное заявление правообладателя. Это существенно снижало эффективность применяемых защитных мер и допускало на территорию государства контрафактные товары, представляющие угрозу безопасности потребителей. Таможенный кодекс Таможенного союза определил, что таможенные органы могут принимать меры и в отношении объектов интеллектуальной собственности, не внесенным в таможенный реестр таких объектов – полномочия *ex officio*. Введение данного механизма позволяет осуществлять контрольные мероприятия без специального заявления правообладателя, на основании критериев, закреплённых в законодательстве государства – члена Таможенного союза. В Российской Федерации порядок приостановления выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не внесённые в реестр, установлен ст. 308 федерального закона «О таможенном регулировании в Российской Федерации». Таможенные органы вправе приостановить выпуск таких товаров при обнаружении признаков нарушения прав интеллектуальной собственности и при наличии информации о правообладателе или его представителе на территории РФ. Данное нововведение таможенного законодательства полностью соответствует мировой практике, а также международным документам, регулирующим вопросы, связанные с таможенно-правовой охраной прав интеллектуальной собственности. Оно повышает оперативность и результативность действий таможенных органов.

Приостановление выпуска товаров осуществляется, только если до

совершения или на момент совершения таможенных операций, связанных с помещением товаров под таможенные процедуры, либо проведения таможенного контроля у таможенного органа одновременно имеется в наличии информация о том, что:

- 1) на (в) товарах (их упаковке) содержатся результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации – объекты интеллектуальной собственности, которым предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации в соответствии с гражданским законодательством;
- 2) объекты интеллектуальной собственности не внесены в ТРОИС;
- 3) товары содержат объекты интеллектуальной собственности, меры по защите прав на которые ранее таможенными органами не принимались;
- 4) товары содержат объекты интеллектуальной собственности, правообладатель которых (его представитель) имеет место нахождения (представительство) на территории Российской Федерации (реквизиты, необходимые для уведомления о приостановлении выпуска товаров);
- 5) ввоз товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не внесенные в ТРОИС, в Российскую Федерацию или их вывоз из Российской Федерации либо совершение с такими товарами иных действий при их нахождении под таможенным контролем может повлечь нарушение прав правообладателя в соответствии с законодательством Российской Федерации. Выпуск товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не внесенные в ТРОИС, приостанавливается на 7 рабочих дней с возможностью продления данного срока не более чем на 10 рабочих дней по письменному заявлению правообладателя или его представителя и при подаче им заявления о включении соответствующих объектов интеллектуальной собственности в ТРОИС. Не позднее следующего дня после дня приостановления выпуска товаров таможенный орган информирует об этом правообладателя и декларанта. После приостановления выпуска товаров таможенный орган вправе запрашивать у правообладателя информацию, необходимую для выявления дополнительных признаков контрафактности товаров. По запросу правообладателя таможенные органы предоставляют информацию о товарах, в отношении которых было принято решение о приостановлении выпуска, а также осуществляют отбор проб и образцов таких товаров.

Введённый механизм доказывает свою эффективность на практике. За первые 6 месяцев 2011 года в результате применения нормы *ex officio* таможенные органы 64 раза приостановили выпуск товаров, не внесенных в таможенный реестр объектов интеллектуальной собственности. Это, в основном, различные игрушки (куклы, трансформеры, головоломки), обувь, автозапчасти, косметические средства, охранные сигнализации, кондитерские изделия<sup>259</sup>. Например, некоторое время назад в регионе деятельности Краснодарской таможни при досмотре выявлены спортивные надувные мячи, на которых была нанесена символика УЕФА. Выпуск товара

<sup>259</sup> Бороться с контрафактом нужно сообща // URL: <http://ved.customs.ru> [Дата обращения: 21.05.2012].

примеру, если определение не соответствует общим требованиям ч. 1 ст. 195 УПК РФ. Эксперт не имеет права давать оценку постановлению (определению) с точки зрения законности. Полагаем, что в этом случае он может воспользоваться правом, предоставленным ему п. 6 ч. 3 ст. 57 УПК РФ, т.е. отказаться от дачи заключения.

Традиционно в уголовно-процессуальной доктрине считалось, что эксперт может знакомиться не со всеми материалами дела, а лишь с теми, которые относятся к предмету экспертизы и необходимы для исследования. Согласно п.п. 1 и 2 ч. 3 ст. 57 УПК РФ эксперт вправе знакомиться с материалами уголовного дела, относящимися к предмету судебной экспертизы, ходатайствовать о предоставлении ему дополнительных материалов. Исходя из п. 4 ч. 3 данной статьи эксперт может давать заключение в пределах своей компетенции, в том числе по вопросам не определенным в постановлении о назначении судебной экспертизы, но имеющим отношение к предмету экспертного исследования. Если эксперт полагает, что ему нужны все материалы дела, он вправе запросить их у следствия или суда. В случае, если эксперту недостаточно предоставленных ему документов и материалов, а следователь либо суд отказывают предоставить ему дополнительные материалы – он в соответствии с п. 6 ч. 3 ст. 57 УПК РФ вправе отказаться от дачи заключения.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство запрещает эксперту самостоятельно собирать материалы для экспертного исследования, но существуют случаи, когда эксперт целенаправленно собирает материалы для производства экспертизы, что предусмотрено методикой экспертизы или экспертным заданием. К примеру, при проведении судебно-медицинского исследования трупа, из него могут быть взяты какие-либо части, внутренние органы и ткани, кровь и др. для последующих гистологических, химических и других исследований<sup>362</sup>.

Также некоторые вещественные доказательства обнаруживаются в ходе производства судебной экспертизы, особенно когда они ввиду своих свойств не могут быть восприняты и воспроизведены непосредственно следователем или с помощью специалиста имеющимися у них технико-криминалистическими средствами, а могут быть обнаружены только в лабораторных условиях при специально проводимых исследованиях, что предусматривается экспертным заданием. В практической деятельности такая проблема возникает при исследовании микрообъектов. Эксперт производит исследование предоставленных ему следователем или судом предметов и при обнаружении микрообъектов фиксирует данный факт в своем заключении. Практически всегда обнаруженные микрообъекты, приобретают значение вещественных доказательств и подвергаются дальнейшему экспертному исследованию, с целью решения других вопросов экспертного задания. Фактически эксперт собирает (обнаруживает,

<sup>362</sup> См.: Ардашкин А. Процессуальная форма объектов судебно-медицинской экспертизы // Российская юстиция. 2003. № 7. С. 67.

исключением неопределенного срока («разумный срок») и изложить данный пункт Правил в следующей редакции: «Продавец обязан передать товар покупателю в порядке и сроки, которые установлены в договоре, но не более 30 дней с момента получения намерения продавца. Обязательство, не исполненное в сроки, установленные в договоре, продавец должен выполнить в новые сроки, согласованные между сторонами, но не позднее 15 дней с момента уведомления покупателя»<sup>359</sup>.

Раков Д. Ю.

### ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО СТАТУСА СУДЕБНОГО ЭКСПЕРТА ПО УПК РФ

В настоящее время эксперт выступает в качестве самостоятельного субъекта уголовного процесса, имеющего процессуальные права и обязанности, которые отличают его от других субъектов. Возможность формирования самостоятельного доказательства – заключения эксперта определяет самостоятельность положения эксперта среди других субъектов уголовного процесса, содействующих осуществлению правосудия.

Все обязанности эксперта перечислены в статье 16 Федерального закона от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»<sup>360</sup>. В действующем УПК РФ отсутствует упоминание об обязанностях судебного эксперта, но в статье 57 отмечается, что эксперт делать вправе (ч. 3), а что не вправе (ч. 4).

В соответствии с ч. 2 ст. 199 УПК РФ после получения от следователя постановления о назначении судебной экспертизы и материалов, необходимых для ее производства, руководитель экспертного учреждения, за исключением руководителя государственного судебно-экспертного учреждения, разъясняет эксперту его права и ответственность, предусмотренные ст. 57 УПК РФ. Мы считаем, что процедура предусмотренная данной нормой, должна применяться к лицам, которые привлекаются к производству экспертиз в первый раз и не являющихся сотрудниками экспертных учреждений. Профессор Е.Р. Россинская полагает, что можно заменить данную процедуру присягой судебного эксперта, которую он будет давать при получении диплома о высшем экспертном образовании или квалификационного свидетельства на право производства судебных экспертиз<sup>361</sup>.

Уголовно-процессуальный закон не регламентирует действия эксперта в случае, если следователь или судья вынес постановление (определение) о назначении экспертизы с серьезными процессуальными недостатками, к

<sup>359</sup> Кузьменко А.С. Указ.соч.С.20.

<sup>360</sup> Российская газета.2001. 05 июня. № 106.

<sup>361</sup> См.: Россинская Е.Р. Судебная экспертиза в гражданском, арбитражном, административном и уголовном процессе. М., 2005. С. 87.

был приостановлен по процедуре *ex officio*, так как в таможене имелась информация о возможном нарушении прав правообладателя – Союза европейских футбольных ассоциаций. В короткий срок от представителя правообладателя в России (компании ООО «Юридическая фирма Городисский и Партнеры») в таможенный орган поступило заявление о том, что нарушаются исключительные права правообладателя, на основании которого таможенным органом был наложен арест на товар и возбуждено дело об административном правонарушении по ст. 14.10 КоАП РФ «Незаконное использование товарного знака». В настоящее время 1200 спортивных надувных мячей признаны судом контрафактными<sup>260</sup>.

Принципиальным положением является установление однократности применения данного механизма, т.е. приостановление выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не включённые в ТРОИС, не применяется в отношении товаров, по которым такое приостановление осуществлялось ранее. Данное положение направлено на стимулирование действий правообладателя по включению принадлежащих ему объектов интеллектуальной собственности в ТРОИС в целях обеспечения надлежащей защиты товаров при перемещении их через таможенную границу.

Так как в настоящее время только таможенные органы Российской Федерации и Республики Казахстан могут приостанавливать выпуск товаров без заявлений правообладателей, а в законодательстве Республики Беларусь критерии применения данного механизма не установлены, – прогнозируется ввоз подделок через внешние границы Таможенного союза, что существенно снижает действенность нормы *ex officio*. В связи с этим важной задачей является необходимость законодательного закрепления в Беларуси порядка приостановления выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не внесённые в таможенный реестр.

Отметим ещё несколько изменений, связанных с мерами по защите прав на объекты интеллектуальной собственности. Объект интеллектуальной собственности включается в реестр при условии, что правообладатель обеспечивает исполнение обязательства о возмещении имущественного вреда, который может быть причинён декларанту, собственнику, получателю товаров или иным лицам в связи с приостановлением выпуска товаров. В России, до начала функционирования Таможенного союза, страховая сумма или сумма обеспечения обязательства была достаточно высока – не менее 500 тысяч рублей, что препятствовало включению в таможенный реестр небольших компаний-правообладателей. В настоящее время страховая сумма составляет не менее 300 тысяч рублей. Таким образом, законодатель способствует более активной позиции правообладателей по включению объектов интеллектуальной собственности в ТРОИС.

При включении объектов интеллектуальной собственности в

<sup>260</sup> Защита символики международных спортивных мероприятий // URL: <http://www.customs.ru> [Дата обращения: 21.05.2012]

таможенные реестры устанавливается срок защиты прав правообладателя на объекты интеллектуальной собственности. Он определяется с учётом срока, указанного правообладателем в заявлении, но, согласно Таможенному кодексу Таможенного союза (ст. 329), не может превышать двух лет со дня включения в реестр. Таможенный кодекс Российской Федерации 2003 года (ст. 396) предусматривал установление срока, в течение которого таможенные органы принимают меры, связанные с приостановлением выпуска товаров, не более чем на пять лет со дня внесения объекта интеллектуальной собственности в реестр. Разумеется, срок защиты прав правообладателя на объекты интеллектуальной собственности не может превышать срока действия этих прав.

Таможенный кодекс РФ 2003 г. (ст. 400) закреплял категории товаров, в отношении которых таможенными органами не применялись меры, связанные с приостановлением выпуска товаров. К ним относились товары, содержащие объекты интеллектуальной собственности и перемещаемых через таможенную границу физическими лицами или пересылаемых в международных почтовых отправлениях в незначительном количестве, если такие товары предназначены для личных, семейных, домашних и иных, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности нужд. При этом в законодательстве существовал пробел: пределы незначительного количества перемещаемых (пересылаемых) товаров не были установлены. В ныне действующем таможенном законодательстве понятие «незначительное количество» в отношении товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, отсутствует.

Новым положением в направлении борьбы с контрафактной продукцией является норма, позволяющая декларанту в течение срока приостановления выпуска товаров при наличии письменного согласия правообладателя уничтожить товары, выпуск которых приостановлен. В этом случае решение таможенного органа о приостановлении выпуска товаров подлежит отмене. Данная норма предоставляет возможность выбора, как правообладателю, так и декларанту, она даёт им право альтернативного выхода из определённой ситуации.

Итак, в механизме защиты прав на объекты интеллектуальной собственности таможенными органами Российской Федерации произошли следующие изменения: расширение функции таможенных органов по защите прав на объекты интеллектуальной собственности и применение мер по приостановлению выпуска товаров, содержащих объекты интеллектуальной собственности, не внесённые в таможенный реестр (введение процедуры *ex officio*); снижение суммы обеспечения обязательств при включении объекта в ТРОИС; уменьшение срока защиты прав правообладателя на объекты интеллектуальной собственности; установление права декларанта в течение срока приостановления выпуска товаров с письменного согласия правообладателя уничтожить товары, выпуск которых приостановлен; расширение числа случаев, в которых объект интеллектуальной

передачи товара или его оплаты. В противном случае стороны не смогут предъявлять санкции, связанные с непередачей товара или его неоплатой<sup>356</sup>. Аналогичной точки зрения придерживается и Кузьменко А.С., предлагая исключить из пункта 2 Правил выдачу кассового или товарного чека в качестве одного из моментов заключения договора<sup>357</sup>.

Спецификой обладает и субъектный состав договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом. Так, субъектами данного договора, исходя из положений ГК РФ о розничной купле-продаже, являются продавец и потребитель.

Однако, как справедливо замечает О.В. Орешкина, данный круг продавцов не совпадает с тем кругом продавцов, которые реально участвуют в правоотношениях по дистанционной купле-продаже. В Правилах ничего не сказано о так называемых «распространителях», реализующих товары без регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей по каталогам, например, при продаже парфюмерно-косметических изделий, когда продавцом является физическое лицо. Вследствие этого, покупатель оказывается полностью лишен тех гарантий, которые ему предоставляются законодательством о защите прав потребителей.

Кроме того, ни Закон о защите прав потребителей, ни Правила не устанавливают никаких дополнительных требований к фигуре продавца, осуществляющего розничную куплю-продажу товаров дистанционным способом. Потребитель никаким образом не застрахован от «фирм-однодневок», предлагающих свои товары во всемирной сети Интернет, рассылающих каталоги по почте, а затем бесследно исчезающих. Возможным решением такой проблемы может стать введение обязательного лицензирования деятельности по продаже товаров дистанционным способом<sup>358</sup>.

Правам потребителя корреспондируют обязанности продавца. Основная обязанность продавца заключается в том, чтобы передать товар покупателю. В соответствии с пунктом 23 Правил продажи товаров дистанционным способом продавец обязан передать товар покупателю в порядке и сроки, которые установлены в договоре. Если в договоре срок доставки товара не определен и отсутствуют возможности определить этот срок, товар должен быть передан продавцом в разумный срок. Однако установление неопределенного срока исполнения продавцом своей обязанности может привести к намеренному затягиванию данного срока со стороны продавца и нарушению прав потребителя.

В связи с этим необходимо, в пункте 23 определить максимальный срок выполнения обязательств по доставке товаров с одновременным

<sup>356</sup> Белова О.С. Указ. соч. С.14.

<sup>357</sup> Кузьменко. Указ. соч. С.18.

<sup>358</sup> Богдан В.В. Специфика субъектного состава договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом // Актуальные проблемы российского права. 2008. №4. С.147-148.

осуществляется статьей 497 Гражданского кодекса РФ, Законом РФ «О защите прав потребителей», ст.26.1 которого посвящена дистанционному способу продажи товаров, а также Постановлением Правительства РФ, утвердившим Правила продажи товаров дистанционным способом.

Понятие «продажи товаров дистанционным способом» содержится в Правилах продажи товаров дистанционным способом. В соответствии с данным документом дистанционная купля-продажа представляет собой продажу товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора<sup>353</sup>.

Рассматривая любой вид договоров необходимо выделить его существенные условия. Как отмечает Белова О.С., исследование договора дистанционной розничной купли-продажи также позволило сделать вывод, что обязательными существенными условиями договора дистанционной купли-продажи должны являться: предмет договора, количество и цена товара<sup>354</sup>. Кузьменко А.С. выделяет еще одно условие в качестве существенного. Так, по его мнению, условие о доставке товара продавцом покупателю является существенным условием договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли. В отсутствие данного условия договор розничной купли-продажи считается незаключенным<sup>355</sup>.

Данная точка зрения представляется нам наиболее верной, поскольку исполнение договора дистанционной купли-продажи всегда происходит вне места нахождения продавца, в связи с чем вопрос о том, на какой из сторон лежит обязанность по доставке является очень важным, так как от его решения зависит и переход риска случайной гибели товара.

В соответствии с пунктом 20 правил продажи товаров дистанционным способом договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар. Таким образом, данный договор может быть как реальным, так и консенсуальным. Однако, как справедливо отмечает Белова О.С., договор дистанционной купли-продажи должен считаться консенсуальным, а не реальным. Такой договор должен заключаться с момента получения продавцом акцепта, а не в момент

<sup>353</sup> Постановление Правительства «Об утверждении правил продажи товаров дистанционным способом» от 27 сентября 2007 года №612 // СЗ РФ.08.10.2008.№41.

<sup>354</sup> Белова О.А. Указ.соч.С.14.

<sup>355</sup> Кузьменко А.С. Договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли: автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора юридических наук / А.С.Кузьменко. М, 2010. .С.16.

собственности подлежит исключению из таможенного реестра, и другие. Необходимо подчеркнуть, что главное для всех нововведений – это пройти проверку правоприменительной практикой. Практика проводимых таможенными органами мероприятий показывает, что их результативность напрямую связана с уровнем согласованного и комплексного взаимодействия с другими правоохранительными органами, прежде всего ФСБ России, МВД России и Генеральной прокуратурой Российской Федерации.

Но большую роль в борьбе с контрафактом играет также взаимодействие с владельцами товарных знаков. С добросовестными правообладателями таможенные органы продолжают успешно сотрудничать. Регулярно проводятся заседания совместных рабочих групп ФТС России и Роспатента, ФТС России и «РусБренда» и т.д.<sup>261</sup> ФТС России и Японская организация по развитию внешней торговли (ДЖЕТРО) провели совместный семинар на тему «Выявление контрафактной продукции». На семинаре представители японских компаний на наглядных примерах продемонстрировали таможенникам признаки отличия оригинальной продукции от контрафактной<sup>262</sup>.

Однако, нередко правообладатели отказываются участвовать в защите своих прав, задерживают ответ в таможенные органы, не проявляют никакой заинтересованности к задержанному товару. Из названных выше 64 случаев применения нормы *ex officio* за первые 6 месяцев 2011 года, только в 30 случаях на основании заявлений правообладателей возбуждены административные дела по статье 14.10 КоАП РФ. В 15 случаях правообладатель не выразил намерения защищать свои права. Причинами отказов называются незначительное количество товаров, получение разовых разрешений, в отдельных случаях товары признавались правообладателем оригинальными. В 19 случаях таможенники и вовсе не получили никакого ответа от правообладателя<sup>263</sup>.

Поэтому крайне необходимо развивать сотрудничество и тесное взаимодействие таможенных органов, представителей правообладателей, иных компетентных органов и структур. Это будет не только способствовать повышению эффективности соблюдения прав владельцев интеллектуальной собственности, пресечению недобросовестной конкуренции и укреплению международного престижа России, но и поможет защитить от подделок рядового потребителя. Кроме того, эффективная защита интеллектуальной собственности – это чрезвычайно актуальная задача в связи с вступлением России во Всемирную торговую организацию.

<sup>261</sup> Таможня борется с контрафактом // URL: <http://ved.customs.ru> [Дата обращения: 21.05.2012].

<sup>262</sup> Российско-японский семинар по выявлению контрафакта // URL: <http://ved.customs.ru> [Дата обращения: 21.05.2012].

<sup>263</sup> Борьба с контрафактом нужно сообща // URL: <http://ved.customs.ru> [Дата обращения: 21.05.2012].

### **«ТРАНСФОРМАЦИЯ» КОНТРАБАНДЫ: ТЕНДЕНЦИИ И ПЕРСПЕКТИВЫ ПРИМЕНЕНИЯ**

До недавнего времени преступления, квалифицируемые по ст. 188 Уголовного кодекса Российской Федерации<sup>264</sup> «Контрабанда», составляли наибольший удельный вес в структуре таможенных преступлений. В 2011 году по названной статье возбуждено 4065 уголовных дел (в 2010 году – 3719 дел). Для сравнения: по статье 193 УК России «Невозвращение из-за границы средств в иностранной валюте» возбуждено 300 уголовных дел (в 2010 году – 260 дел), удельный вес которых от общего числа возбужденных таможенными органами уголовных дел составил около 7%; в связи с уклонением от уплаты таможенных платежей (статья 194 УК России) возбуждено 79 уголовных дел (в 2010 году – 137 дел)<sup>265</sup>.

При этом в июне 2011 года Президент Российской Федерации Дмитрий Медведев выступил с инициативой внесения ряда изменений в Уголовный кодекс РФ, что среди прочего предполагало отмену статьи 188 УК РФ «Контрабанда»<sup>266</sup>.

Как было отмечено в пояснительной записке к законопроекту, корректировка диспозиции статьи 188 «Контрабанда» Уголовного кодекса Российской Федерации требовалась в связи с созданием Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС. Вопрос о декриминализации деяния, предусмотренного частью первой этой статьи, устанавливающей ответственность за так называемую товарную контрабанду, назрел давно. Также подчёркивалось, что товарная контрабанда, как правило, совершается в целях уклонения от уплаты таможенных платежей. Ответственность за такое уклонение предусмотрена статьёй 194 Уголовного кодекса Российской Федерации. К этому следует добавить, что в соответствии со статьями 16.1 и 16.2 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях<sup>267</sup> предусмотрена конфискация предметов контрабанды. Наконец, контрабанда оружия, наркотиков, других запрещённых к обороту предметов не является преступлением экономической направленности, и соответствующие

<sup>264</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. N 25. Ст. 2954.

<sup>265</sup> Показатели правоохранительной деятельности таможенных органов Российской Федерации в период с января по декабрь 2011 года, в сравнении с аналогичным периодом 2010 года // URL: [http://www.customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=15537:-2011-2010-&catid=55:2011-01-24-16-40-26](http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=15537:-2011-2010-&catid=55:2011-01-24-16-40-26) [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>266</sup> Дмитрий Медведев внёс в Госдуму законопроект, направленный на гуманизацию уголовного законодательства // URL: <http://kremlin.ru/news/11495> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>267</sup> Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: федер. закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 23.04.2012, с изм. и доп., вступающими в силу с 01.05.2012) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 1; 2012

самого несовершеннолетнего родителя, так как родительских прав по воспитанию ребенка его никто не лишал.

Поэтому существует еще один вариант разрешения этой ситуации. Конструкция этого решения заложена в п. 2 ст. 62 СК РФ, которую можно интерпретировать и применять несколько в другом значении.

Например, если несовершеннолетний родитель сам не в состоянии представлять интересы детей и осуществлять надлежащую защиту их законных прав и интересов, то только тогда орган опеки и попечительства обязан назначить представителя (т.е. опекуна/попечителя) для защиты прав и интересов детей, который будет осуществлять свою деятельность совместно с несовершеннолетними родителями этого ребенка. Но здесь уже встает вопрос о том, кто или какой орган будет решать этот вопрос – о состоятельности несовершеннолетнего родителя. Предполагается возложить данную обязанность на органы опеки и попечительства, которые в результате обследования условий жизни таких семей, будут выявлять социально незащищенные группы и осуществлять помощь в защите их гражданских прав.

По моему мнению, именно такое решение данной проблемы является наиболее целесообразным и эффективным для защиты прав несовершеннолетних, как родителей, так и детей.

Рассмотренная проблема является достаточно актуальной, учитывая современные реалии в области семейных отношений, когда самыми незащищенными остаются дети. В связи с этим, необходимо законодательно регламентировать данные вопросы, что в дальнейшем будет способствовать защите прав несовершеннолетних родителей и их несовершеннолетних детей.

Прозорова А.В.

### **О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОДАЖИ ТОВАРОВ ДИСТАНЦИОННЫМ СПОСОБОМ**

С развитием средств связи на рынке, в том числе российском, появилось множество ранее неизвестных способов продвижения и продажи товаров, таких как, например, продажи через телемагазины, Интернет и видеотелефон. Суть таких продаж в том, что договоры заключаются сторонами на расстоянии с помощью средств связи. Такие договоры получили название «договоров дистанционной купли-продажи»<sup>352</sup>.

Необходимо отметить, что дистанционная торговля была выделена в самостоятельную разновидность договора розничной купли-продажи сравнительно недавно. На сегодняшний день ее правовое регулирование

<sup>352</sup> Белова О.А. Правовая природа договора дистанционной розничной купли-продажи: автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / О.А.Белова; науч.рук. Т.В.Дерюгина. Волгоград, 2010. С.2.

Налицо определенный конфликт: распоряжаться собственным имуществом такой родитель самостоятельно, без согласия своих законных представителей, в большинстве случаев не может (ст. 26 ГК РФ), а совершать такие же сделки от имени своего ребенка (как законный представитель) имеет право.

Несмотря на то, что данная правовая проблема еще не достаточно проработана, существует множество мнений, по поводу урегулирования таких противоречий и недостатков в законодательстве. М.В. Антокольская предлагает «изменение гражданского законодательства и наделение несовершеннолетнего родителя полной дееспособностью с шестнадцати лет или... включение рождения несовершеннолетним ребенка в число обстоятельств, при наличии которых несовершеннолетний может быть эмансипирован»<sup>350</sup>. Другой специалист в семейном праве Н.М. Савельева предлагает рассматривать «факт рождения ребенка несовершеннолетними родителями, не состоящими в браке, как основание для признания лица полностью дееспособным как в гражданском, так и в семейном праве»<sup>351</sup>. Бесспорно, с правовой точки зрения данные предложения в некоторой степени урегулируют этот вопрос, но это не решит проблем надлежащего представления интересов несовершеннолетних, если их родители сами еще являются несовершеннолетними, по сути - детьми (лица от шестнадцати до восемнадцати лет).

В аналогичных случаях, несовершеннолетнему ребенку, не имеющему детей, в возрасте от 16 до 18 лет, самому еще необходимо представление его интересов при принятии наиболее значимых правовых решений. В этом случае, получается, что факт рождения ребенка накладывает на личность несовершеннолетнего определенные изменения, аналогичные тому, как, если он в 16-летнем возрасте сознательно вступает в трудовые правоотношения (п.1. ст.27 ГК РФ), и соответственно готов взять на себя груз ответственности не только по воспитанию ребенка, но и по представительству его интересов. На практике, зачастую получается так, что они и свои интересы не могут отстаивать, а закон их обязывает еще и защищать интересы своего собственного ребенка.

Учитывая интересы сторон в такой ситуации, разумнее было бы разрешить ее следующим образом. Установить опеку над детьми таких несовершеннолетних родителей и соответственно переложить обязанности по защите прав и интересов детей несовершеннолетних родителей на опекунов. Но, согласно закону, в функции опекуна входят не только обязанности по защите прав и интересов несовершеннолетних, но и их непосредственное воспитание. В этой связи могут пострадать интересы

<sup>350</sup> Антокольская М.В. Семейное право. М., 1996. С. 221.

<sup>351</sup> Савельева Н.М. Правовое положение ребенка в Российской Федерации: гражданско-правовой и семейно-правовой аспекты: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2004. С. 10.

положения не должны располагаться в главе Уголовного кодекса Российской Федерации, устанавливающей ответственность за преступления в сфере экономической деятельности<sup>268</sup>.

В результате, Федеральным законом от 07.12.2011 г. N 420-ФЗ<sup>269</sup> в Уголовный кодекс внесён ряд изменений в части, касающейся уголовной ответственности за контрабанду. Декриминализована так называемая товарная контрабанда в связи с признанием ст. 188 УК РФ, которая содержалась в главе 22 «Преступления в сфере экономической деятельности», утратившей силу. Глава 24 «Преступления против общественной безопасности» дополнена статьёй 226.1, предусматривающей ответственность за незаконное перемещение через таможенную границу Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС либо государственную границу Российской Федерации с государствами – членами Таможенного союза в рамках ЕврАзЭС предметов, изъятых из гражданского оборота или в отношении которых установлены специальные правила перемещения: взрывчатые, радиоактивные вещества, радиационные ядерные материалы, оружие, а также стратегически важные товары, ресурсы, культурные ценности и другие. Наряду с этим, глава 25 «Преступления против здоровья населения и общественной нравственности» дополнена статьёй 229.1, устанавливающей ответственность за контрабанду наркотических средств, психотропных веществ и инструментов, используемых для их изготовления. Таким образом, изменилось не только определение состава уголовно наказуемой контрабанды, но и место этого преступления в системе Особенной части Уголовного кодекса РФ.

Данные нововведения были неоднозначно восприняты юристами, т. к. вопросы определения предмета контрабанды и декриминализации товарной контрабанды вызывали споры на протяжении нескольких лет.

Кандидат юридических наук, практикующий московский адвокат по уголовным делам Максим Шеметов задолго до введения названных изменений обосновывал необходимость признания части 1 ст. 188 недействующей. По его мнению, наличие специальной нормы – статьи 194 УК РФ, в полной мере соответствует всем признакам совершаемых во внешнеэкономической деятельности преступлений и вполне достаточно для осуществления действенной борьбы с незаконным перемещением товаров через таможенную границу. Он подчёркивал, что о контрабанде может идти речь лишь тогда, когда товар ограничен или запрещен к ввозу. Экономическую контрабанду Шеметов называл атавизмом<sup>270</sup>. Вскоре после

<sup>268</sup> Дмитрий Медведев внёс в Госдуму законопроект, направленный на гуманизацию уголовного законодательства // URL: <http://kremlin.ru/news/11495> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>269</sup> О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 07.12.2011 N 420-ФЗ (ред. от 01.03.2012) // СЗ РФ. 2011. N 50. Ст. 7362 ; 2012. N 10. Ст. 1166.

<sup>270</sup> Шеметов М. Экономическая контрабанда. Проблемы реализации мер уголовной ответственности / М. Шеметов // Человек и закон. – 2011. – № 3. – С. 48-51.

внесения Дмитрием Медведевым в Государственную Думу законопроекта, вносящего изменения в части уголовной ответственности за контрабанду, Максим Шеметов опубликовал статью «Декриминализация товарной контрабанды. Суть нововведений», где детально проанализировал предлагаемые изменения. Рассматриваемый законопроект в части прекращения действия статьи 188 УК РФ он назвал совершенно логичным<sup>271</sup>.

Иную точку зрения высказывает адвокат Владимир Панов, считающий, что смягчается наказание за деяние, которое становится всё более опасным, поэтому наша юстиция рискует уподобиться врачу, который вяло лечит растущую эпидемию гриппа, объявив её насморком. Среди аргументов Владимир Панов приводит статистику Конституционного суда РФ, согласно которой за 2005–2009 годы количество зарегистрированных преступлений по статье «Контрабанда» возросло почти вдвое и такими же темпами растёт и количество привлечённых к ответственности<sup>272</sup>.

Учитывая тот факт, что контрабанда относится к числу наиболее опасных и высоколатентных преступлений в сфере внешнеэкономической деятельности, а также опираясь на подтверждающую это статистическую информацию, можно сделать поверхностный вывод, что внесённые в Уголовный кодекс РФ изменения противоречат реальной ситуации в сфере незаконного перемещения предметов через таможенную границу и снижают уровень ответственности за деяния, имеющие высокую общественную опасность. Подобный вывод мы считаем ошибочным. На наш взгляд, трансформация уголовно-правовой характеристики деяния, признаваемого контрабандой, закономерна и объективна.

Важным является тот факт, что новые нормы, устанавливающие уголовную ответственность за контрабанду, отразили давно требовавшиеся изменения. Дважды Конституционный суд Российской Федерации указывал на то, что положения части первой статьи 188 УК Российской Федерации не соответствуют Конституции РФ<sup>273,274</sup>. Однако ситуация не менялась. Никаких существенных изменений законодательство о контрабанде не претерпевало.

Считаем необходимым отметить, что выведение каких-либо предметов

<sup>271</sup> Шеметов М. Декриминализация товарной контрабанды. Суть нововведений / М. Шеметов // URL: <http://www.echo.msk.ru/blog/shemetov/813398-echo/> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>272</sup> Панов В. Тихая реформа / В. Панов // Эксперт. – 2011. – 28 (762). – С. 54–57.

<sup>273</sup> По делу о проверке конституционности положения части первой статьи 188 Уголовного кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки М.А. Асламазян: Постановление Конституционного Суда РФ от 27.05.2008 N 8-П // СЗ РФ. 2008. N 24. Ст. 2892.

<sup>274</sup> По делу о проверке конституционности положений части первой статьи 188 Уголовного кодекса Российской Федерации, части 4 статьи 4.5, части 1 статьи 16.2 и части 2 статьи 27.11 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с жалобами граждан В.В. Баталова, Л.Н. Валуевой, З.Я. Ганиевой, О.А. Красной и И.В. Эпова: Постановление Конституционного Суда РФ от 13.07.2010 N 15-П // СЗ РФ. 2010. N 29. Ст. 3983.

самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства» (ст. 62 СК РФ).

Несовершеннолетние родители, которые не состоят в браке и достигли возраста шестнадцати лет, по семейному законодательству будут надлежащими представителями своих детей. Причем представителями не только в семейных правоотношениях, но и в гражданских, гражданских процессуальных и т.д., поскольку это законное представительство, где в отличие от доверенности нет конкретного указания на полномочия предоставленные представителю. Это положение, исходит из п. 2 ст. 62 СК РФ, где указано, что «несовершеннолетние родители, не состоящие в браке... вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими шестнадцати лет», и как следствие - п. 1 ст. 64 СК РФ, устанавливающего, что «родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношении с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий».

Но, если исходить из сути гражданской дееспособности, которая «как и правоспособность, не рассматриваются как естественные свойства граждан, они предоставляются им законом и являются юридическими категориями. В связи с этим нельзя говорить о равенстве дееспособности людей; ее объем зависит от способности конкретного человека разумно рассуждать, понимать смысл норм права, сознавать последствия своих действий. Обычно эти качества различаются в зависимости от возраста граждан и их психического здоровья»<sup>348</sup>. Соответственно сам факт рождения ребенка и приобретение родительской дееспособности (т.е. приобретение соответствующих родительских прав и обязанностей) с шестнадцати лет не делает такого родителя полностью дееспособным в гражданском праве. Закон, предоставив им право быть представителями своих детей, не учитывает, что такие родители, заключившие брак в юном возрасте (ряд субъектов Федерации допускают вступление в брак в пятнадцать и четырнадцать лет, а в некоторых субъектах Федерации вообще не установлен минимальный возраст для вступления в брак), фактически не способны представлять интересы своих детей надлежащим образом, поскольку, как правило, не имеют достаточного уровня личностной зрелости и крайне неграмотны.<sup>349</sup>

<sup>348</sup> Захарова О.Б. Лишение и ограничение дееспособности гражданина // Арбитражный и гражданский процесс. 2005. № 4.

<sup>349</sup> Величкова О.И. Проблемы законного представительства несовершеннолетних // Цивилист. 2007. №3.

удушение или нанесение ран и ушибов) либо бездействия – оставление новорожденного без помощи и кормления, т.е. сознательными действиями матери, направленными на лишение жизни младенца, во-вторых, преступным результатом в виде смерти новорожденного и причинно-следственной связью между ними.

Изучение наряду с российским законодательством положений закона Англии, устанавливающего ответственность за детоубийство наталкивает на мысль о необходимости внесения дополнений в действующую редакцию ст. 106 УК РФ: английский опыт может быть полезен с точки зрения закрепления в уголовном законе того возраста, до достижения которого ребенка можно считать новорожденным, поскольку наличие разных критериев порождает на практике массу противоречий для правоприменителя.

И, как известно, совершенствованию законодательства нет пределов, и продолжающиеся в теории уголовного права дискуссии по вопросам, касающимся возрастного критерия новорожденного и состава преступления, свидетельствуют о необходимости поиска вариантов улучшения его конструкции.

Подлесных И. С.

### **ЗАКОННОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ РОДИТЕЛЯМИ СВОИХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ДЕТЕЙ**

В теории гражданско-правовой науки институт законного представительства считается проработанным и достаточно изученным, но, несмотря на это, говорить об отсутствии проблематики в данной сфере преждевременно.

Основная проблема, на которой хотелось бы остановиться, это проблема определения объема дееспособности законных представителей несовершеннолетних. Как правило, законными представителями являются родители, усыновители и опекуны. Это вполне логично и объяснимо, поскольку для приобретения этого статуса необходимо достичь совершеннолетия и соответственно получить дееспособность в полном объеме по возрасту, имея соответствующий жизненный опыт и психологическую зрелость. Но, с учетом современных реалий, стоит отметить, что даже если лицо является родителем, далеко не всегда можно с уверенностью утверждать, что такое лицо в полной мере дееспособно, т. е. такие понятия как «дееспособность» и «родительский статус» не стоит уравнивать между собой. Появление родительского статуса может произойти и у подростка до 18 лет. Согласно действующему законодательству, «несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе

из состава контрабанды не является новшеством сегодняшнего дня. В зависимости от исторических этапов жизни нашей страны, её политического и экономического положения в мировом сообществе мнение законодателя по вопросу выделения элементов состава контрабанды было различным.

Если в УК РСФСР 1922 г. контрабанда, являющаяся особо тяжким преступлением, была помещена в главу «О государственных преступлениях» разд. II «Преступления против порядка управления», то в разд. II Закона 1958 г. «Об уголовной ответственности за государственные преступления» контрабанда по своей направленности уже близка к таким преступлениям, как изготовление и сбыт поддельных денег или ценных бумаг (ст. 87 УК РСФСР) и нарушение правил о валютных операциях (ст. 88 УК РСФСР). История уголовной ответственности за контрабанду демонстрирует процесс объективного изменения отношения законодателя к составу данного преступления, что лишь подчёркивает закономерность сегодняшних нововведений, отвечающих требованиям времени.

Как было отмечено выше, в 2011 году по статье «Контрабанда» возбуждено 4065 уголовных дел. Но, как показывает практика, предметами преступления, квалифицируемого по статье 188 УК РФ, чаще всего являлись наркотические средства, психотропные и сильнодействующие вещества – в 2011 году 1514 уголовных дел (товары народного потребления – 389 уголовных дел; средства наземного транспорта – 370 уголовных дел; лес и лесоматериалы – 243 уголовных дела; продукты питания – 205 уголовных дел). В период с января по декабрь 2011 года таможенными органами Российской Федерации из незаконного оборота изъято свыше 447 кг наркотиков. Из них: героина – 136,7 кг, марихуаны – 42,9 кг, кокаина – 27 кг, опия – 10,5 кг, гашиша – 167 кг<sup>275</sup>.

Таким образом, выделение наркотических средств в качестве предмета отдельного преступления вполне обоснованно, особенно в связи с усилением ответственности за данное деяние по сравнению с предшествующим законодательством.

В 2011 году возбуждено 10 уголовных дел по статье 226.1 УК России и 85 уголовных дел по статье 229.1 УК России<sup>276</sup>. Количество уголовных дел, возбужденных по ст. ст. 226.1 и 229.1 УК России в 1 квартале 2012 г. – 297<sup>277</sup>.

Кроме этого, отметим тот факт, что рассматриваемые нововведения соответствуют мировой практике. В странах с развитой правовой системой

<sup>275</sup> Показатели правоохранительной деятельности таможенных органов Российской Федерации в период с января по декабрь 2011 года, в сравнении с аналогичным периодом 2010 года // URL: [http://www.customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=15537:-2011-2010-&catid=55:2011-01-24-16-40-26](http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=15537:-2011-2010-&catid=55:2011-01-24-16-40-26) [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>276</sup> Там же.

<sup>277</sup> Показатели правоохранительной деятельности таможенных органов Российской Федерации в период с января по март 2012 года, в сравнении с аналогичным периодом 2011 года // URL: [http://www.customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=15854:-----2012-----2011-&catid=55:2011-01-24-16-40-26](http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=15854:-----2012-----2011-&catid=55:2011-01-24-16-40-26) [Дата обращения: 30.04.2012]

контрабанда товаров не является преступлением. В Западной Европе она рассматривается как финансовое нарушение, как разновидность схем по уклонению от уплаты налогов. Распространенными наказаниями в ЕС являются штрафы или запрет на занятие коммерческой деятельностью.

С 17 января 2012 года в Украине в соответствии с Законом N 4025-VI «О гуманизации ответственности за правонарушения в сфере хозяйственной деятельности» отменена уголовная ответственность за товарную контрабанду. Не останавливаясь подробно на характеристике нововведений и имеющихся недостатках, отметим, что основным положительным результатом являются высокие поступления в бюджет. Согласно новому закону в государственный бюджет Украины зачисляется все, что конфисковано, и штраф в размере стоимости конфискованных товаров. В случае невозможности конфискации товаров государственным исполнителем по решению суда будет взиматься их стоимость. В 2011 году Украина от всех расследований по контрабанде, которая являлась преступлением, не получила доходов в бюджет. В связи с декриминализацией товарной контрабанды, в Украине каждый день составляются протоколы об административных правонарушениях на сумму до 1 млн гривен<sup>278</sup>.

Можно предположить, что с течением времени и в Российской Федерации в результате привлечения к административной ответственности за контрабанду и взыскании штрафов будет происходить более существенное пополнение бюджета, нежели при привлечении к уголовной ответственности.

На основании указанных аргументов считаем анализируемые изменения закономерными и необходимыми.

Вступление изменений в силу и применение их на практике привело к первым результатам.

В связи с декриминализацией товарной контрабанды были прекращены несколько громких уголовных дел. В частности, Московский городской суд прекратил уголовное дело в отношении руководителей ювелирного холдинга «Алтын», обвиняемых в контрабанде золота, среди которых была вице-президент компании Антонина Бабосюк.<sup>279</sup> Также прекращено уголовное преследование бизнесмена Максима Иванова, обвинявшегося в контрабанде бытовой техники в особо крупных размерах<sup>280</sup>.

В ряде случаев происходит перекалфикация деяний. Например, Следственный комитет возобновил расследование уголовного дела, фигурантами которого являются бывший руководитель Санкт-Петербургского управления Федеральной службы Российской Федерации по

<sup>278</sup> Декриминализация контрабанды: плюс 1 млн. грн ежедневно // URL: [http://zib.com.ua/ru/8005-dekriminalizaciya\\_kontrabandi\\_plyus\\_1 mln\\_grn\\_ezhednevno.html](http://zib.com.ua/ru/8005-dekriminalizaciya_kontrabandi_plyus_1 mln_grn_ezhednevno.html) [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>279</sup> Декриминализация статьи о контрабанде заставила Мосгорсуд прекратить дело «Алтына» // URL: <http://www.fontanka.ru/2011/12/12/128/> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>280</sup> Декриминализация контрабанды – на бумаге // URL: <http://www.fontanka.ru/2012/03/20/082/> [Дата обращения: 30.04.2012]

результате негативного воздействия на психику женщины, которое и «толкает на совершение детоубийства; в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости, возникающего в связи с родами»<sup>344</sup>.

Законодатель в диспозиции ст. 106 УК РФ указал, что субъектом преступления является мать, родившая ребенка, уточняя это положение можно признать, что субъектом данного преступления является роженица или родильница, то есть законодатель подчеркивает, что кроме матери, никто иной не может быть исполнителем детоубийства.

С субъективной стороны рассматриваемое преступление характеризуется умышленной виной. Момент возникновения умысла не влияет на квалификацию содеянного. В подобной ситуации важно, чтобы его реализация произошла во время родов или непосредственно после них, в условиях особо психического состояния виновной, а не раньше или позже этих временных рамок, то есть здесь закон говорит о необычной обстановке совершения преступления. Понятие «психотравмирующая ситуация» используется при характеристике повода возникновения особого психического состояния виновного: сильного душевного волнения (аффекта), когда лицо не могло в полной мере сознавать значение своих действий или руководить ими.

Представляется, что и применительно к ст. 106 УК РФ необходимо рассматривать «психотравмирующую ситуацию, вызванную родами» как причину возникновения особого психического состояния роженицы, когда она не могла в полной мере сознавать значение своих действий или руководить ими<sup>345</sup>.

Объектом посягательства данного преступления является жизнь новорожденного ребенка. Однако Уголовный Кодекс не содержит определения «новорожденности», и обращение к медицинским критериям не дает нам жестких границ, определяющих это состояние ребенка: педиатрия определяет новорожденность одним месяцем, акушерство – одной неделей, судебная медицина, объясняя – одними сутками, а психофизиология определяет этот этап как период развития с момента рождения до 10 дней включительно<sup>346</sup>. Для решения этого вопроса на уголовно-правовом уровне необходимо учитывать состояние матери, обусловленное физическими или психическими свойствами ее организма<sup>347</sup>.

Объективная сторона выделяемого преступления, выражается в причинении смерти новорожденному ребенку путем действия (например,

<sup>344</sup> Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001

<sup>345</sup> Вижик Е.Е. К вопросу о квалификации убийства матерью новорожденного ребенка // Право и государство: теория и практика, № 2. 2011. С. 140

<sup>346</sup> [www.slovari.yandex.ru](http://www.slovari.yandex.ru) от 10.04.2012 г.

<sup>347</sup> Попов А.Н. Преступления против личности при смягчающих обстоятельствах. СПб., 2001

## УБИЙСТВО МАТЕРЬЮ НОВОРОЖДЕННОГО РЕБЕНКА

Человек, его жизнь и здоровье являются высшими первичными ценностями, относительно которых определяются ценности и блага цивилизации. Конституция Российской Федерации в ст. 20 провозглашает, что каждый человек имеет право на жизнь<sup>341</sup>. Проявлением приоритетности охраны прав и свобод человека является место, которое отведено Особенной части УК РФ преступлениям против личности (разд. VII).

При этом проблема криминального насилия среди женщин по-прежнему остается острой и актуальной. Так убийство матерью новорожденного ребенка представляет собой распространенное и сугубо специфичное насильственное преступление, данные о котором фигурируют на протяжении всей истории человечества<sup>342</sup>.

Поэтому, тема моей работы выбрана не случайно. Отношение общества и уголовно-правовой подход к проблеме детоубийства на протяжении многих веков и до наших дней остается неоднозначным. Исходя из этого, актуальность проблемы обусловила цель моего исследования, а именно, какова же сущность убийства матерью новорожденного ребенка.

Изучение истории возникновения и развития состава детоубийства позволило выделить два рациональных основания для его самостоятельного существования - медицинское и социальное. Изначально эти основания носили глубокий социальный характер. Подавляющее большинство преступлений совершалось женщинами, принадлежащим к неимущим слоям общества, в раннем возрасте и нередко было продиктовано желанием скрыть беременность, чтобы не потерять работу<sup>343</sup>.

Рассмотрение криминогенной и криминальной личности матери-убийцы показало, что в момент совершения преступления личность демонстрирует свою негативную, антисоциальную направленность, но, так как криминальные деяние всего лишь эпизод в жизни человека, сам факт совершения преступления не может служить основанием для утверждения об отсутствии в структуре личности детоубийцы элементов позитивной социальной направленности.

Статья 106 УК РФ устанавливает ответственность за убийство матерью новорожденного ребенка. В ней предусмотрены три ситуации, по которым это преступление может быть квалифицировано по данной статье: убийство матерью новорожденного ребенка «во время или сразу после родов»; в условиях «психотравмирующей ситуации», возникающей после родов в

контролю за оборотом наркотиков Александр Кармацкий и мэр Звездного городка Николай Рыбкин. По мнению следователей, они вместе с группой предпринимателей причастны к операциям петербургского таможенного брокера "Росморавиа", с помощью которого в 2007-2008 годах осуществлялись контрабандные поставки в Россию товаров народного потребления из Китая и стран Юго-Восточной Азии. Контрабанда осуществлялась "путем внесения в таможенные декларации заведомо ложных сведений о ввозимых товарах", которые затем продавались на ныне закрытом Черкизовском рынке в Москве. В результате, по оценкам СКР, ущерб бюджету в виде неуплаченных таможенных платежей составил 39 млн руб. Ранее уголовное преследование Кармацкого и Рыбкина было прекращено 6 февраля 2012 года из-за декриминализации товарной контрабанды. Но 11 марта заместитель председателя СКР Василий Пискарев отменил постановление о прекращении уголовного дела, и теперь фигурантов «дела „Росморавиа“» планируется привлечь к уголовной ответственности уже по ст. 194 УК РФ (уклонение от уплаты таможенных платежей)<sup>281</sup>.

Неоднозначная ситуация сложилась вокруг уголовного дела, возбуждённого в отношении бизнесмена Сергея Татаринцева и ещё троих граждан, которым было предъявлено обвинение в контрабанде через российско-финляндскую границу гражданского оружия. После исключения статьи 188 из УК РФ следователь по особо важным делам Северо-Западного следственного управления на транспорте СК РФ капитан юстиции Матвеев вынес постановление, в котором переквалифицировал обвинение с исключённой из УК РФ 188-й статьи на 3-ю часть введённой статьи 226.1, предусматривающую ответственность за контрабанду оружия. Возникло противоречие. Преступление было совершено в момент действия ст. 188, но в связи с её отменой уголовное преследование должно быть прекращено, т.к. закон, устраняющий преступность деяния, имеет обратную силу. Что же касается ст. 226.1, то она, как устанавливающая преступность деяния, обратной силы не имеет, то есть привлечь Татаринцева и его сообщников к уголовной ответственности по данной статье нельзя<sup>282</sup>.

Итак, на практике реализация новых норм свидетельствует о неоднозначном толковании нововведений и приводит к возникновению ситуаций, порой противоречащих не только друг другу, но и основам уголовного законодательства. В связи с этим актуальной задачей считаем необходимость дачи законодателем разъяснений относительно порядка привлечения к ответственности за контрабанду, особенно за деяния, совершённые до вступления изменений в силу.

Подчёркивая объективность, закономерность и необходимость рассматриваемых изменений, мы находим их недостаточными, т. к.

<sup>341</sup> Конституция РФ, принята на всенародном референдуме 12 декабря 1993 г.

<sup>342</sup> Капинус О.С., Дронов В.Н. Убийство матерью новорожденного ребенка//Вопросы законодательства. 2004. С. 106 – 110

<sup>343</sup> Малешина А.В. Детоубийство в уголовном праве России и Англии: сравнительно-правовой анализ// Вестник СГАП. №4. 2009. С. 118

<sup>281</sup> СКР придумал, как обойти декриминализацию контрабанды // URL: <http://pravo.ru/news/view/70068/> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>282</sup> Декриминализация контрабанды – на бумаге // URL: <http://www.fontanka.ru/2012/03/20/082/> [Дата обращения: 30.04.2012]

законодатель внес в большей мере технические изменения, нежели содержательные, в результате чего существует ряд положений, требующих корректировки или доработки.

Мы разделяем мнение А. В. Фёдорова<sup>283</sup> о том, что включение сильнодействующих и ядовитых веществ в качестве предмета контрабанды в ст. 226.1 УК, а не в ст. 229.1 нарушает логику построения Особенной части УК, так как контрабанда предметов, перечисленных в ст. 229.1 УК, и контрабанда ядовитых и сильнодействующих веществ имеет одни и те же родовые групповые и непосредственные объекты. Представляется необходимым исключить сильнодействующие и ядовитые вещества из диспозиции ст. 226.1 и включить их в качестве предмета контрабанды в ст. 229.1 УК РФ.

Также нелогичным и противоречивым выглядит нахождение статьи 190, предусматривающей ответственность за невозвращение на территорию РФ культурных ценностей, в главе 22 «Преступление в сфере экономической деятельности» при том, что норма, устанавливающая ответственность за контрабанду культурных ценностей, расположена в главе 24 «Преступления против общественной безопасности». Таким образом, трансформация состава контрабанды должна стать лишь первым шагом на пути корректировки составов преступлений в сфере таможенного дела.

Считаем необходимым дополнить главу 26 УК РФ «Экологические преступления» статьёй, устанавливающей ответственность за контрабанду животных, растений, их частей и дериватов. Интерпол оценивает годовой оборот нелегальной торговли дикими животными в 20 миллиардов долларов. Гигантские прибыли и почти нулевой риск оказаться за решёткой делают бизнес крайне привлекательным<sup>284</sup>. Криминогенной является сфера экспорта лесоматериалов и продуктов деревообработки. Россия является и импортёром, и экспортёром живого товара, и промежуточным пунктом на пути следования дорогостоящих и запрещённых к перемещению объектов фауны и флоры.

Например, в 2011 году на грузовом направлении международного пункта пропуска «Благовещенск – Хэйхэ» правоохранительными подразделениями таможни совместно с пограничной службой были изъяты 1041 лапа бурого медведя, весом 1244,8 кг, а также губы лося в количестве 26 штук, весом 65 кг, 5 бивней мамонта, весом 81,9 кг и 4 шкуры с частями лап, предположительно рыси, весом 3,8 килограмма<sup>285</sup>. В Хабаровском крае в пункте пропуска «Покровка» Бикинского таможенного поста пресечена контрабанда костей и хрящей амурского тигра, которые переправлялись в

<sup>283</sup> Фёдоров А. В. Объект контрабанды и её место в системе Особенной части Уголовного кодекса Российской Федерации / А.В. Фёдоров // Вестник Российской правовой академии. – 2012. – 1. – С. 51.

<sup>284</sup> Шпарманн А. Беззащитные хищники / А. Шпарманн // GEO. – 2011. – № 7. – С. 85.

<sup>285</sup> Благовещенской таможней задержана 1041 лапа бурого медведя // URL: [http://www.customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=14359:-1041-&catid=40:2011-01-24-15-02-45&Itemid=2094&Itemid=1835](http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=14359:-1041-&catid=40:2011-01-24-15-02-45&Itemid=2094&Itemid=1835) [Дата обращения: 30.04.2012]

- ценные бумаги;  
- имущественные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации;  
- вещи, которые в результате отсутствия постоянного управления (ухода) утрачивают свои полезные свойства быстрее, нежели в результате естественного износа (например, частный жилой дом, животные).

Здесь же следует указать и «иное имущество», так как такой перечень не может быть исчерпывающим.

При этом полагаем, что не орган опеки и попечительства, а суд должен устанавливать предлагаемый перечень, являющийся предметом конкретного договора доверительного управления, а орган опеки и попечительства мог бы вносить в него дополнения.

В наследственных правоотношениях не урегулирован вопрос о вступлении в наследство безвестно отсутствующего лица. Статья 1116 ГК РФ устанавливает, что к наследованию призываются граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства. Отсюда следует, что безвестно отсутствующее лицо может быть призвано к наследованию, поскольку даже вступившее в силу решение суда о признании гражданина безвестно отсутствующим юридически не констатирует смерть последнего. Но совершить акт вступления в наследство за него не могут ни доверительный управляющий, так как он наделен правами и обязанностями только в отношении имущества, являющегося объектом доверительного управления; ни орган опеки и попечительства, поскольку полномочия последнего также распространяются только на имущество, указанное в решении суда о признании гражданина безвестно отсутствующим, или на имущество заранее определенное самим органом опеки и попечительства.

В то же время, действующее законодательство (ст. ст. 1152, 1154 ГК РФ) связывает вступление в наследство с процедурой его принятия в 6-ти месячный срок. Исследуемый субъект в силу понятных причин лишен возможности подать соответствующее заявление или фактически принять наследство, поэтому получается, что безвестно отсутствующие наследники лишаются наследства.

И хотя ст. 1155 ГК РФ позволяет наследнику, пропустившему по уважительной причине срок для принятия наследства, восстановить его и перераспределить наследственные доли, но возможность фактической реализации таких прав сомнительна.

Для разрешения данной проблемы полагаем, что закон должен предоставить права по защите наследственных прав безвестно отсутствующего лица органам опеки и попечительства.

имущество, требующее ухода и надзора, сохраняются права и обязанности в отношении лиц, являющихся должниками отсутствующего, и лиц, которым он обязан содержанием. Поэтому актуальными остаются вопросы о регулировании имущественных отношений безвестно отсутствующего лица, которые со становлением частного права все более модернизируются.

Признанию гражданина безвестно отсутствующим посвящены ст. ст. 42- 44 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) и глава 30 – ст. ст. 276-280 Гражданско-процессуального кодекса РФ (ГПК РФ).

Так, ст. 42 ГК РФ устанавливает, что гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. До последнего времени не было единого определения «места жительства», что вызывало затруднения в процессуальных отношениях, когда суды зачастую за место постоянного жительства принимали место регистрации.

Недавно Верховный Суд РФ разрешил эту проблему, указав, что местом жительства является жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежития, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), договору аренды либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Суд указал, что наличие регистрации не исключает возможности установления места жительства гражданина на основе других данных, не обязательно исходящих от органов регистрационного учета<sup>340</sup>.

Но проблемными еще остаются вопросы об управлении имуществом отсутствующего лица и о его наследственных отношениях.

Так, в ст. 43 ГК РФ говорится, что имущество отсутствующего лица «при необходимости постоянного управления им» на основании решения суда передается органами опеки и попечительства в доверительное управление.

Здесь хотелось бы отметить, что имущество отсутствующего лица может и не требовать постоянно управления (например, предметы домашнего обихода и обстановки, в числе которых имеется дорогостоящая аппаратура и т. п.), но его необходимо охранять. Поэтому целесообразно указать в ст. 43 ГК РФ, что доверительное управление устанавливается «при необходимости постоянного управления им и **надзора за ним**».

Кроме того, законом не установлено, каким именно имуществом необходимо постоянно управлять, поэтому суды трактуют этот вопрос по-разному. Считаем необходимым установить перечень обязательных для управления и надзора вещей, таких как:

- недвижимое имущество, в т.ч. предприятия, земельные участки;

<sup>340</sup> Определение судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 21 сентября 2010 года № 42-В 10-4// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2011. № 7. С. 10-11.

Китай. Амурский тигр – исчезающий вид тигра, в мире их осталось всего около 500 особей, из которых порядка 450 находятся в России. В тот же день были проведены оперативные мероприятия, в результате которых было обнаружено еще 15 кг костей амурского тигра, подготовленных к незаконному перемещению через границу<sup>286</sup>. По этим фактам были возбуждены уголовные дела по ст. 188 УК РФ. В настоящее время привлечь к уголовной ответственности за перемещение подобных предметов нельзя.

За данное деяние необходимо установить именно уголовную ответственность, т.к. оно наносит вред целому ряду общественных отношений. Контрабанда редких или исчезающих животных и растений представляет угрозу экономической, национальной, общественной, экологической безопасности не только нашего государства, но и всего мира, т.к. ухудшение состояния планеты, связанное среди прочего и с «синдромом пустых лесов», является глобальной проблемой всего человечества.

И наконец, первоочередной задачей считаем необходимость согласования и унификации уголовного законодательства государствами – членами Таможенного союза. Так как в данное время Уголовный кодекс Республики Беларусь<sup>287</sup> относит контрабанду к преступлениям в сфере осуществления экономической деятельности (ст. 228) и Уголовный кодекс Республики Казахстан<sup>288</sup> предусматривает ответственность за контрабанду двух видов: ст. 209 «Экономическая контрабанда» и ст. 250 «Контрабанда изъятых из обращения предметов или предметов, обращение которых ограничено». Вице-министр юстиции Казахстана Зауреш Баймолдина заявила о разработке нового Уголовного кодекса, который будет представлен в парламент в первом квартале 2013 года. Среди прочего, изменениям подвергнутся статьи, устанавливающие уголовную ответственность за экономические преступления<sup>289</sup>. Внесение изменений в законодательство только Российской Федерации не может являться эффективной мерой в борьбе с таможенными преступлениями, т.к. можно предположить, что будет осуществляться ввоз или вывоз предметов, запрещенных в одном государстве – члене Таможенного союза, через внешние (по отношению к Таможенному союзу) границы другого государства.

<sup>286</sup> Пресечена контрабанда костей амурского тигра // URL: [http://www.customs.ru/index.php?option=com\\_content&view=article&id=14168:2011-05-18-00-03-55&catid=54:2011-01-24-16-31-26](http://www.customs.ru/index.php?option=com_content&view=article&id=14168:2011-05-18-00-03-55&catid=54:2011-01-24-16-31-26) [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>287</sup> Уголовный кодекс Республики Беларусь: закон Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-3 // URL: <http://www.pravo.by/main.aspx?guid=3871&p0=hk9900275&p2={NRPA}> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>288</sup> Уголовный кодекс Республики Казахстан: закон Республики Казахстан от 16 июля 1997 года № 168-1 (с изм. и доп. по состоянию на 16.02.2012 г.) // URL: <http://www.zakon.kz/kazakhstan/211944-ugolovnyjji-kodeks-rk-2011.html> [Дата обращения: 30.04.2012]

<sup>289</sup> Скоро Уголовный кодекс Казахстана сократится на некоторые виды преступлений. // URL: <http://altaynews.kz/6972-ugolovnyjji-kodeks-kazakhstan.html> [Дата обращения: 30.04.2012]

### ДОПРОС С ПРИМЕНЕНИЕМ ПОЛИГРАФА.

Допрос представляет собой следственное действие, состоящее в личном общении следователя с допрашиваемым с целью получения у него сведений об обстоятельствах, подлежащих доказыванию по уголовному делу. Допрос является вербальным следственным действием, при котором следователь получает значительную часть информации. Допрос дает следователю не только вербальную информацию, но и позволяет оценить ее при помощи невербальной информации: мимика, жесты, а также интонация и громкость голоса допрашиваемого. Среди всех следственных действий допрос отличается многоплановостью, т.к. позволяет быть средством проверки данных ранее показаний, условием проведения других следственных действий, а также сопровождать иные следственных действия.

На сегодняшний день разработано множество тактических приемов допроса, которые не предполагают психического или физического насилия или давления на допрашиваемого. К сожалению, несмотря на это, часто на практике встречается возврат к средневековому розыскному процессу, когда «царицей» доказательств было собственное признание. Доктор юридических наук, генерал майор милиции в отставке Овчинский В. подчеркивает, что «признательные показания до сих пор продолжают выбивать сапогами, палками, дубинками и все это в период биотехнологической и информационной революции, когда технические средства (полиграф) позволяют определить правдивость показаний»<sup>290</sup>. А, соответственно, сделать выводы о виновности и невиновности лица.

Полиграф представляет собой техническое средство, используемое при проведении психофизиологических исследований, для синхронной регистрации физиологических параметров с последующим представлением результатов регистрации этих параметров в аналоговом или цифровом виде, предназначенном для оценки достоверности сообщенной информации<sup>291</sup>. На сегодняшний день научно доказано, что правдивость его показаний составляет по данным Американской ассоциации операторов полиграфа порядка 90-96%.

Нельзя забывать о том, что полиграф не выявляет ложь, как таковую, он регистрирует физиологические реакции человека. Существенным является положение, что полиграфологическое исследование не используется для прогнозирования действий или намерений опрашиваемого лица. При опросе с использованием полиграфа тестируется память опрашиваемого лица на

<sup>290</sup> Овчинский В. Сыворотка правды против пыток и самооговоров//Огонек.-2007.-№48.- С.29

<sup>291</sup> Материал Википедии [электр. ресурс]// <http://ru.wikipedia.org/wiki/%CF%E8%E3%F0%E0%F4> (от 31.03.2012г.)

Курсу на ограничение политической субъектности МВД соответствует система контроля и надзора за деятельностью полиции, включающая в себя государственный, общественный, судебный и прокурорский надзор и контроль, активизацию кампании по развитию системы общественных советов при органах внутренних дел, повышение информационной открытости деятельности полиции<sup>337</sup>, усиление роли подразделений собственной безопасности.

Но одновременно с этим в рамках развития кадрового потенциала МВД принимается ряд мер, направленных на закрытие системы органов внутренних дел, формирования «касты» полицейских: вводится институт поручительства при приеме на службу, психологические тестирования, проверка на полиграфе, в перспективе – обязательность высшего юридического образования или соответствующей юридической переподготовки для службы в полиции, существенно повышается уровень денежного содержания сотрудников полиции<sup>338</sup>. По сути, оставив в системе благонадежных людей, власть стремиться её законсервировать, сформировать «новое дворянство» под предлогом повышения социальной защищенности сотрудников полиции, вместе с тем, вокруг «корпорации МВД» создается система контрольно-надзорных рычагов, подвластных правящей элите.

В целом, реформа МВД России характеризуется ярко выраженным политико-ресурсным измерением, проявляющимся в ослаблении тех ресурсов системы органов внутренних дел, которые носят политико-субъектный характер, при усилении ресурсов, составляющих основу политико-инструментального потенциала полиции. Вместе с тем, реализуются мероприятия по формированию новой социально-профессиональной идентичности сотрудников органов внутренних дел и создания политико-административного контекста, исключающего проявления МВД своей политической ресурсности вне интересов правящей элиты или в качестве самостоятельного актора политического процесса в современной России.

Петрунина Д.С.,

### АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ ЗАКОНАДАТЕЛЬСТВА О БЕЗВЕСТНО ОТСУТСТВУЮЩЕМ ЛИЦЕ

Исчезновение человека – не столь редкое явление в нашей жизни. Например, на 1 января 2011 года по России в розыске находилось 120 тысяч человек<sup>339</sup>. Но у подавляющего большинства разыскиваемых людей имеется

<sup>337</sup> О полиции: федеральный закон Российской Федерации от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ // Российская газета. 2011. № 5401. 8 февраля.

<sup>338</sup> Рузанова Н. Полицейский - он же и юрист // Российская газета. 2011. № 5544 (168). 03 августа.

<sup>339</sup> <http://mvd.ru/>

характер политической реформы и оказывают значительное влияние на политическую ресурсность МВД, место и роль этой силовой структуры в политическом процессе в современной России.

Реформа МВД уже на начальном этапе рельефно обозначила свою политическую сущность. Даже приоритетное использование термина «модернизация» вместо термина «реформа» показывает желание правящей элиты вписать реформирование МВД в общие процессы политической модернизации страны, де-факто представляющие собой корректировку политической реальности под интересы властвующих.

Кардинальное сокращение численности сотрудников милиции на 20% – первый элемент политико-ресурсной стороны исследуемой реформы<sup>334</sup>. Сокращение, особенно сотрудников центрального аппарата, является одной из наиболее эффективных мер очистки рядов от самостоятельно мыслящих сотрудников, в том числе, высокопоставленных офицеров, проявляющих относительную независимость при принятии решений и действиях, составляющих обязательное условие превращения политической ресурсности в политическую субъектность, что не вписывается в политико-инструментальные представления правящего класса.

Политически значимому реформированию подверглось ядро силового аппарата МВД – система отрядов особого назначения и отрядов специального назначения. В этой сфере также имели место определенные изменения: 121 отряд особого назначения и 87 отрядов специального назначения общей численностью 25 тыс. человек были объединены в централизованную систему управления<sup>335</sup>, что укрепило вертикаль власти в МВД, однако существенно ограничило в оперативности использования своего силового инструмента. При этом переименование «народной» милиции в «государственную» полицию отразило социальную миссию органов внутренних дел по защите правящего режима.

Политическое значение также имеет ликвидация ранее существовавшего разделения милиции на федеральную и муниципальную. В муниципальной милиции увидели угрозу «срачивания» с региональными властями, поэтому с 2012 г. полиция финансируется только из федерального бюджета. Это существенно увеличит политико-инструментальный потенциал полиции для федерального центра и существенно снизит вариативность политической активности руководства МВД на местах.

Важным политико-ресурсным аспектом реформы МВД является избавление полиции от избыточных функций<sup>336</sup>. Так как за каждой функцией органа государственной власти закреплён определенный объем полномочий и конкретная сфера контроля, то передача от МВД «избыточных» функций негативно скажется на его политической ресурсности.

<sup>334</sup> Пастухов В.Б. Реформа МВД как сублимация политической реформы в России // Полис. 2010. № 10. С. 23-40.

<sup>335</sup> Фалалеев М. ОМОН раскулачили. // Российская газета. 2011. № 5545 (169). 04 августа.

<sup>336</sup> Полицейский вопрос // Российская газета. 2010. № 5096 (17). 28 января.

предмет наличия в ней информации, имеющей отношение к рассматриваемому событию<sup>292</sup>. Совокупность образов, связанных с преступлением, порождает эмоциональное переживание. Искусственная активация одного из элементов этого комплекса даже против воли субъекта, автоматически воссоздает в сознании все его элементы. Повышение эмоционального напряжения неизбежно сказывается на физиологических реакциях человека, которые не просматриваются визуально.

Возвращаясь к допросу, заметим, что правовой основой проверки на полиграфе при производстве следственных действий (разновидностью которых является допрос) служат предписания ст. 164 УПК РФ, где наряду с другими общими правилами закреплена возможность применения технических средств. В данной статье не дан полный перечень технических средств, это обстоятельство позволяет использовать при производстве следственных действий любые достижения научно-технического прогресса. По смыслу ч. 4 ст. 190 УПК РФ ясно, что, во-первых, при допросе возможно применение технических средств, во-вторых, об этом должно указываться в протоколе допроса. Отсюда можно сделать вывод о том, что правовая основа применения полиграфа при допросе заложена УПК. Кроме того напрашивается противоположное суждение, что конкретные вопросы применения полиграфа не разработаны. УПК РФ не содержит конкретных норм, касающихся полиграфа, условий, порядка его применения, а также способа процессуального закрепления результатов исследования.

В силу возможности неоднозначного толкования статей УПК РФ, противники полиграфа не видят правовых основ для его применения при допросе, в то время как сторонники полиграфа не усматривают препятствий для этого. На наш взгляд, формальных оснований для запрета привлечения специалиста - полиграфолога нет. Другое дело, что работа полиграфолога не укладывается в рамки самого допроса, как самостоятельного следственного действия. По сути, даже работая во время допроса, специалист - полиграфолог будет проводить оперативный опрос, который хоть и совпадает во времени и в пространстве с процессуальным допросом, но таковым не является<sup>293</sup>.

На практике напротив, полиграф активно применяется при производстве отдельных следственных действий с 1993 года. А процессуальная модель использования полиграфа при допросе была предложена еще в 1995 году Комиссаровым В.И.. Она представляет собой «объединение» отдельных положений УПК РФ, касающихся проведения допроса, и положений ведомственных инструкций, регламентирующих порядок проведения полиграфных опросов (опрос не является следственным действием). Такие положения, инструкции, письма издаются органами

<sup>292</sup> Алексеев С.Ю. Правовое регулирование использования полиграфа [электр.ресурс]// <http://poligraf-kz.narod.ru/pages/pravo.html>( от 15.02.12)

<sup>293</sup> Леонтьева Н.Л. Полиграф как источник доказательств по уголовному делу// Юридическая психология.-2011.-№2.-С.23

внутренних дел и Генеральной Прокуратурой РФ (письмо Генеральной прокуратурой России 14.02. 2006 г. № 28-15-05 с обобщением практики использования полиграфа при расследовании преступлений). Другие авторы предлагают отдельно готовить специалистов - полиграфологов для проведения именно процессуальных допросов, а не опросов с использованием полиграфа.

И. А. Журавков говорит о том, что оценку результатов полиграфологического исследования должен производить следователь или дознаватель<sup>294</sup>. Специалист - полиграфолог только лишь должен расшифровать полиграмму. Все результаты такого исследования должны быть приобщены к протоколу допроса.

Многие ученые, говоря о несостоятельности полиграфологического исследования, утверждают, что это является нарушением прав участников процесса. В этом отношении стоит отметить, что «отличительной особенностью полиграфологического исследования является невозможность его принудительного применения»<sup>295</sup>. Байрамов Ф. говорит о необходимости «получения от опрашиваемого письменного заявления о добровольном согласии на проведение допроса с использованием полиграфа»<sup>296</sup>. На наш взгляд, данное положение призвано не допустить нарушения прав и свобод граждан. Кроме того, такой допрос должен проводиться в присутствии адвоката и с учетом медицинских и психофизиологических показателей отдельных категорий граждан. В науке сложилось мнение, что не подлежат проверке на полиграфе под угрозой недостоверности такого исследования беременные женщины, лица, страдающие психическими расстройствами, либо употребляющие наркотические вещества, несовершеннолетние и др.

В целом же полиграфологическое исследование представляет собой абсолютно безвредную для здоровья и психики допрашиваемого процедуру. То есть полиграф – это только пассивный регистратор процессов, протекающих в организме человека.

Таким образом, на наш взгляд, полиграф является допустимым для применения при допросе, безвредным, законным, научно-обоснованным и эффективным техническим средством. Но, фактически в таком случае речь будет идти о новом следственном действии с присущими ему специфическими чертами. Среди них выделяют: «изменение порядка получения показаний (при допросе на полиграфе опрашиваемый отвечает «да-нет»), роль специалиста является ведущей, а роль следователя сводится к наблюдению»<sup>297</sup>. Все эти факты позволяют сделать вывод о необходимости

<sup>294</sup> Журавков И.А. Некоторые уголовно- процессуальные и тактические аспекты вербальных следственных действий// Право и политика.-№4(124).-С. 810.

<sup>295</sup> В.А. Семенов Применение полиграфа при производстве судебной психофизиологической экспертизы//Уголовный процесс.-2009.-№5.-С.34

<sup>296</sup> Ф. Байрамов Применение полиграфа//Законность.-2009.-№8.-С. 40

<sup>297</sup> Журавков И.А. Некоторые уголовно- процессуальные и тактические аспекты вербальных следственных действий// Право и политика.-2010-№4(124).-С. 810.

например, нарушения законодательства о рекламе, незаконное получение кредита.

Законодателем осуществляются определенные мероприятия по улучшению правового регулирования индивидуальных предпринимателей. Так, например, следует упомянуть Указ Президента РФ от 15 мая 2008 г. № 797 «О неотложных мерах по ликвидации административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности»<sup>331</sup>, который направлен на борьбу с различного рода нарушениями в сфере обеспечения нормального функционирования хозяйствующих субъектов<sup>332</sup>. В нем содержится поручение Правительству Российской Федерации в 2-месячный срок разработать и внести в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекты федеральных законов, предусматривающих дальнейшую подробную регламентацию контроля за малым и средним бизнесом, который бы уменьшил количество нарушений со стороны контролирующих органов. Одним из результатов этого Указа можно назвать принятие Федерального закона от 26 декабря 2008 № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля», который устранил пробелы, допущенные в предыдущем варианте этого закона, расширил сферу применения, включив контроль и со стороны муниципальных органов.

Жизнь не стоит на месте, а так как право должно регулировать ее важнейшие сферы, к которым, безусловно, относится предпринимательская деятельность, возможно, в главу 14 КоАП РФ будут не только дополняться новые составы правонарушений, но и редактироваться уже существующие положения, дабы соответствовать требованиям действительности.

Петров Д.Е.

## РЕФОРМЫ СИЛОВЫХ СТРУКТУР СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ В ПОЛИТИКО-РЕСУРСНОМ ИЗМЕРЕНИИ (НА ПРИМЕРЕ МВД РФ)

Реформа системы органов внутренних дел 2009-2012 гг. является шестой по счету в истории постсоветской России и по праву считается самой масштабной<sup>333</sup>. Коренные преобразования, пока не приведшие к повышению эффективности работы системы органов внутренних дел, изначально носят

<sup>331</sup> Указ Президента РФ от 15 мая 2008 г. № 797 «О неотложных мерах по ликвидации административных ограничений при осуществлении предпринимательской деятельности»

<sup>332</sup> Акоюн О.А., Иванюк О.А., Мещерякова М.А. Проблемы централизации и децентрализации правового регулирования: мнение молодых ученых. // Журнал российского права. - 2008. № 8. - С.146

<sup>333</sup> Таратута Ю., Архитов И., Седаков П. Мистерия внутренних дел // Русский nesweek. 2010. № 6. С. 26-31.

ответственность, предусмотренную для должностных лиц<sup>329</sup>. Это положение было принято за общее правило, но породило новые вопросы, ведь в статье 2.4 КоАП РФ, регламентирующей ответственность должностных лиц, установлено, что оно привлекается в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей (организационно-распорядительных или административно-хозяйственных функций), которые по отношению к ИП не обозначены. Но за разъяснениями этого вопроса можно обратиться в связи с аналогией права к Постановлению Пленума ВС РФ от 10.02.00 "О судебной практике по делам о взятничестве и коммерческом подкупе", но, по нашему мнению, приведенный там список является далеко не исчерпывающим, что подчеркивает необходимость урегулирования этого вопроса.

Лица, не наделенные организационно-распорядительными или административно-хозяйственными функциями, работающие в организации или у индивидуального предпринимателя (например, продавцы, кассиры), также могут быть привлечены к административной ответственности как граждане в связи с совершением ими правонарушений, предусмотренных статьями 14.2 (незаконная продажа товаров, ограниченной или запрещенной оборотоспособности), 14.4 (деятельность с нарушениями технических регламентов), 14.7 (обман потребителей), 14.15 (нарушение правил продажи отдельных видов товаров) КоАП РФ<sup>330</sup>.

Имеется исключение из этого общего правила: в примечании к ст. 16.1 КоАП установлено, что за административные правонарушения, предусмотренные главой 16, регулирующей нарушения таможенных правил, лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, несут административную ответственность как юридические лица. Целесообразнее было бы за административные правонарушения, совершаемые индивидуальным предпринимателем как хозяйствующим субъектом в процессе своей деятельности, установить административную ответственность сравнимую с ответственностью юридического лица за аналогичные административные правонарушения, например, за нарушение прав потребителей.

Так же имеется несколько составов правонарушений, когда ИП указан, как субъект ответственности (часть 1 статьи 5.27, часть 4 статьи 14.1, часть 2 статьи 14.4, часть 1 статьи 14.25 КоАП РФ). Возможно, следовало бы увеличить количество составов правонарушений, в качестве субъектов которых следовало бы указать индивидуальных предпринимателей,

<sup>329</sup> Постановление Пленума ВАС РФ от 31.07.03 № 16 "О некоторых вопросах практики применения административной ответственности, предусмотренной статьей 14.5 кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, за неприменение контрольно-кассовых машин" – пункт 7.

<sup>330</sup> Постановление Пленума ВС РФ от 24.10.06 №18 «О некоторых вопросах, возникающих в судов при применении Особенной части КоАП РФ»

внесения существенных изменений в УПК РФ. Исаева Л. предлагает выход из такой ситуации и говорит о перспективах применения полиграфа «параллельно, до или после процессуального действия в рамках оперативного сопровождения уголовного дела, что соответствует существующему законодательству и должно принести максимальный эффект для решения дела по существу»<sup>298</sup>.

Соглашусь с Семенцовым В.А. в том, что важно внести изменения в «ст. 189 УПК РФ «Общие правила проведения допроса» нормой в следующей редакции: «Производство допроса с применением полиграфа допускается с письменного согласия лица, подлежащего допросу, и с участием специалиста-полиграфолога. В ст. 190 УПК РФ часть четвертую необходимо дополнить предложением такого содержания: «О результатах применения в ходе допроса с применением полиграфа составляется заключение специалиста, которое приобщается к протоколу, о чем делается соответствующая запись»<sup>299</sup>. На наш взгляд, таким образом, законодательно урегулируется порядок применения полиграфа при допросе, при этом остальные нормы о допросе не будут подвергнуты изменению.

Подводя итог вышеизложенному, хотелось бы отметить, что в науке на сегодняшний день не сложилось единого мнения по поводу допроса с использованием полиграфа. На наш взгляд, полиграф является современным и весьма доступным способом получения и оценки разнообразной процессуально - значимой информации, от которого нельзя отказываться. Что касается допроса с применением технического средства, то соглашусь с упомянутым мнением, что полиграфологическое исследование необходимо проводить до или после следственного действия с целью удвоить эффективность и ценность полученной в ходе следственного действия информации и при этом не выходить за рамки «допроса», которые установил УПК РФ.

Моргунова Т. А.,

### **ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИЗНАНИЯ СДЕЛКИ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ И ПРИМЕНЕНИЯ ПОСЛЕДСТВИЙ ЕЕ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ**

В соответствии с ч. 1 ст. 34 Конституции Российской Федерации «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической

<sup>298</sup> Исаева Л. Практика использования полиграфных устройств// Законность.-2008.-№3.- С.41

<sup>299</sup> Семенцов В.А. Применение полиграфа при производстве отдельных следственных действий//Российский полиграф.-2009 [электр. ресурс]// URL: <http://www.defacto63.ru/page002.html> (от 08.04.2012г.)

деятельности». Наиболее распространенной и важной формой такой деятельности является заключение различного рода сделок. Однако ч. 3 ст. 17 Конституции РФ гласит: «осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц». Соответственно законом установлены определенные ограничения в осуществлении своих прав, в частности установлены требования, которые необходимо соблюдать при заключении сделок. Их несоблюдение может свидетельствовать о нарушении прав и законных интересов сторон сделок, а также иных заинтересованных лиц. В соответствии с ч. 1 ст. 46 Конституции «каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод». Нарушение требований, установленных законом к сделкам, предоставляет право обращаться за судебной защитой, которое выражается в предъявлении искового заявления о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности.

В настоящее время в связи с неуклонным развитием хозяйственной жизни сделки получают все большее распространение, следовательно, растет и число нарушений, связанных с их заключением. Отсюда большое количество судебных споров. С целью повышения качества судопроизводства необходимо обратиться к изучению особенностей, присущих рассмотрению и разрешению данной категории дел, которые можно установить путем тщательного анализа норм и материального, и процессуального права.

Так, на основе материальных норм необходимо определить, ничтожна сделка или оспорима, что позволяет решить вопросы о субъектах требования, о моменте, с которого сделка признается недействительной, о сроке исковой давности для предъявления соответствующего требования, а также о применении последствий по инициативе суда или по дополнительному требованию сторон. Далее, нужно правильно установить основание недействительности сделки на основе анализа главы 9 Гражданского Кодекса РФ (далее – ГК РФ) и других нормативных актов. Что в свою очередь определяет дальнейшее решение вопросов о надлежащем истце, предмете доказывания, средствах доказывания, о существе применимых последствий.

Однако на различных стадиях судопроизводства при рассмотрении данной категории дел возникают различные трудности.

В частности, необходимо отметить непоследовательность использования в гражданском законодательстве терминов «оспоримость», «ничтожность», «недействительность». Так, при нарушении требования, установленного п. 3 ст. 572 ГК РФ в отношении договора дарения говорится о ничтожности сделки в случае передачи дара после смерти дарителя. В соответствие со ст. 331 ГК РФ недействительно соглашение о неустойке в случае несоблюдения письменной формы. В последнем случае неясно, оспорима данная сделка или ничтожна. А это имеет принципиальное значение. Представляется, если законодатель говорит о возможности признания сделки недействительной, значит она будет оспоримой. Если же просто относит её к недействительной – ничтожной.

## НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ИНДИВИДУАЛЬНЫХ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ

Становление современной рыночной экономики не может обойтись без ее главного участника, имеющего наибольший удельный вес, – индивидуальных предпринимателей, а для успешного развития нормального правового государства необходимо соблюдение всеми субъектами главенствующего в нашей системе права принципа законности. Одним из средств его обеспечения является другой принцип – неотвратимости ответственности. Но для эффективного применения любого средства необходимо полностью понимать его суть и уметь выделить видовые признаки в родовом объекте. Поэтому определение особенностей административной ответственности индивидуальных предпринимателей имеет как теоретическое, так и прикладное значение.

В Гражданском Кодексе определение понятия «предпринимательская деятельность» дается в статье 2: «Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке». Так, например, решая вопрос о том, образуют ли действия лица состав административного правонарушения, предусмотренного частью 1 статьи 14.1 КоАП РФ, необходимо проверять, содержатся ли в них признаки предпринимательской деятельности, перечисленные в Гражданском кодексе РФ<sup>328</sup>.

В санкциях статей 14 главы КоАП РФ, посвященной административным правонарушениям в сфере предпринимательской деятельности, закрепляются следующие субъекты ответственности: граждане, юридические и должностные лица. В главе 2, раскрывающей общие положения административной ответственности, понятие «индивидуальный предприниматель» не фигурирует. Это вызвало определенные трудности в правоприменительной практике, так как было не ясно, какое наказание следует назначать индивидуальным предпринимателям. Постановлением Пленума ВАС РФ от 31.07.03 № 16 было утверждено, что, оценивая правомерность применения к индивидуальным предпринимателям административной ответственности, установленной статьей 14.5 Кодекса, судам следует исходить из того, что, поскольку данной статьей не определено иное, названные субъекты несут

<sup>328</sup> Постановление Пленума ВС РФ от 24.10.06 №18 «О некоторых вопросах, возникающих в судов при применении Особенной части КоАП РФ»

Ограничения анализа текстов как метода:

- для количественного анализа необходимо статистически значимое количество текстуальной информации, он не предназначен для анализа уникальных текстов;
- анализируемые тексты должны поддаваться формализации, поэтому данный метод лишь ограниченно пригоден для анализа художественной литературы и совсем не пригоден для анализа поэзии;
- качественный анализ позволяет глубже понять текст, но он требует значительного количества времени и усилий; таким образом, традиционный качественный анализ малоприменим для исследования больших объемов текста. Последнее ограничение ныне снимается посредством создания программных средств, осуществляющих лексический анализ текстов. В последние годы предпринимаются попытки и семантического машинного анализа вербальной информации;
- главным ограничением является то обстоятельство, что текст менее сложен, чем индивидуальное или общественное сознание, которыми он порожден; текст является упрощенным, редуцированным отражением социальной реальности<sup>327</sup>.

#### Выводы.

Исследовать можно то, что зафиксировано на том или ином носителе и доступно для восприятия при обладании соответствующим уровнем социальных, политических, культурных и иных компетенций. Но не только они вносят свои ограничения при анализе реальности, научный потенциал ученого и программа исследования формируют понятийную систему, которая будет конструировать теоретическую матрицу и станет инструментом анализа действительности. При этом происходит извлечение некой информации из текста (в нашем случае), а результаты зафиксированы в виде интерпретации, но не бесконечной, как указывает постмодерн, а ограниченной законами социального, а так же политического бытия. При этом выборка уже включен в некую более крупную совокупность метатекстов, которые формируют его контекст. Причем, поскольку СМИ по своему функционированию – это коммуникативный акт, то изучаемый дискурс предстает как мультисубъектный бесконечный диалог, зафиксированный в текстах.

<sup>327</sup> См.: Иудин А.А., Рюмин А.М. Традиционные и компьютерные методы анализа документов в социологии. Учебное пособие. Нижний Новгород, ННГУ, 2010. с. 14-15.

Далее необходимо отметить несовершенство норм, посвященным ничтожным сделкам. В связи с тем, что не установлен субъект, полномочный квалифицировать их как ничтожные, на практике иногда делают это иные лица без обращения в судебные инстанции. Кроме того, законодательством прямо не предусмотрена возможность признания сделки ничтожной в судебном порядке. Однако зачастую в практике возникает необходимость предъявления требования в суд о признании недействительной ничтожной сделки в связи с особой сложностью правоотношений и неочевидностью ничтожности, которая может быть выявлена только путем представления и оценки соответствующих доказательств. Разделяя данную точку зрения в п. 32 Постановления от 1 июля 1996 года № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой ГК РФ» Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации указывается о возможности предъявления такого требования в суд любым заинтересованным лицом<sup>300</sup>. И. Ю. Павлова отмечает: исходя из данного Постановления, можно сделать вывод, что таким образом выделяется еще один способ защиты гражданского права, хотя из ст. 12 ГК РФ следует, что расширить перечень способов можно только законодательными актами. Таким образом, ссылка в Постановлении на то, что ГК РФ не исключает возможность предъявления иска о признании сделки недействительной, оказывается не совсем верной, хотя она имеет большое практическое значение<sup>301</sup>.

Так, гражданин Ф., отец несовершеннолетних детей, продал на основании разрешения уполномоченного органа принадлежащую детям на праве общей собственности квартиру, выданным разрешением он обязался приобрести определенный в нем жилой дом. Однако на самом деле Ф. приобрел другой жилой дом, а оставшуюся разницу в цене расходовал на собственные нужды, нарушив тем самым права и законные интересы несовершеннолетних детей. Прокурор в их интересах обратился в суд с требованием о признании ничтожным заключенного Ф. договора купли-продажи первоначальной квартиры и применении последствий, заключающихся в ее возврате. Суд первой инстанции вынес решение об отказе в удовлетворении исковых требований, мотивируя тем, что сделка была заключена без нарушений закона и на основании выданного разрешения. Суд второй инстанции – оставил без изменения. Однако определением Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ вынесенные судебные постановления были отменены в связи с грубыми нарушениями материального и процессуального права и дело направлено на новое рассмотрение. Судебная коллегия

<sup>300</sup> См.: О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 8 от 01 июля 1996 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 9. 1997. № 5.

<sup>301</sup> См.: Павлова И. Ю. Правовые проблемы признания ничтожных сделок недействительными в судебном порядке // Право и политика. 2005. № 4. С. 139.

поясняет, что согласие на совершение сделки еще не говорит о ее законности. В данном случае необходимо выяснить соблюдение установленных законом правил по отчуждению недвижимости и соблюдение прав детей в связи с приобретением нового имущества<sup>302</sup>.

Из данного примера видно, не только насколько важна возможность признания сделки ничтожной в судебном порядке, но и какие трудности возникают при рассмотрении и разрешении таких дел.

Кроме того, в ГК РФ не предусмотрен срок исковой давности для предъявления вышеуказанного требования. Представляется, что если нет специальной нормы, то возможно применение общего срока исковой давности, составляющего три года (ст. 196 ГК РФ).

Изучая вопросы, связанные с рассмотрением и разрешением дел о признании сделки недействительной можно сказать, что материальные нормы предоставляют большой простор и возможности участникам гражданских правоотношений, даже в тех случаях, когда такое признание не требуется, и сделка на самом деле действительна. В литературе повсеместно отмечают, что в настоящее время можно признать недействительной почти каждую сделку. Это порождает большое число злоупотреблений, когда сторона по сделке предъявляет, например, встречное требование о признании сделки недействительной с целью уклонения от исполнения основного обязательства или предъявляет в суд такое требование для того, чтобы получить судебное решение, заранее обреченное на невозможность исполнения. Зачастую такие требования предъявляются и для того, чтобы затянуть судебный процесс. Одним из оснований таких злоупотреблений можно назвать правило ст. 168 ГК РФ, в соответствии с которым «сделка не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения». Однако объем нормативных актов очень велик и часто трудно заключить сделку, которая бы полностью соответствовала их требованиям. А это вызывает определенные практические проблемы, а также неуверенность в стабильности гражданского оборота. Зачастую отдельные нарушения закона несоизмеримы последствиям ничтожности таких сделок. Поэтому в литературе предлагают изменить главное правило в ГК РФ и установить оспоримость сделки в случае несоответствия закону, отразив в законодательстве отдельные наиболее важные составы ничтожных сделок<sup>303</sup>.

Определенные трудности возникают при разрешении данной категории дел в связи с использованием в отдельных случаях законодателем таких оценочных понятий как, например, «заинтересованное лицо»,

<sup>302</sup> См.: Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 24 апреля 2012 г. № 49-В12-1 // Справочная информационная система «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27 июня 2012 г.).

<sup>303</sup> См.: Желонкин С.С. Основные направления реформирования института недействительности сделок // Право и экономика. 2010. № 1. С. 56.

характеристик. Статистическая значимость предусматривает появление в документе единиц исследования с достаточной частотой<sup>321</sup>.

Выделяют два вида контент-анализа: структурный и содержательный. Первый основан на изучении специфики презентации изучаемой проблематики в СМИ, второй же на выделении частоты употребления единиц анализа и последующей интерпретации результатов<sup>322</sup>, ведь текст предстает как объект исследования частотного распределения признаков.

Исследователи Нижегородского университета предлагают разделять источники по другим основаниям:

- По способу фиксации информации (видео-, аудио и т.д.),
- Целевые и наличные (появление первых спровоцировано самим исследователем),
- Личные и безличные,
- Официальные и неофициальные,
- Первичные и вторичные<sup>323</sup>.

Сам контент-анализ и его суть сводится к выявлению и оценке специфических характеристик текстов и других носителей информации (видеозаписей, теле- и радиопередач, интервью, ответов на открытые вопросы и т.д.), при котором в соответствии с целями исследования выделяются определенные смысловые единицы содержания и формы информации. Затем производится систематический замер частоты и объема упоминаний этих единиц в определенной совокупности текстов или другой информации. Контент-анализ дает возможность выявлять отдельные психологические характеристики коммуникатора, аудитории, сообщения и их взаимосвязи<sup>324</sup>.

Исследователи уточняют методику поиска «темы», указывая, что необходимо учитывать контекст, вводя помимо вполне понятных терминов, - единицу контекста, т.е. совокупность текстов, которую необходимо принять в расчет, характеризуя единицу кодирования<sup>325</sup>. Они формируют контекст, который определяет значение, смысл единиц кодирования, в том случае, если этот смысл контекстно-зависим<sup>326</sup>.

<sup>321</sup> См.: Манаев О.Т. Контент-анализ — описание метода// URL: <http://psyfactor.org/lib/kontent.htm> (дата обращения 4.01.2012)

<sup>322</sup> См.: Мангейм Дж. Б., Рич Р. К. Политология. Методы исследования: Пер. с англ. / Предисл. А.К. Соколова. — М.: Издательство «Весь Мир», 1997. — с. 277-285.

<sup>323</sup> См.: Иудин А.А., Рюмин А.М. Традиционные и компьютерные методы анализа документов в социологии. Учебное пособие. Нижний Новгород, ННГУ, 2010. с. 11.

<sup>324</sup> См.: Иудин А.А., Рюмин А.М. Традиционные и компьютерные методы анализа документов в социологии. Учебное пособие. Нижний Новгород, ННГУ, 2010. с. 12.

<sup>325</sup> См.: Иудин А.А., Рюмин А.М. Традиционные и компьютерные методы анализа документов в социологии. Учебное пособие. Нижний Новгород, ННГУ, 2010. с. 16.

<sup>326</sup> Например, слово «власть», используемое в рамках признака «господство», при единичном употреблении свидетельствует только о том, что такой признак имеется. Но при большом числе упоминаний слова «господство» в тексте, признак становится довлеющим, поскольку он уже определяет содержание понятия «власть» как «господство». Понятно, если будет часто использоваться иной признак, например, «демократия», то и смысл слова «власть» будет принципиально иным.

Классики политического анализа Мангейм Дж. Б. и Рич Р. К в книге «Политология. Методы исследования» предлагают начинать процедуру с определения вида изучаемых источников. Всего они выделяют три категории: источники внутреннего происхождения и внутренне ориентированные; источники внутреннего происхождения, но внешне ориентированные; источники внешнего происхождения, но внутренне ориентированные. Каждый из видов имеет примерно равную эвристическую ценность для познания сути политического<sup>318</sup>, но разную для конкретных задач.

Следующий этап – это формирование корпуса текстов, подлежащих изучению, затрудняется наличием огромного количества материала, содержащего политическое. Выборка может состоять как из газет, журналов, фильмов, тестов новостей, так и из стенограмм (фиксирующих сам процесс принятия решения), выступлений лидеров (раскрывающих их идеологию). Мангейм Дж. Б. и Рич Р. К выделяют ряд критериев, которые должны помочь в формировании выборки: тип сообщений (романы, газетные публикации, дипломатические ноты), тип продуцента сообщений, стороны, участвующие в процессе коммуникации (отправитель, или получатель, или они оба), а также место распространения, частота появления, минимальный объем или длина, способ распространения и время появления сообщений<sup>319</sup>.

Подводя нас непосредственно к процедуре контент-анализа, авторы ставят еще одну серьезную методическую проблему: выведение единицы анализа. Здесь учитываются исследовательские задачи и технические возможности, единицей может быть выбрано слово, но одни и те же слова в разных контекстах и даже соседствуя с разными словами могут нести противоположные смыслы, выбирая предложение или абзац, т.е. идя по пути механического увеличения единицы анализа, мы теряем часть смыслов. Часто в одном абзаце может быть заключено несколько интересных нам значений, но мы их теряем. Выходом стала «тема», по сути это ключевой символ, смысл определенной части текста<sup>320</sup>. Для проведения процедуры необходимо сформировать «словарик», который будет содержать «темы» для их поиска. Однако, выборка не гарантирует, что анализируемая проблема будет в достаточном количестве для получения адекватных результатов, которые можно интерпретировать. Во избежание этого О.Т. Манаев вводит два принципа, требующие применения к тексту: формализации и статистической значимости. Первый означает, что содержание должно позволить задать надежное правило, для фиксирования нужных

<sup>318</sup> См.: Мангейм Дж. Б., Рич Р. К. Политология. Методы исследования: Пер. с англ. / Предисл. А.К. Соколова. – М.: Издательство “Весь Мир”, 1997. – с. 269-270.

<sup>319</sup> См.: Мангейм Дж. Б., Рич Р. К. Политология. Методы исследования: Пер. с англ. / Предисл. А.К. Соколова. – М.: Издательство “Весь Мир”, 1997. – с. 271.

<sup>320</sup> См.: Мангейм Дж. Б., Рич Р. К. Политология. Методы исследования: Пер. с англ. / Предисл. А.К. Соколова. – М.: Издательство “Весь Мир”, 1997. – с. 274.

«существенность заблуждения». Представляется необходимой их законодательная конкретизация, для обеспечения более оптимальной возможности защиты нарушенных прав.

По отдельным составам недействительных сделок у истца возникают трудности в процессе доказывания, а также в некоторых случаях очень тяжело, а иногда и практически невозможно вернуть исполненное по сделке. Возможности судебной защиты должны быть обращены в первую очередь в пользу потерпевшей стороны в сделке. Так, серьезную проблему на практике представляет защита прав собственника вещи, переданной по недействительной сделке, в случае, когда другая сторона заключает другую сделку о передаче данной вещи уже впоследствии добросовестному приобретателю. В данном случае сталкиваются права и законные интересы собственника, из владения которого была вещь по недействительной сделке, и добросовестного приобретателя. А собственником может быть только одно лицо. Нормы закона в настоящее время направлены на защиту прав, в первую очередь, именно добросовестного приобретателя. А нарушенные права первоначального собственника остаются в стороне. Таким образом, представляется необходимым законодательно закрепить механизм, позволяющий первоначальному собственнику вернуть свою вещь, а добросовестному приобретателю – уплаченные за вещь денежные средства. Это можно объяснить также и тем, что для первоначального собственника такая вещь может иметь большую ценность, и соответственно было бы целесообразно и справедливо закрепить реальную возможность по возврату вещи, переданной во исполнение сделки, признанной впоследствии недействительной.

В настоящее время предпринимаются законодательные попытки по учету отдельных проблем, в частности отмеченных в Концепции развития гражданского законодательства<sup>304</sup>, а также по внесению отдельных изменений и дополнений в действующее гражданское законодательство по разным вопросам, в том числе относительно института недействительных сделок. Так, был разработан Проект Федерального закона № 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 27.04.2012)<sup>305</sup>. Данный проект существенно изменяет правила

<sup>304</sup> См.: Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (одобрена решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 г.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2009. № 11.

<sup>305</sup> См.: Проект Федерального закона № 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (ред., принятая ГД ФС РФ в I чтении 27 апреля 2012 г.). // Документ опубликован не был. Справочная информационная система «КонсультантПлюс» (дата обращения: 29 июня 2012 г.).

признания сделки недействительной и применения соответствующих последствий. Так, например, в соответствии с ним дополнительно предлагают включить нормы, регулирующие вопросы одобрения и подтверждения сделки; изменить круг субъектов требования по ничтожным сделкам, которыми могут быть только стороны сделки, и только в случаях, предусмотренных законом, иные лица. Предусматривается возможность признания недействительной ничтожной сделки. Также предлагают сократить полномочия суда по применению последствий ничтожных сделок по собственной инициативе, устанавливая такую возможность лишь при необходимости защиты публичных интересов и в иных, предусмотренных законом, случаях. Предлагают изменить последствия, предусмотренные для недействительных сделок, совершенных с целью, противной основам правопорядка и нравственности, а именно руководствоваться судом при данном основании ст. 167 ГК РФ, предусматривая возможность применения конфискации лишь в случаях, предусмотренных законом и при условии умысленных действий сторон сделки. Также в Проекте уточняют вопрос существенности заблуждения и последствий признания сделки недействительной по данному основанию. В статье 179 ГК РФ предлагают включить определение «обмана»; правила, применимые при обмане, исходящем от третьих лиц. Подробно описывают вопросы квалификации кабальной сделки. И что, также немаловажно, предлагают изменить конфискационные последствия для виновной стороны на основании ст. 179 ГК РФ применением общих последствий, предусмотренных ст. 167 ГК РФ, не отменяя обязанность по возмещению реального ущерба. Изменения касаются и срока исковой давности, а именно: установление трехлетнего срока для требования о признании недействительной ничтожной сделки, а также предельного десятилетнего срока для требования лица, не являющегося стороной сделки.

Такие изменения направлены на решение отдельных практических проблем, а также на сокращение легальных возможностей признания сделки недействительной для лиц, не имеющих законного интереса и действующих недобросовестно.

Таким образом, с целью обеспечения эффективного судопроизводства, представляется необходимым внесение отдельных изменений и дополнений в действующее законодательство. Анализируя вышеуказанный Проект Федерального закона, можно отметить, что им охватываются не все существующие в настоящее время проблемы, поэтому существует практическая необходимость дальнейшего развития и совершенствования гражданского законодательства.

Основание	Виды	Особенности
I. статус документального источника.	1. официальные, созданные юридическим и или должностными лицами (госуд. ведомственная стат-ка, протоколы судебных инстанц., сообщения в СМИ рассматриваются как официальные заявления, которые носят протокольный хар-р).	могут быть источником инф. в соц. исследованиях, т.к. регламентируют отношения соц. институтов, полит. субъектов. Официально протоколирует события и процессы, дают возможность, анализируя явления, получить инф-ию о позиции во власти через док-ты. Обеспечивают легитимность позиций, придают ей официальный статус. Эти док-ты можно использовать для исследования официальных позиций различных заинтересованных сторон. Фактические не имеют эмоционального фона. Составляются на языке официальных протоколов.
	2. неофициальные док-ты, созданные частными лицами: дневники, сочинения, фильмы, биографии, фотографии. Не регламентируют жизнь общества, не носят протокольный хар-р.	передают мир представлений, образ мыслей автора; оттенки оригинального языка автора; содержат эмоциональный компонент. В этих док-ах в большей степени присутствуют не изложения фактов, а их интерпретации. Автор представляет ту референтную группу, с которой он себя идентифицирует. Это мир представлений о фактах. Достоверность ниже, чем у официальных.
II. мотивы создания док-ов.	1. неспровоцированные документал. источники – это источники инф-ии, которые функционируют в общ-ве безотносительно к проводимому исследованию. Используют источники, которые составл. не по просьбе исследования, их генерирует само общество.	эти док-ты протоколируют события, процессы, мысли людей, касающиеся предметной области исследования, не зависят от воли исследователя. Док-ты регламентируют отношения людей, отражают состояния массового сознания той общности, которые изучает.
	2. спровоцированные док. источники, созданные специально для исслед. задач: сочинения, стат-ка, аналитич. записки, тексты экспертных интервью, транскрипты фокус групп, автобиографии, дневники бюджетных расходов.	ориентированы на решения задач. Несут на себе отпечаток исследовательской ситуации. Возможно демонстративное, правильное поведение авторов. Контингент может значительно отличаться от среднестатистической, обычной целевой группы. В таких мероприятиях участвуют гиперактивные или неактивные люди. Относительно понижается степень ответственности авторов за сообщаемые сведения вследствие игрового хар-ра ситуации.
III. носитель инф-ии	1. письменные док-ты (рукописные, машинописные) представляют собой совокупность текстов на любом носителе, выполненном с использованием письменных знаковых символов.	застывшая отчуждённая мысль автора. Обладает семантической и лингвистической стр-рой. Семантическая стр-ра – совок-ть смыслов, заключённых в тексте; лингвистическая стр-ра – стиль, техника построения текста. Позволяет идентифицировать автора текста с определённой к-ре. Преимущественно обращ. К рациональной сфере реципиента. Эмоциональная компонента возникает после прочтения.
	2. иконографические док-ты – док-ты, содержащие видео ряд (кино, фото, картины, рисунки, графики, видео)	содержат иллюзию присутствия читателя при происходящих событиях. Позволяет максимально приблизить реципиента к эмоционал. фактам. Содержит не только смысловой компонент, но очень богат эмоционально (для имиджевой рекламы – видеоряд, для информ. рекламы – текст). Видеоряд может передавать внетекстовую реальность (дыхание эпохи). Обязательно переводить в текстовую форму при интерпретации содержания.
	3. фонетические док-ты содержат аудиоряд (радио, записи, пластинки)	Преимущественное обращение к эмоциональной сфере реципиента. Обязательность перевода в текстовую форму при интерпретации содержания. Обладает семантической и лингвистической стр-рой (стиль, культура речи, тембр голоса, хар-р звучания, кач-во записи).

формально-логическими методами; в таком случае методологической основой становится статистических принцип частотного распределения определенных признаков<sup>315</sup>.

Так же он выделяет ряд постулатов, необходимых для проведения исследования:

1. Исследовать можно только то, что зафиксировано. То, что не зафиксировано не существует.

2. Имеется только два способа фиксации информации: сознание человека, точнее его память и любые материальные физические носители.

3. Исследовать что-либо можно только двумя способами: аналитическим и статистическим.

4. Статистический метод исследования имеет два варианта: интуитивный и формализованный.

5. Формализованный метод имеет две формы: линейное и двумерное частотное распределение<sup>316</sup>.

Текст как объект исследования.

Каждый исследователь изменяет общеизвестные методы согласно своему мировоззрению, задачам и выделенным изучаемым параметрам. Исследование идеологии накладывает свой отпечаток на методику контент-анализа. Поиск адекватных способов познания заставляет нас, изучив уже имеющиеся техники анализа, создавать свою собственную методику.

Контент-анализ начал использоваться в социальных науках начиная с 30-х гг XX в. в США. Впервые этот метод был применен в журналистике и литературоведении. Основные процедуры контент-анализа были разработаны американскими социологами Х. Лассуэллом и Б. Берлсоном. Его использовали в конце 1930-х годов для исследований в сфере политики и пропаганды. Лассуэл модернизировал контент-анализ, ввел новые категории и процедуры, особое значение придавал квантификации данных. Именно он предложил максимально полную классификацию документов-источников<sup>317</sup>

<sup>315</sup> См.: *Аверьянов Л.Я.* Контент-анализ// URL:

[http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov\\_kontent/](http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov_kontent/) (дата обращения 4.01.2012)

<sup>316</sup> *Аверьянов Л.Я.* Контент-анализ// URL: [http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov\\_kontent/](http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov_kontent/) (дата обращения 4.01.2012)

<sup>317</sup> Цитата по Наблюдение как способ социальной ориентации// URL:

<http://www.smolsoc.ru/images/referat/a564.pdf> с.9-10 (дата обращения 4.01.2012)

### АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИВЛЕЧЕНИЯ К АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ БАНКОВ И ИНЫХ КРЕДИТНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ТРЕБОВАНИЙ ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ДОКУМЕНТА

Проблема незамедлительного исполнения решений суда весьма актуальна в любое время. Деньги являются всемирным эквивалентом, поэтому, как показывает практика, наиболее удобным и быстрым, для удовлетворения требований взыскателя, является путь обращения взыскания на денежные средства должника.

В соответствии с ч. 3 ст. 69 ФЗ «Об исполнительном производстве» (далее Закон) взыскание на имущество должника по исполнительным документам обращается, в первую очередь, на его денежные средства в рублях и иностранной валюте и лишь в случае недостаточности денежных средств взыскание обращается на иное имущество должника (ч. 4 ст. 69 Закона).

Процедура обращения взыскания на денежные средства указана в ст. 70 Закона. При обращении взыскания на безналичные денежные средства, Законом закреплен термин *перечисление (списание) денежных средств со счета должника*.

В соответствии с ч. 2 ст. 70 Закона перечисление денежных средств со счета должника производится на основании **исполнительного документа** или **постановления судебного пристава-исполнителя** без представления в банк или иную кредитную организацию взыскателем или судебным приставом-исполнителем расчетных документов.

Нужно отметить, что взыскатель может исполнять судебное решение не только путем передачи исполнительного листа судебному приставу-исполнителю, но и самостоятельно, путем предъявления исполнительного листа непосредственно банку, в котором у должника имеется счет.

Таким образом, в целях быстрее удовлетворения требований взыскателя, содержащихся в исполнительном листе, действующее законодательство предоставляет лицу право направить исполнительный документ о взыскании денежных средств непосредственно в банк или иную кредитную организацию.

Кредитная организация обязана исполнить требования исполнительного листа в течение 3-х дней со дня его поступления. В случае если предусмотренный для исполнения трехдневный срок пропущен, можно рассматривать вопрос об ответственности банка за неисполнение требований исполнительного листа.

Арбитражным процессуальным кодексом РФ (далее АПК РФ) предусмотрена ответственность банка или иной кредитной организации за неисполнение требований исполнительного документа, в виде наложения *судебного штрафа*.

Ст. 332 АПК РФ гласит: за неисполнение судебного акта арбитражного суда о взыскании денежных средств с должника при наличии денежных средств на его счетах на банк или иную кредитную организацию, которые осуществляют обслуживание счетов этого должника и которым взыскателем или судебным приставом - исполнителем предъявлен к исполнению исполнительный лист, арбитражным судом может быть наложен судебный штраф. Судебный штраф может быть наложен и на лицо, в обязанности которого входит исполнение указанных в исполнительном листе действий.

Вышеуказанные нормы об ответственности являются бланкетными и отсылают к главе 11 АПК РФ.

В порядке главы 11 АПК РФ судебные штрафы налагаются арбитражным судом по заявлению взыскателя или судебного пристава-исполнителя, в судебном заседании с вызовом лица, в отношении которого рассматривается вопрос о наложении штрафа. Размер судебного штрафа, налагаемого на граждан не может превышать 2 500 руб., на должностных лиц 5 000 руб., на организацию 100 000 руб.

Уплата судебного штрафа не освобождает от обязанности исполнить судебный акт. Штраф взыскивается в доход федерального бюджета.

Статьей 114 Закона, определены особенности привлечения к административной ответственности банка или иной кредитной организации, осуществляющих обслуживание счетов должника, в случае неисполнения ими в установленный срок исполнительного документа, содержащего требования о взыскании с должника денежных средств.

Данное правонарушение предусмотрено ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ, на основании которой банку или иной кредитной организации грозит наложение административного штрафа в размере половины от денежной суммы, подлежащей взысканию с должника, но не более одного миллиона рублей.

Рассмотрение дела о привлечении банка или иной кредитной организации к административной ответственности относится к компетенции арбитражного суда.

Судебный пристав-исполнитель составляет протокол об административном правонарушении в порядке, установленном ст. 28.2 КоАП РФ. Копия протокола вручается представителю банка или иной кредитной организации. После составления протокола судебный пристав-исполнитель направляет в арбитражный суд, по месту нахождения банка или иной кредитной организации, подписанное им и заверенное печатью (штампом) подразделения судебных приставов заявление о привлечении банка или иной кредитной организации к административной ответственности.

Таким образом, арбитражный суд рассматривает не просто заявление судебного пристава-исполнителя, а составленный им протокол об административном правонарушении.

Необходимо подчеркнуть, что соответствующее деяние банка или иной кредитной организации только тогда может образовать состав

реальности<sup>310</sup>. Однако решение обеих задач заставляет исследователя привлекать дополнительные методы для своего исследования.

Появление средств массовой коммуникации и многообразие текстов привели к информационному перенасыщению, рост влияния привел к тому, что информация стала новым фактором развития общества. Природа СМИ и разного рода (мета)текстов такова, что они представляют собой «чрезвычайно мобильную и по своим масштабам универсальную систему регуляции жизни социума»<sup>311</sup>. Соответственно, СМИ и тексты имеют векторную направленность, направлены на определенную цель, причем, данная характеристика присуща всему информационному потоку.

За относительно недолгую историю существования, текст проделал удивительную метаморфозу:

- от простой функции передачи информации;
- сохранение и воспроизведения знания;
- выражения посредством текста глубинного смысла высшего разума;
- к манипуляции восприятия смысла<sup>312</sup>.

Огромный объем источников потребовал использования более точного инструментария, таким образом, в гуманитарную науку вошли количественные исследования. Использование формальных процедур в отношении нескольких переменных позволяет выстроить закономерности, тенденции информационного потока, выяснить намерения коммуникатора при тиражировании информации и спрогнозировать возможные реакции на нее аудитории<sup>313</sup>. По нашему мнению, данный подход строится на допущении, что текст является отражением объективной реальности, поскольку это квинтэссенция повестки дня, что позволяет в выводах судить о реальном поведении политических субъектов, о проводимой ими в жизнь стратегии и тактики. Л.Н. Федотова делает вывод, что не сам текст становится важен исследователю, а «лишь то, что делает закономерным его появление в СМК»<sup>314</sup>. Т.е. необходимо обращать внимание на закономерности контекста, которые изучаются через призму тенденций текста.

Зачастую текст воспринимается как дискурсивное пространство: текст, смыслы, организация и воспроизводство смыслов и контекст. Исследователь Л.Я. Аверьянов предлагает иное понимание текста. Для него это, прежде всего, формально-логическое образование, которое можно изучить

<sup>310</sup> См.: Федотова Л.Н. Социология массовой коммуникации: Учебник для вузов/. — СПб.: Питер, 2003. — с. 243.

<sup>311</sup> Федотова Л.Н. Социология массовой коммуникации: Учебник для вузов/. — СПб.: Питер, 2003. — с. 246.

<sup>312</sup> См.: Аверьянов Л.Я. Контент-анализ// URL: [http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov\\_kontent/](http://sbiblio.com/biblio/archive/averjanov_kontent/) (дата обращения 4.01.2012)

<sup>313</sup> См. Федотова Л.Н. Социология массовой коммуникации: Учебник для вузов/. — СПб.: Питер, 2003. — 246-247.

<sup>314</sup> Федотова Л.Н. Социология массовой коммуникации: Учебник для вузов/. — СПб.: Питер, 2003. — с 247.

выбора методов анализа<sup>307</sup>, наиболее подходящим видится контент-анализ. В настоящей работе мы рассмотрим специфику текстов как объекта изучения, а так же предложим методику контент-анализа, специфицированную под исследовательские задачи.

Феномен политического дискурса интересует представителей социологии, социальной психологии, культурологии, специалистов по теории массовой коммуникации и теории воздействия. Разработка и применение современных методов анализа политических текстов и текстов СМИ позволяют получать адекватные данные о состоянии общественного сознания, о доминирующих политических установках относительно актуальных общественно-политических проблем. Сейчас исследования дискурса популярны и востребованы, одновременно они затруднены из-за отсутствия отработанных методик и традиции использования точных исследовательских процедур в гуманитарной науке. При этом использование только лишь точных методик предполагает проверку результатов качественным исследованием. Подобная тенденция связана с переосмыслением роли языка в обществе в целом и его потенциала по конструированию социальной реальности, в политической сфере – это обеспечение господства при помощи «правильной» категоризации и интерпретации явлений<sup>308</sup>.

Информация о социальных и политических явлениях зафиксирована в текстах, которые мы можем обозначить как основу политического дискурса.

Наиболее распространенным направлением анализа текстов является сжатие информации – возможность выделить из совокупности текстов наиболее существенные, концептуальные моменты, важные для данного конкретного направления исследований. Традиционные формы сжатия информации – аннотирование, конспектирование, реферирование – уже давно не считаются какими-то специфическими видами работы с информацией и ими владеют любые специалисты<sup>309</sup>. При анализе текста встает вопрос: текст репрезентует всю социальную действительность либо ее часть, стремясь к объективности, или уже интерпретирует её. Поскольку человек не может быть объективен, то возможен иной подход – рассмотреть источник с двух точек зрения, во-первых, с точки зрения задач человека, интерпретирующего действительность в тексте (прагматика), во-вторых, отношения к ним аудитории, т.е. по сути, интерпретация интерпретации

<sup>307</sup> Мы бы выделили несколько возможных методов: анализ метафор, контент-, интент-, ивент-анализ

<sup>308</sup> Проблемами категоризации и интерпретации занимается политическая лингвистика, развивающаяся в стенах Уральского государственного педагогического университета, выпускается научный журнал «Политическая лингвистика»//URL: <http://journals.uspu.ru/ling>, на кафедре политической психологии в СПбГУ изучают типы понимания информации при интеллектуальной экспансии - URL: <http://www.yuriev.spb.ru/science/metodika-issledovania>

<sup>309</sup> См.: Иудин А.А., Рюмин А.М. Традиционные и компьютерные методы анализа документов в социологии. Учебное пособие. Нижний Новгород, ННГУ, 2010. с. 3.

административного правонарушения, когда на счетах должника имеются денежные средства.

Однако на практике дела о привлечении банка или иной кредитной организации к административной ответственности складываются следующим образом.

Проанализировав судебную практику по делам данной категории, по состоянию на 2010 г. судебными приставами-исполнителями составлено всего 46 протоколов, что составляет 0,014% от общего количества дел<sup>306</sup>.

Саратовская область не вошла в число субъектов РФ, в которых были возбуждены дела по привлечению банка или иной кредитной организации к административной ответственности.

По заявлениям судебных приставов-исполнителей о привлечении банка или иной кредитной организации к административной ответственности, поданным в арбитражные суды, на основании составленных протоколов, рассмотрено 35 дел, из которых по 34-м делам судьями приняты решения об отказе в удовлетворении заявлений. Одно дело прекращено судебным приставом-исполнителем после возвращения из арбитражного суда в связи с тем, что в описанных в протоколе обстоятельствах не содержались признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ.

По 10-ти делам арбитражными судами до настоящего времени решения не приняты.

При анализе судебной практики, основной причиной отказа арбитражными судами в удовлетворении заявлений судебных приставов-исполнителей о привлечении банков и иных кредитных организаций к административной ответственности по делам данной категории, является слабое знание судебными приставами-исполнителями административного законодательства, норм АПК РФ по вопросам производства по делам об административных правонарушениях и руководящих разъяснений Высшего арбитражного суда РФ, изложенные в Постановлениях Пленума.

Второй причиной отказа в удовлетворении заявлений должностных лиц ФССП России является возбуждение дел в отношении ненадлежащего лица. Также причиной прекращения дел было необоснованное возбуждение дел за деяния, не подпадающие под признаки состава административного правонарушения, предусмотренного ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ. В тоже время допускались и другие нарушения закона, повлекшие прекращение дел об административном правонарушении.

Таким образом, ввиду вышеуказанных обстоятельств, судебная практика по данной категории дел складывается в пользу банков, т.к.

<sup>306</sup> В 2010 г. должностными лицами Федеральной службы судебных приставов России (далее ФССП России) возбуждено 327 712 дел об административных правонарушениях. О практике применения судебными приставами-исполнителями части 2 и части 2.1 статьи 17.14 КоАП РФ / <Письмо> ФССП РФ от 18.03.2011 № 12/04-5833-ВВ // Бюллетень Федеральной службы судебных приставов. С.1.

судебные приставы не реализовывают предоставленные КоАП РФ и Законом полномочия по привлечению банков и иных кредитных организаций к административной ответственности за неисполнение в установленный законом срок исполнительных документов.

Анализ судебной практики по делам данной категории за 2011 год, сложившуюся проблему по привлечению банка или иной кредитной организации к административной ответственности не решил, так как заявления судебных приставов-исполнителей ни одним арбитражным судом удовлетворены не были.

Так, 24 мая 2011 г. Арбитражным судом Республики Коми было вынесено решение суда об отказе в удовлетворении требований судебного пристава-исполнителя о привлечении к административной ответственности по ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ Коммерческого банка «РОССИЙСКИЙ ПРОМЫШЛЕННЫЙ БАНК».

В своем решении суд руководствовался тем, что в нарушение требований ч. 4.1 ст. 28.2, ч. 2 ст. 25.1 КоАП РФ протокол об административном правонарушении составлен судебным приставом-исполнителем в отсутствие законного представителя Банка, который не был надлежащим образом извещен о месте и времени составления протокола, чем нарушены гарантированные законом права лица, привлекаемого к административной ответственности, на участие в деле об административном правонарушении, что является существенным нарушением процессуальных требований, влекущим за собой отказ в удовлетворении требований заявителя.

Возможность устранения последствий допущенного судебным приставом-исполнителем нарушения процессуальных требований при рассмотрении дела в суде отсутствовала.

По аналогичным основаниям Арбитражный суд Рязанской области в своем решении отказал в удовлетворении требований Пронского районного отдела УФССП по Рязанской области о привлечении ОАО «Прио-Внешторгбанк» к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ.

Отказ Арбитражного суда г. Москвы в удовлетворении требований по заявлению судебного пристава-исполнителя Гагаринского ОСП УФССП России по Москве Гудкова И.Е. о привлечении к административной ответственности ОАО «НОМОС-БАНК» по ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ был вынесен по следующим основаниям.

Во-первых, постановление судебного пристава-исполнителя содержало требование, которое обязывало Банк перечислить на указанный в постановлении счет, денежные средства должника, поступающие в кассу Банка. Такая возможность обращения взыскания на денежные средства должника Законом об исполнительном производстве не предусмотрена, следовательно, требование судебного пристава-исполнителя является незаконным.

Во-вторых, судебным приставом-исполнителем была нарушена процедура составления протокола. В соответствии со ст. 28.1 КоАП РФ протокол, как правило, является основной формой фиксации доказательств по делам об административных правонарушениях, поскольку именно протоколом об административном правонарушении устанавливаются обстоятельства и событие административного правонарушения, в связи с чем законодательством подробно регламентирована процедура его составления. При нарушении установленной процедуры протокол не может рассматриваться в качестве доказательства в силу ч. 3 ст. 26.2 КоАП РФ. Доказательство должно обладать свойствами допустимости и относимости. Несоблюдение процессуального порядка получения доказательств делает его недопустимым.

В составленном судебным приставом-исполнителем протоколе не был описан состав и событие правонарушения, а значит, указанное в протоколе деяние не образует состава административного правонарушения, неправильно были применены нормы права, следовательно, основания для привлечения к ответственности отсутствовали.

В заключении, на основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что проблема привлечения к административной ответственности банков или иных кредитных организаций за неисполнение требований исполнительного документа будет актуальна еще на протяжении долгого времени.

Судебная практика складывается в пользу банков, по большому счету из-за невнимательности, неграмотности, либо слабом знании должностными лицами ФССП России законодательства по вопросам производства по делам о привлечении юридических лиц к административной ответственности по вышеуказанному правонарушению. Именно поэтому судебные приставы-исполнители при реализации предоставленных им полномочий испытывают серьезные затруднения при работе по привлечению кредитных организаций за неисполнение требований исполнительного документа к административной ответственности, предусмотренной ч. 2 ст. 17.14 КоАП РФ.

Новичков П.С.

### **КОНТЕНТ-АНАЛИЗ В ИЗУЧЕНИИ ИДЕОЛОГИИ: ВОЗМОЖНОСТИ И ОГРАНИЧЕНИЯ.**

Идеология, дискурс, текст.

Изучение идеологии и дискурса потребовало от нас формирования собственной методической основы, а также попыток её совершенствования и подгонки под исследовательские задачи. Специфика источниковой базы предполагает рассмотрение корпуса текстов: содержания, структурных характеристик, лингвистических особенностей. В связи с этим встает задача