

Министерство образования и науки Российской Федерации
ФГБОУ ВПО «Ивановский государственный университет»

**МОЛОДАЯ НАУКА
В КЛАССИЧЕСКОМ УНИВЕРСИТЕТЕ**

*Тезисы докладов научных конференций фестиваля
студентов, аспирантов и молодых ученых*

Иваново, 21–25 апреля 2014 г.

Часть III

***СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ И ТЕНДЕНЦИИ
РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОГО, ЕВРОПЕЙСКОГО
И МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА:
ВЗГЛЯД МОЛОДЫХ ИССЛЕДОВАТЕЛЕЙ***

Иваново
Издательство «Ивановский государственный университет»
2014

ББК 76.0
М 754

Молодая наука в классическом университете : тезисы докладов научных конференций фестиваля студентов, аспирантов и молодых ученых, Иваново, 21 – 25 апреля 2014 г. : в 7 ч. – Иваново : Иван. гос. ун-т, 2014. – Ч. 3 : Современное состояние и тенденции развития российского, европейского и международного права: взгляд молодых исследователей. – 143 с.

Представлены тезисы докладов участников научных конференций, проходивших в Ивановском государственном университете в рамках фестиваля студентов, аспирантов и молодых ученых «Молодая наука в классическом университете». В третьей части сборника опубликованы тезисы выступлений по проблемам юриспруденции.

Адресовано ученым, преподавателям, студентам и всем, кто интересуется данными проблемами.

*Печатается по решению редакционно-издательского совета
Ивановского государственного университета*

Редакционная коллегия:

д-р ист. наук **Д. И. Польшвинный** (ответственный редактор),
канд. юрид. наук **О. В. Кузьмина**, д-р юрид. наук **А. И. Бибилов**,
д-р юрид. наук **О. В. Родионова**, канд. юрид. наук **М. Н. Лопатина**,
канд. юрид. наук **И. Ю. Карлявин**, канд. юрид. наук **Е. В. Тресцова**,
канд. ист. наук **Е. Л. Поцелуев**, канд. юрид. наук **И. Б. Степанова**,
канд. юрид. наук **Н. И. Логинова**, канд. юрид. наук **Е. А. Петрова**,
канд. юрид. наук **О. В. Соколова**,
Н. Г. Булацкая, А. А. Живов, И. Е. Павлова

Издается в авторской редакции

© ФГБОУ ВПО «Ивановский
государственный университет», 2014

Секция
**«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО
ПРАВА»**

А. И. ГОЛДОБИНА, К. КЕРИМКУЛОВА
Ивановский государственный университет

**ЗАКОН МАГНИТСКОГО
С ПОЗИЦИИ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА**

«Закон Магнитского» 2012 года пришел на смену поправке Джексона-Вэника, которую Соединенным Штатам пришлось отменить, когда Россия вошла во Всемирную торговую организацию (ВТО). «Закон Магнитского» предусматривает визовые и экономические санкции в отношении российских граждан, причастных к нарушениям прав человека. «Закон Магнитского» - закон только по названию: он содержит множество беспорядочных деталей, что является недопустимым для правильно оформленного правового акта. Кроме того, данный «акт» нарушает принцип разделения властей, на котором основывается Конституция Соединенных Штатов Америки. Прямым доказательством этого является передача госсекретарю США полномочий по определению вины и наказания. Получается, что не суд определяет, ответственен ли человек «за нарушение принципа верховенства закона», а чиновник госдепа. В Российской Федерации оценили принятие «Закона Магнитского» как вмешательство во внутренние дела и давление на страну. В соответствии с нормами международного права каждое государство может не пустить на свою территорию любое лицо без объяснения причин. В связи с чем, данный акт считается демонстративным. «Акт Магнитского» - это внесудебная расправа, это объявления лица виновным без суда и следствия. Однако подобная оценка этого акта не является бесспорной. В западных источниках обращается внимание на наличие объективных оснований для его принятия.

Е. А. КОВАЛЕВА
Ивановский государственный университет

СТРАНЫ «ТРЕТЬЕГО МИРА» В СИСТЕМЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Одной из наиболее примечательных особенностей в развитии международных отношений является усиление в них роли и значения нынешних развивающихся государств, или как часто их называют "освободившихся государств", стран "третьего мира", "стран Юга", стран "Периферии".

Новые отношения Север - Юг складываются по многим направлениям. Но традиционно общие условия взаимодействия развитых и развивающихся стран характеризуются преимущественно экономическими индикаторами, прежде всего оценкой состояния мировой торговли. Несмотря на качественные различия в уровне жизни, усиление глобальной взаимозависимости Севера и Юга происходит на современном этапе не на принципах утраты, а на принципах сотрудничества.

Вместе с тем появляются и новые области противоречий. Все более существенную роль среди них играют расхождения по поводу значения социальных факторов. Другим постоянным камнем преткновения в отношениях между Севером и Югом является экология. Противоречивые тенденции эволюции отношений Север - Юг наглядно проявляются и в деятельности такого авторитетного объединения развивающихся стран, как Движение неприсоединения.

Таким образом, мир уже не делится на относительно небольшую индустриальную часть и множество слаборазвитых стран, теперь существует группа традиционно высокоразвитых стран и все более тяготеющая к ним группа стран с динамичной переходной экономикой. Все это говорит о том, что серьезные перемены и фундаментальные международно-политические преобразования, происходящие в современном мире, все глубже затрагивают развивающиеся страны и, несмотря на их возросшее участие в международных отношениях, все еще остается нерешенным ряд вопросов, связанных с проблемами международного сотрудничества развивающихся стран.

И. А. КУЛИКОВА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМА МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ ПРАВ ЖЕНЩИН

Проблема нарушения прав женщин возникает везде, где имеется нестабильность любого характера - социальная, демографическая, политическая. Устав ООН - первый международный документ, утверждающий принцип равенства мужчин и женщин. Всеобщая декларация прав человека также закрепила положения, касающиеся защиты прав женщин: Во Всеобщей декларации прав человека утверждается, что признание человеческого достоинства, "...равных и неотъемлемых прав, является основой свободы, справедливости и всеобщего мира". Декларация оказала существенное влияние на принятие ряда специальных международно-правовых документов, относящихся к защите женщин в обществе. Значительный прогресс в последние десятилетия произошел во всех сферах контроля за соблюдением прав человека, в том числе и женщин. Получили широкое распространение международные правовые положения о государственной ответственности за нарушения прав человека. Механизм международного контроля за соблюдением подотчетности и ответственности государств заложен также в Конвенции по ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин. Данная конвенция оказала сильное воздействие на процесс формирования женского правозащитного движения, в частности, из-за того, что в ней впервые было дано толкование термина "дискриминация женщин". В настоящий момент равенство прав женщин провозглашается одним из основополагающих принципов в деятельности Организации Объединенных Наций. Особую актуальность проблема защиты прав женщин приобретает в связи с ростом числа международных и внутригосударственных вооруженных конфликтов. Но даже в мирное время нарушения прав женщин носят массовый характер. В Европе существует ряд различных правительственных учреждений, предлагающих разнообразные стратегии укрепления и защиты прав человека, в том числе прав женщин (Совет Европы, Европейское сообщество, ОБСЕ). В последнее время в Европе и во всем мире активизировались женские организации правозащитного характера.

Ю. П. МАЛЫШЕВ

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМА МЕЖДУНАРОДНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА ГЕНОЦИД (на примере Руанды)

В 1994 году в африканском государстве Руанда народность тутси была подвергнута истреблению народностью хуту. Число жертв было около одного миллиона. Данное событие оставило след не только в культуре (фильм «Отель Руанда»), но и в области права - создан Международный трибунал по Руанде.

Между тем, проблема международной ответственности за геноцид, имевший место быть, по мнению международного сообщества, в Руанде по сей день до конца не решена. Прежде всего, ставится вопрос о наличии самого факта геноцида (А. Мезяев). При отсутствии же факта конкретного преступления к ответственности за него привлечь нельзя. Во-вторых, согласно *у* Римскому Статуту Международного уголовного суда от 17 июля 1998 г., нельзя привлечь к международной ответственности лицо, не достигшее 18 лет (С. И. Леншин). Однако в процессе истребления тутси участвовали и подростки. В-третьих, нельзя привлечь к ответственности военнослужащего, если тот исполнил приказ, который считал законным и юридически был обязан исполнить его. Несмотря на указание о том, что приказ совершать уничтожение противника по национальному признаку явно незаконен, может возникнуть проблема доказывания этого обстоятельства. Причина в том, что соответствующая грамотность (в правовой области) не свойственна для развивающихся стран.

В итоге Международный трибунал по Руанде привлёк к ответственности наиболее важных деятелей, учинивших геноцид. Рядовые же участники были отданы «на откуп» местных народных судов в Руанде.

Т. В. АЗАРОВА
Ивановский государственный университет

**К ВОПРОСУ О ФИЛОСОФСКОЙ ОСНОВЕ
ТЕОРИИ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА
В ТРУДАХ И. КАНТА И Г. ГЕГЕЛЯ**

Одним из этапов обоснования теории правового государства являются воззрения И. Канта и Г. Гегеля.

Согласно И. Канту, право это не только формальное условие внешней свободы, но и сущностная форма его бытия. Правила поведения И. Кант называет императивом. В частности, из императива «Поступай так, чтобы ты всегда относился к человечеству и в своем лице, и в лице всякого другого так же, как к цели, и никогда не относился бы к нему только как к средству», следует мысль о том, что нормы позитивного законодательства являются правом лишь в той мере, в какой они соответствуют законам свободы или моральным законам.

Цель государственного регулирования по И. Канту, состоит в согласованности государственного устройства с правовыми принципами.

В качестве публично-правового принципа философ называет безусловное право народа требовать участия в формировании основ правопорядка путем свободного волеизъявления. Только при таком условии государство может выступать как «объединение множества людей, подчиненных правовым законам». Там, где государство действует на основе правового закона, не может быть ограничения прав граждан в области личной свободы совести, слова, мысли, экономической деятельности.

Г. Гегель выдвинул идею о разграничении гражданского общества и политического государства, так как гражданское общество основывается в первую очередь на господстве частной собственности и всеобщем формальном равенстве, а не на политических принципах.

Философ подверг критике концепцию полицейского государства и первым в немецкой философии права указывал на то, что между личностью и государством существует общественная, социальная среда (общество), имеющая значение, как для личности, так и для государства.

Таким образом, можно утверждать, что идеи названных представителей немецкой классической философии послужили вехами становления современной теории правового государства.

М. Н. АЛЕКСЕЕВА
Ивановский государственный университет

БОРЬБА С КОНТРАФАКТОМ: ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ В РФ И ФРГ

Системная борьба с контрафактной продукцией в целом и защита интеллектуальной собственности от противоправного посягательства на современном этапе становятся важными составляющими экономической безопасности государства.

Российское законодательство, регулирующее отношения в сфере борьбы с контрафактной продукцией, включает в свой состав целый ряд норм гражданского, административного и уголовного законодательства. Общая схема наложения санкций по содержанию и процедурам вполне соответствует требованиям Соглашения ТРИПС. Однако отсутствие ряда положений процессуального характера в законодательстве делает его недостаточно эффективным. Действующая система административных штрафов, начисляемых за продажу контрафактной продукции, также не является результативной. Регулирование данной сферы осуществляется несколькими самостоятельными законами, неодинаково трактующих положения по защите прав на авторские и смежные права. Подобная ситуация приводит к отсутствию единообразия норм, затрудняя применение на практике.

В отличие от Российской Федерации, в ФРГ опыт борьбы с контрафакцией более значителен. Правовое регулирование защиты авторских прав осуществляется как общеевропейскими директивами, так и внутригосударственными нормативными актами, но прежде всего – Соглашением ТРИПС и Директивой о мерах и процедурах осуществления прав интеллектуальной собственности. В последнем определяются положения, созданные для усиления защиты интеллектуальной собственности. В структуре таможенных органов Германии создано Центральное таможенное управление по защите прав на интеллектуальную собственность, координирующее процесс изъятия контрафактной продукции на границе на основании соответствующего акта ЕС.

Борьба с контрафактной продукцией является достаточно сложной и многоаспектной задачей. Зарубежный опыт свидетельствует о том, что в вопросе борьбы с контрафактной продукцией требуется комплексный подход, координация деятельности всех заинтересованных участников, а также сам процесс доказывания факта незаконного использования объектов авторского права, определения размера деяния.

А. И. ВОВК

Ивановский государственный университет

РЕАЛИЗАЦИЯ КОНСТИТУЦИИ В РФ И ФРГ

Реализация Конституции представляет собой деятельность по осуществлению основ государственного и общественного строя, прав и свобод личности и проведению в жизнь правовых норм на любом уровне всеми возможными субъектами права: законодателем, правоприменительными органами, в том числе судами; государственными органами и органами местного самоуправления, а также гражданами и лицами без гражданства. Осуществление Конституции не есть ее действие: лишь после действия нормативного правового акта может последовать его реализация.

В отечественной науке конституционного права при определении данного явления делается акцент на целеустремленной деятельности компетентных органов. Реализация представляет собой осуществление норм Конституции, переход конституционных явлений в качественное состояние. А в Германии достаточно много внимания уделяется демократическим началам, которые являются важным и неотъемлемым компонентом в понимании самого явления реализации Основного закона и в процессе его осуществления на практике.

Повышение конституционного правосознания имеет большое значение при такой форме реализации Основного закона, как соблюдение, потому что это пассивная форма, требующая реализации именно запрещающих норм. Конституционное правосознание есть наиважнейшее звено между конституционно-правовой нормой и ее реализацией; так как оно выполняет функцию по воплощению нормы в жизнь, оказывая влияние на поведение людей.

Относительно проблем реализации основ конституционного строя в РФ и ФРГ сложилось немало общего. Оба государства утвердили принцип правового государства, имеют гарантии сохранения республиканской формы правления, закрепили устойчивую концепцию развития федеративных отношений.

Позитивный опыт РФ и ФРГ в сфере реализации Конституции может быть полезен другим государствам, осуществляющим построение правового, демократического и федеративного государства.

У. А. ВОРОЖБИТ, К. А. СЕМЕНОВА

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО ЧЕРЕЗ ПРИЗМУ УЧЕНИЯ ГАНСА КЕЛЬЗЕНА

Ганс Кельзен - сторонник монистической теории примата международного права над внутригосударственным. Он рассматривал международное право как универсальную систему, а не простое самообязывание государств. На наш взгляд, данный тезис следует рассмотреть применительно к современному международному праву, как к сложному правовому комплексу. Актуальность темы обусловлена тем, что сфера применения международного права расширяется под воздействием глобализации, интеграции и иных объективных факторов.

В своих работах по международному праву Кельзен выдвинул проект установления мирового правопорядка на основе добровольного подчинения суверенных государств органам международной юрисдикции, которые были бы способны применять санкции и принуждение. Кроме того, по мнению Кельзена, все право развивается в рамках, так называемой, «основной нормы», которая определяет основной фактор правотворчества. Можно предположить, что основные принципы международного права представляют собой наиболее общие нормы, определяющие его главное содержание обладающие высшим политическим, моральным и юридическим авторитетом. При этом принципы следует рассматривать, как абстрактные нормы права.

Кроме того, существует мнение, что в условиях глобализации на сегодняшний день возникла или возникнет уже в ближайшем будущем необходимость официальной систематизации ряда действующих международно-правовых норм. В частности, О. И. Тиунов предлагает идею создания международно-правовых стандартов. Это обосновывается тем, что в настоящий момент уже существуют примеры стандартов, кроме того они не противоречат основным принципам международного права и, наконец, они вполне обоснованно могут способствовать единообразному пониманию и решению государствами общих проблем современности.

Таким образом, подход Ганса Кельзена имеет большое практическое значение, и можно говорить о том, что «основной нормой», на существовании которой строится нормативная теория Г. Кельзена, являются принципы международного права. В современных реалиях необходимо дополнить основные принципы систематизированными стандартами.

Е. С. ДАНИЛОВА

ДОСТОИНСТВО ЧЕЛОВЕКА: ПРАВОВАЯ ДОКТРИНА И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РФ И ФРГ

В правовой действительности достоинство человека выступает в качестве основы прав и свобод человека, правовой системы и государства в целом. Идея обеспечения достоинства личности на конституционном уровне возводится в ранг общеправового принципа.

В РФ конституционные основы достоинства гражданина составляет принцип охраны достоинства (ч.1 ст.21), впервые же неприкосновенность достоинства человека была признана ведущим конституционным принципом в Основном Законе ФРГ (абз. 1 ст.1). Ученые-юристы понимают эту моральную категорию по-разному. По мнению Н. С. Малеина, достоинство есть внутренняя самооценка собственных качеств, способностей, мировоззрения, своего общественного значения. Немецкий ученый В. Майхофер считает, что уважение к достоинству выражается в гарантии государством свободы нравственного самоопределения. Конституционно-правовая теория и практика ФРГ исходят из того, что требование неприкосновенности достоинства проявляется в невозможности отчуждения, лишения и ограничения права человека на соблюдение его достоинства. Представляется, правовой доктрине РФ необходимо выработать приемлемый критерий для определения того, что является нарушением достоинства личности. В правовой системе ФРГ эта проблема решается введением следующего критерия: нарушение достоинства человека предполагает отчетливо выраженное пренебрежение ценностью личности. Идея достоинства личности в силу своей глобальности и универсальности реализуется в более конкретных категориях. Конкретизировать его может судебная практика, уточняя суть закрепленных основных прав человека, важное значение при этом имеют разъяснения Конституционного Суда РФ и решения Федерального Конституционного Суда ФРГ.

Таким образом, неприкосновенность человеческого достоинства в доктрине и праве России и Германии предстает как важнейший конституционный принцип и основное право человека. Достоинство, если оно защищается должным образом, — это опора демократии и правовой государственности.

КРИТИКА ТЕОРИИ Е. Б. ПАШУКАНИСА ЧЕРЕЗ ПРИЗМУ ВЗГЛЯДОВ Г. КЕЛЬЗЕНА

Ошибочное, порой извращенное, бросающееся в крайности понимание права советскими учеными, хоть и показало свою нежизнеспособность как в истории России, так и мировой истории, тем не менее не могло не сказаться на развитии юриспруденции в России и на сегодняшний день. Этим, собственно, и обусловлена актуальность исследования данной проблематики.

Теория Е. Б. Пашуканиса ознаменовала собой первый этап в развитии советской теории права. Это была одна из первых попыток интерпретировать марксистскую теорию, обернув общественные отношения в идеологическую обертку. Однако парадоксальным результатом исследования Е. Б. Пашуканиса явилось фактическое признание того, что только право капиталистическое может называться «чистым» правом, право в собственном смысле этого слова. Именно за это, к слову, позднее, во времена господства теории А. Я. Вышинского, взгляды Е. Б. Пашуканиса были объявлены «вредительскими» и решительно отвергнуты советской властью и подмятой ею под себя советской правовой наукой.

Теория Е. Б. Пашуканиса представляет собой попытку ввести в юриспруденцию, подобно тому, как это ранее было сделано самим К. Марксом с политической наукой, значительную дозу марксистского экономического учения. Особенностью теории является то, что Е. Б. Пашуканис попытался отринуть определение права как системы норм и представить право как часть социальной реальности. Содержание правовой нормы у него - либо выражение уже существующих в реальности общественных отношений, либо выражение того общественного порядка, достигнуть который ставится цель в будущем. Он приходит к выводу, что даже нормативная теория должна признать в качестве единственного мерила оценки права его эффективность.

С точки зрения Г. Кельзена, в этих выводах кроется главный недостаток теории Е. Б. Пашуканиса. В действительности действие правовой нормы и ее эффективность - не одно и то же. Общественные отношения входят в согласие с существующим правом не потому, что право отражает их, а потому, что оно обязательно к соблюдению. И эта обязательность вынуждает общественные отношения подстраиваться и соответствовать предписаниям права.

Е. И. КОМАРОВА, А. А. МЕРКУЛЕНКО

ПРАВОВОЙ СТАТУС МИГРАНТОВ В ФРГ

Проблема миграции и мигрантов остро стоит в различных сферах жизни немецкого общества, что обуславливает необходимость изучения правового состояния мигрантов в ФРГ.

В Германии остается значительным поток нелегальной миграции, который проблематично проследить. По о Закону об иностранцах за незаконное пребывание в ФРГ иностранные граждане наказываются лишением свободы до одного года или крупным денежным штрафом.

Группу нелегальных мигрантов сложно отграничить от группы беженцев. Согласно абз. 1 ст. 16 Основного закона ФРГ правом убежища могут воспользоваться лица, преследуемые за свои политические убеждения. Причем, эти лица не должны быть гражданами «безопасных государств».

По так называемой «синей карте», принятой в ЕС, позволяется трудиться квалифицированным иностранным специалистам, а также предпринимателям, желающим открыть свой бизнес в Германии. Есть возможность для рабочей миграции, условия и ограничения для которой устанавливает МВД посредством правительственного распоряжения и в одобрения бундесрата.

При совокупности различных методов политики социальной интеграции мигрантов главная ее задача сводится к тому, что интеграция требует как усилий со стороны иммигрантов, так и готовности немецкого общества принять их.

По общему правилу для получения немецкого гражданства необходимо: бессрочное право проживания в Германии; прохождение особого теста; правомочное проживание в ФРГ в течение восьми лет; способность финансово обеспечивать свою семью; отсутствие судимости; отказ от прежнего гражданства. Особый порядок получения гражданства предусмотрен для беженцев, немецких граждан, покинувших Германию, спасаясь от нацистского преследования и других групп.

Статус мигрантов, получивших немецкое гражданство, в отдельных аспектах отличается от статуса остальных немецких граждан. Так, в некоторых федеральных землях в школах организовано преподавание Корана для детей из мусульманских семей. Некоторые представители второго или третьего поколения мигрантов входят в элиту немецкого общества, иногда даже в качестве депутатов бундестага.

А. В. КУРОЧКИНА

ГЕРМАНСКОЕ ГРАЖДАНСКОЕ УЛОЖЕНИЕ: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ

В начале XIX в. немецкие ученые-правоведы А. Тибо, К. Савиньи в своих работах обозначили необходимость создания единого гражданского кодекса. В 1896 г. Гражданский кодекс Германии был принят, вступил в силу 1 января 1900 г. и действует до сих пор с изменениями и дополнениями.

В настоящей редакции, вступившей в силу 2 января 2002 г., Германское гражданское уложение (далее – ГГУ), так принято называть ГК Германии в России, состоит из Общей части, обязательственного, вещного, семейного, наследственного права. Книги имеют свою четкую структуру, содержат в себе части, разделы, подразделы, главы. Всего в Кодексе 2385 статей, около 291 из которых утратили силу. ГК имеет высокую законодательную технику.

Изменения ГГУ коснулись, прежде всего, обязательственного, семейного права, права собственности. Изменения и дополнения можно объективно разделить на две группы: сделанные в рамках внутреннего законодательства и внешние, нашедшие отражение в текстах Директив ЕС. Представляется, что редактирование ГК вызвано усложнением общественных отношений, уравниванием мужчин и женщин в правах, социализацией права в XX веке.

ГК был предметом анализа как российских (Г. Ф. Шершеневич, Д. И. Мейер, А. С. Райников, Н. Н. Рябчикова, И. Г. Барановская), так и зарубежных ученых. Так, следует отметить работу «Comparative Legal Traditions». Ее авторы, профессора М. А. Глендон (M. A. Glendon), М. В. Гордона (M. W. Gordon), К. Осаке (C. Osakwe), называют Гражданский Кодекс Германии в ред. 1900 г. самым продвинутым по юридической технике актом своего времени.

Представляется, что российскому законодателю следует обратить внимание на структуру, особенности Гражданского Кодекса Германии и на доктринальные разработки зарубежных ученых, посвященных этому важному закону.

Я. О. МАКАРОВА

Ивановский государственный университет

ЦЕЛИ И ФИЛОСОФИЯ ОЦЕНИВАНИЯ ЗНАНИЙ В УСЛОВИЯХ БОЛОНСКОГО ПРОЦЕССА

Система оценивания качества освоения учебных программ учащимися – это важнейший элемент образовательного процесса.

Сейчас идет успешная интеграция российских вузов в общеевропейское пространство высшего образования и науки. При всем этом существуют некоторые сложности, связанные, в частности, с необходимостью содержательного реформирования учебного процесса, разработки и принятия новых государственных стандартов в сфере высшего образования, так как традиционная учебно-методическая модель (5-балльная шкала) устарела. Основной проблемой систем контроля качества в вузах является объективность оценивания.

Нам необходимо сближение систем высшего образования с вузами Европы с целью создания единого европейского пространства высшего образования, на что сейчас и направлен Болонский процесс. Основные цели Болонского процесса — расширение доступа к высшему образованию, дальнейшее повышение качества и привлекательности европейского высшего образования, расширение мобильности студентов и преподавателей. Присоединение России к Болонскому процессу даёт новый импульс модернизации высшего профессионального образования, открывает дополнительные возможности для участия российских вузов в проектах, финансируемых Европейской комиссией, а студентам и преподавателям высших учебных заведений — в академических обменах с университетами европейских стран, так как последние десять лет количество студентов из России в зарубежных вузах увеличилось до 20-25%.

Оценивание учебных достижений рассматривается как системообразующий компонент управления качеством обучения, заключающийся в установлении степени соответствия норм качества между целью и результатом обучения. Важно подчеркнуть, что речь идет не столько об изменении средств оценивания, сколько об изменении целей оценивания и философии оценки.

Ю. В. РОМАНОВА

Ивановский государственный университет

ОРГАНЫ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ В РОССИИ И ГЕРМАНИИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ

Разновидности уголовного процесса в России и Германии представляют собой конкретные правовые реальности, сложившиеся в результате длительной исторической эволюции. Даже внутри одной правовой семьи (континентальной) они существенно отличаются друг от друга. В первую очередь это касается досудебного производства. В-первых, предварительное расследование преступлений в РФ осуществляется в 2 формах: дознания или предварительного следствия (ст. 150 УПК РФ). В ФРГ – только в форме дознания (§ 160 УПК ФРГ). Это объясняется исключительной рациональностью использования ресурсов, стремлением к экономии сил и средств, желанием исключить дублирование и параллельность в деятельности субъектов процесса. Во-вторых, различаются и органы, осуществляющие расследование. В РФ каждую из форм на практике реализуют специфические государственные органы: дознания (ст. 40 УПК РФ) и следствия (151 УПК РФ). В ФРГ дознание законодателем отнесено к компетенции прокуратуры (§ 160 УПК ФРГ), деятельность которой отличается от одноименного российского государственного органа. В Германии прокуратура относится к обычным административным ведомствам, расположенным при каждом земельном суде. Однако *de facto* органами дознания являются прокуратура, полиция и участковый судья-дознатель. Полиция в большинстве случаев самостоятельно проводит расследование преступления и потом обращается в прокуратуру для возбуждения публичного обвинения. Участие судьи-дознателя сводится к допросу обвиняемых и принятию решения по легализации доказательств. В-третьих, задачей дознания в ФРГ является выяснение вопроса о наличии подозрения, чтобы судить о возможности возбуждения публичного обвинения. Концепция подозрения, содержащая идеи о недопустимости предрешения вопроса о виновности обвиняемого, является теоретической и правовой основой стадии предварительного расследования. В РФ задачами предварительного расследования являются: раскрытие преступлений, изобличение виновных, исследование всех обстоятельств дела, собирание и проверка доказательственной базы, выявление причин совершения преступлений, подготовка материалов к судебному разбирательству и др.

М. С. СЕДОВА
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ РЕКЛАМНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РФ И ФРГ: СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ

Нормативной базой сравнительного анализа является ФЗ РФ от 13.03.2006 "О рекламе" и "Закон против недобросовестной конкуренции" ФРГ от 08.07.2004 («Gesetz gegen den unlauteren Wettbewerb»).

Общие черты проявляются в основных принципах рекламной деятельности: в РФ это добросовестность, достоверность, недопустимость введения в заблуждение; ФРГ – добросовестность, достоверность и ясность. Законодательством обеих стран предусмотрен запрет на некорректные сравнения рекламируемого товара с товарами других производителей. Общим является запрет на недостоверные сведения о преимуществах товара, его стоимости, размере скидок и т.д. В российской рекламе не допускается использование бранных слов, непристойных и оскорбительных образов; в немецкой, кроме того, есть запрет на излишне эмоциональную рекламу.

Особенность немецкого рекламного законодательства - подробная регламентация отдельных видов рекламных акций (сезонные распродажи, юбилейные акции). Плюс немецкого закона - запрет на предоставление рекламы без предварительного согласия адресата рекламы с рекламодателем на получение информации посредством факса, СМС, E-mail. Различия проявляются в процедурах привлечения к ответственности за нарушение рекламного законодательства. В РФ у лиц, права и интересы которых нарушены в результате распространения ненадлежащей рекламы, есть право обращаться в суд, в т.ч. арбитражный, а также в Федеральную антимонопольную службу (ФАС). В ФРГ закон предоставляет право потребителям, предпринимателям, торгово-промышленным палатам требовать от рекламодателей устранения нарушений, обязуя исправить нарушения во внесудебном порядке, и воздерживаться от нарушения в будущем.

Таким образом, наличие большого количества сходных положений в законах о рекламе РФ и ФРГ свидетельствует об ориентированности российского рекламного законодательства на европейский правовой опыт и достижения. При этом в отдельных вопросах проявляется специфика правового регулирования каждой из стран.

А. О. ФОНИНА
Ивановский государственный университет

ФОРМА ПРАВЛЕНИЯ В СОВРЕМЕННОЙ ГЕРМАНИИ

В ФРГ вся законодательная власть принадлежит парламенту, который состоит из верхней палаты – Бундесрат и нижней – Бундестаг. Примечательно, что в самой Германии Бундесрат не расценивается как палата парламента.

Исполнительная власть является бивалентной, т.е. во главе государства стоит и президент, и премьер- министр. Премьер- министр, по-другому- Федеральный канцлер Германии, избирается Бундестагом по предложению Федерального президента; канцлер является главой Федерального правительства. Министры правительства назначаются президентом по предложению канцлера; однако, все министры обязаны принести присягу перед Бундестагом: в этом выражается его контрольная функция (т.е. федеральное правительство несет ответственность именно перед Бундестагом). Федеральное правительство является коалиционным; это позволяет представителям разных партий (больших и маленьких) получить место в правительстве. Оно формируется по итогам парламентских выборов в ходе коалиционных переговоров. На этих переговорах происходит согласование программ; много позже - распределение министерских портфелей. Иногда имеет место «большая коалиция», тогда правительство формируется из двух партий, набравших наибольшее число голосов. Федерального президента же избирает федеральное собрание, которое состоит из представителей Бундестага. Не трудно заметить, что исполнительная власть напрямую зависит от Парламента.

Главным достоинством такой формы правления будет являться отсутствие предпосылок к сосредоточению власти в одних руках. Однако, из-за того, что правительство неоднородно, возможны правительственные кризисы. Так, при формировании существующего правительства (конец 2013 г.) можно было наблюдать противоречия, между двумя основными партиями ФРГ: ХСС/ХСД и СДПГ. Противоречия внутри правительства могут не лучшим образом сказаться на проводимой внутри государства политике, а также могут привести к кризису власти.

Проанализировав организацию верховной государственной власти и порядок образования ее органов, были выявлены черты, которые характеризуют ФРГ как парламентскую республику.

ПРЕСТУПНОСТЬ В ФРГ

Немецкоязычная литература, посвященная исследуемому институту, рассматривает преступность не как чисто правовое, а как комплексное, самостоятельное, даже общественное явление. Это подтверждается множественностью подходов к пониманию преступности: например, с точки зрения уголовного права, моральной инициативы, информации и т.д. Обозначим основные особенности преступности в Германии.

На протяжении уже нескольких лет показатель общего количества совершенных преступлений остается неизменным – около 6 млн., при этом наиболее часто совершаются хищения, увеличивается количество случаев проникновения в жилище, всё больше проявляется проблема компьютерной преступности.

Статистика показывает, что на юге страны преступность значительно ниже, чем на севере: так, три наиболее криминализованных города (Берлин, Бремен и Гамбург) расположены в северных землях ФРГ. При этом наименее криминализованные земли демонстрируют наивысшие показатели раскрываемости преступлений (свыше 60 %). Самым безопасным крупным городом является столица Баварии – Мюнхен (7153 случая на 100 тыс. жителей в 2012 г.), а самым привлекательным для преступников – Франкфурт-на-Майне (16310 случаев в 2012 г.).

Подавляющее большинство преступлений ($\frac{3}{4}$) совершается мужчинами. Позитивной тенденцией является спад преступности несовершеннолетних (приблизительно на 16% в 2012 г.). Особый интерес немецких криминологов вызывают преступления, совершаемые лицами, не имеющими немецкого гражданства: их число возросло на 3,7% (интересно, что количество преступников-немцев уменьшилось при этом на 2,2%). Основными причинами роста иностранной преступности называют благосостояние в Германии и открытые границы.

Однако стоит отметить, что уровень преступности в Германии значительно ниже отечественных показателей, а существующие проблемы и пути их решения, хотя, с одной стороны, и являются аналогичными, всё же в рамках российской действительности более масштабны и неоднозначны.

К. А. ПУЧКОВ

Ивановский государственный университет

СОБЫТИЯ 11 СЕНТЯБРЯ 2001 ГОДА: ВЛИЯНИЕ НА БОРЬБУ С МЕЖДУНАРОДНЫМ ТЕРРОРИЗМОМ

События, произошедшие 11 сентября 2001 года в США, оставили след в мировой истории и подтолкнули мировое сообщество к решительным действиям по борьбе с терроризмом. Международными организациями были приняты нормативные акты, в которых содержатся основные правовые положения, определяющие антитеррористическую политику.

После событий 11 сентября многие страны отреагировали на произошедшее и внесли на рассмотрение «антитеррористические» изменения в законодательство.

Основной международной организацией, определившей вектор развития антитеррористической политики, стала Организация Объединенных Наций, принявшая ряд резолюций, на основе которых было налажено сотрудничество стран-участниц, образовались различные контртеррористические комитеты, приняты глобальные стратегии.

Незамедлительная реакция последовала и от основных субъектов мировой политики. В США была принята “Стратегия национальной безопасности”, важным пунктом в которой является изложение политики превентивной войны. ЕС был принят план антитеррористических действий, предполагающий укрепление границ союза, создание Евроюста и борьбу с финансированием терроризма. Совет Европы стал обеспечивать выполнение резолюции Совбеза ООН и принял Конвенции, направленные на предупреждение и пресечение актов терроризма. Важные инициативы по противодействию терроризму были проведены странами Европы в формате ОБСЕ, в частности, были сформированы рамки для действий организации при борьбе с терроризмом при соблюдении норм международного права. В Центральной Азии активное развитие получила инициатива в сфере контртеррористической деятельности в фарватере ШОС.

Таким образом, террористические акты 11 сентября 2001 года повлияли практически на все мировое сообщество, ускорили консолидацию международных организаций, работу по выработке и принятию законодательства и мер в области борьбы с терроризмом.

Секция
**«НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
В XXI ВЕКЕ»**

И. М. СМИРНОВА
Ивановский государственный университет

ДВОЙНЫЕ СТАНДАРТЫ СВЕРХДЕМОКРАТИИ

IV поправка к Конституция США 1787 года говорит, что «право народа на гарантии неприкосновенности личного жилища, бумаг и имущества от необоснованных обысков и арестов не должно нарушаться».

Факт соблюдения американскими властями норм конституции, касающихся неприкосновенности частной жизни, нередко ставился под сомнение, однако никаких доказательств обратного не было до тех пор, пока в начале июня 2013 года мир не всколыхнули сообщения двух ведущих западных изданий The Guardian и The Washington Post о всеобъемлющей слежке американских спецслужб за собственными гражданами и пользователями коммуникационных сетей всего мира. Издания опубликовывали отрывки из презентации PRISM – программы, предусматривающей слежку за интернет-трафиком граждан, чтение личных переписок, прослушивание телефонных разговоров.

В список компаний, сотрудничающих с секретной программой, вошли такие ведущие интернет-ресурсы, как Google, Facebook, YouTube, Hotmail, Skype и производители компьютерного софта и электроники Microsoft и Apple. Одновременно с этими событиями мир узнал о тридцатилетнем американце Эдварде Сноудене, бывшем сотруднике АНБ США и ЦРУ, выдавшем журналистам всю «подноготную» американских спецслужб. Он заявил, что не может жить в мире, где записывается всё, что он делает.

Президент США, оправдывал деятельность американских спецслужб необходимостью противодействия террористическим актам. Однако данная позиция не сочетается с фактом прослушивания АНБ телефонов мировых лидеров, в том числе канцлера Германии Ангелы Меркель, президента Бразилии Дилмы Роуссеф.

По сути дела речь идёт о тотальной слежке американских разведслужб за всеми гражданами в своей стране и за рубежом. «Всеми» это означает действительно всеми: от президентов до последних бродяг, от злейших врагов до закадычных друзей.

Таким образом, подтверждается игнорирование правящими кругами США фундаментальных общечеловеческих ценностей, ими же и провозглашаемых – таких как «неприкосновенность личной жизни» и «общество равных возможностей», что позволяет говорить о двойных стандартах американской сверхдемократии.

А. П. ФАФИН

Ивановский государственный университет

НУЖНО ЛИ ЛИЦАМ, НАХОДЯЩИМСЯ В МЕСТАХ ЛИШЕНИЯ СВОБОДЫ В РФ, ДАТЬ АКТИВНОЕ ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ПРАВО?

Согласно Конституции РФ, граждане имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и участвовать в референдуме. Но в ней также сказано и об ограничениях этого права. Одно из них – неспособность участвовать в голосовании лицам, находящимся в местах лишения свободы по приговору суда.

Существует точка зрения, что данное ограничение не соответствует международным демократическим началам избирательного права, является незаконным, лишает часть населения России права участвовать в управлении государством. В наши дни заключенные могут свободно голосовать в Швейцарии и Франции.

Вопрос об избирательных правах заключенных поднимался в Европейском Суде по правам человека. В 2013 г. было принято решение о нарушении Конституцией РФ положений Конвенции о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г., гарантирующей право на свободные выборы. Россия заявила, что вмешательство в права заключенных закономерно, отвечает интересам общества, осуществляется в целях защиты основ конституционного строя, прав и законных интересов других лиц.

Председатель Ивановской областной Думы В.В. Смирнов, руководивший до 2012 г. Избирательной комиссией области, считает, что уголовное наказание и влечет за собой ущемление человека в правах, но только в целях минимизации его опасности для общества. Он отметил, что заключенные имеют специфический взгляд на проводимую политику в стране. Если предоставить им право голоса, то они будут руководствоваться особыми взглядами и криминальным прошлым. Также необходимо постоянно контролировать действия заключенного, и поэтому не получится обеспечить принцип тайного голосования.

«Таким образом, во избежание негативных последствий, власть должна формировать государственные органы на основе мнения общества, а не криминала», — подчеркнул В.В. Смирнов.

Таким образом, ограничение в избирательных правах лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, законно и обосновано, носит временный характер, не допускает проникновения искаженных взглядов в формирование представительных органов власти.

А. А. АЛЕКСЕЕВА

Ивановский государственный университет

ОСОБЕННОСТИ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА СПОРТСМЕНОВ

Спортсмены – это работники, трудовая функция которых состоит в подготовке к спортивным соревнованиям и участии в спортивных соревнованиях по определенным виду или видам спорта. Особенность труда спортсменов – это целенаправленная, активная, постоянная физическая работа, направленная на поддержание и улучшение спортивной формы. Повышенные нагрузки при подготовке к спортивным соревнованиям допустимы как для мужчин, так и для женщин-спортсменов. Трудовой договор (контракт) данной категории работников имеет свои особенности. Перед заключением контракта распространены «просмотры» – спортсмен приглашается на предварительную тренировку, с целью проверки его профессиональных качеств (например, в хоккее). Расширяется содержание договора. В ст. 348.2 ТК указаны иные, помимо установленных ст. 57 ТК, обязательные для включения условия: обязанность спортсмена соблюдать спортивный режим, принимать участие в спортивных соревнованиях, соблюдать антидопинговые правила и ряд других. Кроме того, коллективными договорами, соглашениями и локальными актами может быть предусмотрен ряд дополнительных условий. Работодатель также несет ряд обязанностей в отношении своих работников: обеспечить тренировочный процесс, обеспечить их за собственный счет экипировкой, снаряжением и т.п., поддерживать их в надлежащем состоянии, обеспечить страхование жизни и здоровья спортсмена и др. Заключается контракт как на определенный, так и на неопределенный срок. На практике существуют «отлагательные договоры», которые вступают в силу через определенный промежуток времени (как например в футболе). Имеют место контракты об «аренде» спортсмена – передаче его другому клубу на определенный срок для выступлений с соответствующей компенсацией материнскому клубу. В качестве еще одной особенности трудового договора со спортсменами можно указать то, что он содержит в себе некоторые черты гражданско-правового договора: передача работодателю прав на использование изображения спортсмена, его обязанность участвовать в рекламе спонсора и т.д. Таким образом, мы

видим, что контракт со спортсменами имеет как общие для всех трудовых договоров положения, так и специфичные, обусловленные особым характером труда данной категории работников.

М. Н. АЛЕКСЕЕВА

Ивановский государственный университет

ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ

Право человека и гражданина на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений гарантируется как общепризнанными принципами и нормами международного права, так и Конституцией РФ.

Стоит отметить, что сеть Интернет порождает достаточное количество общественных отношений, что приносит как новые возможности, так и новые затруднения. В связи с этим все больше приобретает актуальность вопрос защиты персональных данных при их обработке через интернет-ресурсы. Так, с развитием компьютерных технологий каждый желающий может обнаружить в компьютерной сети Интернет достаточное количество сведений, относящихся к персональным данным (например, при регистрации на веб-сайтах в социальных сетях и т.д.). Однако далеко не всегда лица, получившие такую информацию, добросовестно ее сохраняют. Ужесточение требований к обработке персональных данных, безусловно, повысило уровень их защищенности со стороны операторов персональных данных. Однако нарушения в данной сфере порождают тенденцию возрастания числа выявляемых правонарушений. При этом нарушения выявляются как в технических аспектах защиты информации, так и при нормативном закреплении требований к защите персональных данных. Отметим, что одной из отличительных черт нарушений в данной сфере является их латентность, и в отдельных случаях установить источник утечки персональных данных не представляется возможным.

Таким образом, с учетом того, что основное предназначение органов прокуратуры состоит в комплексном обеспечении защиты прав граждан и государства, прокурорский надзор в анализируемой сфере должен занимать важное место в их работе. Правоприменительная практика свидетельствует о необходимости активизации и повышения эффективности прокурорского надзора на данном направлении дея-

тельности, принятия комплекса мер прокурорского реагирования. При этом целью деятельности прокуроров является не только обеспечение защиты прав человека при обработке его персональных данных, но и предотвращение нарушений путем оперативного и адекватного реагирования на неправомерные действия.

А. О. АНДРОСОВА, П. А. ГАРИБЯН
Ивановский государственный университет

ТРУДОВАЯ КНИЖКА. ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ

Возможность отмены бумажной трудовой книжки и введение электронного учета трудового стажа работников представляет интерес. В январе 2014 года Минэкономразвития РФ приступило к разработке соответствующего законопроекта. Помимо трудовых книжек, планируется отменить и печати организаций.

Оформление трудовой книжки и порядок ее ведения регулируется нормами ТК РФ и Постановлением Правительства РФ от 16.04.2003 № 225 «О трудовых книжках». Согласно ТК РФ все работодатели, за исключением работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями, оформляют трудовые книжки на работника, проработавшего в организации более 5 дней и если для него такая работа является основной. Трудовая книжка основной документ, который подтверждает трудовую деятельность и стаж работника. Трудовая книжка должна содержать в себе сведения о работнике, о выполнении им работы, а также переводах его на другую постоянную работу, об увольнении, а также сведения о награждениях за успехи в работе.

Идея отмены трудовой книжки в бумажном виде связана с тем, что все данные о трудовом стаже работника можно будет получить через электронные системы в ПФР. Помимо системы персонифицированного учета в ПФР, где содержатся все сведения, подтверждающие страховой стаж человека, есть трудовые договоры, которые также могут подтвердить периоды работы гражданина.

Относительно отмены бумажных трудовых книжек высказываются как положительные точки зрения, так и отрицательные. В случае отмены трудовых книжек работодателям придется запрашивать справки из ПФР о стаже, работникам – собирать и хранить все трудовые договоры с предыдущих мест работы. У многих работников часть тру-

дового стажа приходится на время существования СССР и информация об этом стаже содержится только в их трудовых книжках.

Таким образом, отмена бумажной трудовой книжки возможна при условии создания надежной электронной системы хранения персональных данных работника и надежного электронного документооборота.

В. С. БЕЛОВА

Ивановский государственный университет

ТРУДОВЫЕ ГАРАНТИИ БЕРЕМЕННЫМ ЖЕНЩИНАМ

Согласно ч.1 ст.38 Конституции РФ материнство и детство, семья находятся под защитой государства. Применительно к защите материнства это означает, что для работающих женщин, в частности беременных, создаются необходимые условия труда, безопасные для их здоровья. Трудовые правоотношения с беременными женщинами имеют множество специфических черт и особенностей. Беременным женщинам закон предоставляет различные гарантии, начиная с приема на работу и заканчивая охраной их прав при расторжении трудового договора. На сегодняшний день Трудовой Кодекс РФ закрепляет следующие гарантии обеспечения прав беременных женщин: запрещается отказывать в заключении трудового договора по мотивам, связанным с беременностью, не устанавливается испытание при приеме на работу, запрещается направление в служебные командировки, работа в ночное время, привлечение к сверхурочной работе, также беременным женщинам снижаются нормы выработки и нормы обслуживания, предоставляются отпуска по беременности и родам, не допускается расторжение трудового договора по инициативе работодателя с беременной женщиной, а также другие гарантии. На первый взгляд можно сделать вывод о том, что на сегодняшний момент беременные женщины достаточно защищены от произвола работодателя, однако на практике данные гарантии не совсем эффективны. В частности, споры вызывают процедура увольнения беременной женщины. Прекрасно понимая, что уволить беременную по инициативе работодателя нельзя, последний всеми силами старается уволить работницу по собственному желанию, в связи с чем дискриминация женщин при трудоустройстве и продвижении по службе не теряют своей остроты. Также, по официальным данным, уровень здоровья женщин остается низким, что влечет за собой увеличение числа случаев беременности и родов, про-

текающих с осложнениями. Негативным фактором, влияющим на здоровье женщин, являются неблагоприятные и вредные условия труда.

Таким образом, сложившаяся ситуация вызывает необходимость введения дополнительных социальных гарантий прав беременных женщин, что требует проведения анализа действующего законодательства об охране прав беременных и выявления основных проблем и пробелов в праве.

А. ГАВРИЛОВА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В реформировании государственной службы можно выделить несколько этапов.

Первый этап - с конца 2000 года до середины 2001 года. Формировался общий концептуальный подход к варианту модернизации института государственной службы страны в целом. Он завершился утверждением Концепции реформирования системы государственной службы РФ.

Второй этап – (с 2001 года и до принятия Федерального закона "О системе государственной службы РФ"), включал в себя разработку и утверждение Федеральной программы «Реформирования государственной службы РФ на (2003-2005 годы)».

На третьем этапе - с 2004 года нормативно оформляются и совершенствуются механизмы функционирования государственной службы, осуществляется практическая реализация норм, заложенных в федеральных законах и нормативных правовых актах, принятых в рамках концепции и Федеральной программы. В 2004 году был принят закон «О государственной гражданской службе РФ», в 2005 – указ Президента «О проведении аттестации государственных служащих РФ».

На современном этапе развития государственной службы возрастают требования граждан к качеству государственных услуг, предоставляемых населению государством в лице его конкретных органов. Такая задача реформирования, как повышение эффективности государственной службы в интересах развития гражданского общества и укрепления государства не была в совершенстве удовлетворена. Для реализации остальных

программных положений, таких как открытость и подконтрольность госаппарата и государственных служащих гражданскому обществу нет достаточных условий, вследствие недоверия граждан к органам власти. Следующая проблема реформирования, являющаяся актуальной в современное время – это наличие устаревших технологий в работе кадровых служб, а также неполная реализация механизмов стимулирования государственных служащих к исполнению обязанностей государственной службы на высоком профессиональном уровне, что снижает мотивацию государственных служащих.

Е. В. ЕФРЕМЫЧЕВА

Ивановский государственный университет

СООТНОШЕНИЕ ТРУДОВОГО И ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА

В настоящее время представляет интерес вопрос о соотношении трудового договора и договора гражданско-правового характера. Работодатели зачастую заключают второй вид договоров и в этом случае на работников не распространяются трудовые права и гарантии (например, право на ежегодный оплачиваемый отпуск, оплата периода временной нетрудоспособности и др.). Часть 4 ст. 11 ТК РФ закрепляет, что если договором гражданско-правового характера фактически регулируются трудовые отношения, то к ним применяются положения трудового законодательства.

Сравнить данные договоры позволяют следующие отличия:

1) предметом гражданско-правового договора является получение одной из сторон договора оговоренного результата труда, а предметом трудового договора – сам процесс труда;

2) работник, работая по трудовому договору, должен выполнять работу лично, а при работе по гражданско-правовому договору допускается привлечение третьих лиц, если в договоре не установлена обязанность выполнить работу лично;

3) при работе по трудовому договору работник должен соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, режим рабочего времени, а при работе по гражданско-правовому договору исполнители и подрядчики сами определяют порядок выполнения работы;

4) трудовой договор, в отличие от гражданско-правового содержит гарантии социальной защищенности работников, такие как компенсации и льготы, страхование, время отдыха и т.д.

Незаконное заключение гражданско-правовых, а не трудовых договоров является поводом для обращения в суд. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17.03.2004 № 2 в пункте 8 разъясняет, что если между сторонами был заключен договор гражданско-правового характера, однако в ходе судебного разбирательства было установлено, что этим договором фактически регулировались трудовые отношения между работником и работодателем, к таким отношениям в силу ч. 4 ст. 11 ТК РФ должны применяться положения трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права.

А. А. ЗУБАРЕВА

Ивановский государственный университет

ДОЛЖНОСТЬ ДЕТСКОГО ОМБУДСМЕНА В РОССИИ

Не столь давно в правовой системе появилась и получила широкую популярность должность омбудсмена. Впервые эта должность была учреждена в Швеции в 1809 году. Изначально под омбудсменом понималось «должностное лицо, на которого возлагались функции контроля за соблюдением прав и интересов граждан в деятельности органов государственной власти». В России должность омбудсмена или уполномоченного по правам человека была введена сравнительно недавно в 1994 году.

С возросшим в последнее время интересом к правам детей, а также ростом проблем, связанных с правами ребенка в России была введена в 2009 году должность уполномоченного по правам ребенка или детского омбудсмена. Первым детским омбудсменом стал Головань Алексей Иванович, общественный и государственный деятель.

Указ Президента Российской Федерации «Об уполномоченном при Президенте Российской Федерации по правам ребенка» закрепляет основные положения, обязанности уполномоченного по правам ребенка.

Отметим, что функции Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребенка достаточно обширные. Прежде всего, это законотворческая деятельность, которая включает в себя в совершенствовании законодательных, организационно-правовых и материальных гарантий соблюдения прав детей, разработке системных предложений, направленных на максимально полную реализацию основных, базовых прав ребенка в жизни общества, восстановления на-

рушенных прав детей. В международной деятельности основными направлениями являются защита прав детей при выезде за пределы Российской Федерации; при их репатриации, процесс усыновления детей иностранными гражданами. Кроме этого, Уполномоченный при Президенте Российской Федерации по правам ребенка должен принимать активное участие в качестве организатора международной деятельности в сфере защиты детства.

Подводя итоги, отметим, что, несмотря на столь недавнее существование, институт уполномоченного по правам ребенка ведет активную деятельность по защите и обеспечению прав ребенка.

А. А. КАРАПЕТЯН

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМА РЕАЛИЗАЦИИ АКТИВНОГО ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРАВА ЛИЦАМИ, НАХОДЯЩИМИСЯ В МЕСТАХ ВРЕМЕННОГО СОДЕРЖАНИЯ ПОД СТРАЖЕЙ

Лица, отбывающие наказание в виде лишения свободы, согласно ч.3 ст. 32 Конституции РФ лишены активного избирательного права на время содержания в учреждении, исполняющем наказание. Эти лица отстранены от участия в политической жизни в связи с применением к ним мер уголовно-правового характера. Однако это не единственная категория граждан, временно изолированных от общества в связи с публично-правовым преследованием. Можно выделить такие категории, как лица, содержащиеся в СИЗО, ИВС и др. Различна природа применяемых мер. Если в первом случае речь идет о тех, в отношении кого вынесен обвинительный приговор суда и назначено соответствующее наказание, во втором – о лицах, не имеющих статуса осужденных, иначе говоря, о лицах, в отношении которых избрана мера пресечения в виде содержания под стражей. Исходя из смысла конституционной нормы, на них не может распространяться указанное ограничение, однако *de facto* – временно содержащиеся под стражей также ограничиваются в активном избирательном праве. Это связано с целым рядом факторов: физическая невозможность явиться на избирательный участок, отсутствие правовой и материально-технической основы организации голосования, и др. ЦИК РФ разработал рекомендации по проведению голосования лиц, содержащихся под стражей, Постановление ЦИК РФ от 10 августа 2011 г. №24/249-6. Но этого явно недостаточно. Рекомендации ЦИК РФ не в полной мере учитывают специ-

фику режима мест временного содержания под стражей: отсутствие организационной возможности проведения полноценного голосования, относительная сложность подготовительных процедур, неполный охват субъектного состава лиц, временно изолированных от общества и, в этой связи, попадающих в категорию лиц находящихся в «местах временного пребывания»: как известно, схожей по своим свойствам является домашний арест, как мера пресечения, административной арест и другие. Также во всех случаях необходима выработка четких мер, направленных на создание комплексного механизма контроля за невмешательством в свободу волеизъявления со стороны администрации соответствующего учреждения.

М. И. КУЗИЧКИНА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЭВТАНАЗИИ В РОССИИ

На сегодняшний день в мировой практике не сложилось однозначного отношения и подхода к правовому регулированию эвтаназии. Далеко не все страны предоставляют право на эвтаназию. Соответственно с точки зрения легализации эвтаназии, их можно условно поделить на три группы:

1. страны, которые признают и активную и пассивную эвтаназию, к ним можно отнести Нидерланды и Бельгию.
2. страны, где разрешена лишь пассивная эвтаназия, например, США (штат Орегон), Швейцария.
3. страны, запрещающие эвтаназию в любой форме, к таким странам относятся Узбекистан и Азербайджан.

В ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» статьей 45 прямо запрещена как пассивная, так и активная эвтаназия.

Вопрос о легализации эвтаназии в России вызывает оживленную дискуссию. Возникает целый ряд вопросов правового регулирования, которые не получили еще однозначного ответа. Например, такие как:

1. С какого возраста пациент может принимать решение о добровольном уходе из жизни;
2. Должно ли быть согласие родственников на осуществление данной процедуры;

3. С какого момента больной может воспользоваться правом на эвтаназию;

4. С какого момента родственники могут принять решение о проведении эвтаназии, если больной находится в бессознательном состоянии;

5. Уполномочен ли врач единолично принимать решение о проведении эвтаназии или же на это нужно заключение консилиума врачей.

Таким образом, проблема правового регулирования эвтаназии в России продолжает оставаться актуальной.

А. Н. МОНЬКОВА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМА УРЕГУЛИРОВАНИЯ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ НА ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЕ РФ

Одним из ключевых основ антикоррупционного механизма, главнейшим аспектом совершенствования государственной службы, реализующим принцип публичности и открытости деятельности государственных органов, выступает институт конфликта интересов на государственной службе.

Большинство ученых говорят о том, что термин «конфликт интересов» в контексте деятельности государственных и муниципальных служащих применяется в основном в связи с решением вопросов коррупционного поведения. Распространение данного института на сферу публичного управления вызвано необходимостью предотвращения влияния на публичного служащего каких-либо частных интересов.

Государственная служба в силу своей специфики обладает высоким конфликтным потенциалом, который, с одной стороны, создает внешнюю среду, в которой органы государственной власти реализуют свои полномочия, а с другой стороны, внутренней средой, создаваемой сферой административно-служебных и социально-трудовых отношений.

Возникновение конфликта интересов на государственной службе обуславливается не только воздействием комплекса соответствующих причин, но и наличием определенных условий.

Для управления конфликтами интересов на государственной службе Российской Федерации необходимо производить работу на различных этапах: предупреждение, выявление, разрешение, ликвида-

ция негативных последствий. Важное значение имеет уделение внимания формированию профессиональной личности самого государственного служащего, в основе его должностного поведения будут лежать принципы служения государству и обществу.

Порядок разрешения конфликта интересов состоит из правовых средств, которые применяются в зависимости от структуры и характеристик конфликта, степени его выраженности и сферы проявления и других критериев и выбор надлежащего правового средства разрешения конфликта интересов в каждом случае необходимо выбирать в зависимости от вида государственной службы в условиях которой такая ситуация возникает.

С. Р. МУРАДОВА, Ж. С. УТЮГАНОВА
Ивановский государственный университет

ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН: СРАВНИТЕЛЬНО - ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Гражданство Российской Федерации - устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Схожее определение гражданства и в РК (Республики Казахстан) - устойчивая политико-правовая связь лица с государством, выражающая совокупность их взаимных прав и обязанностей.

Гражданами РФ являются: а) лица, имеющие гражданство РФ на день вступления в силу настоящего Федерального закона; б) лица, которые приобрели гражданство РФ в соответствии с настоящим Федеральным законом. Гражданами РК являются лица, которые: а) постоянно проживают в РК на день вступления в силу настоящего Закона; б) родились на территории РК и не состоят в гражданстве иностранного государства; в) приобрели гражданство РК в соответствии с настоящим Законом.

За гражданином РК не признается гражданство другого государства. Гражданин РФ, имеющий также иное гражданство, рассматривается РФ только как гражданин РФ, за исключением случаев, предусмотренных международным договором РФ или федеральным законом. Приобретение гражданином РФ иного гражданства не влечет за собой прекращение гражданства РФ.

Гражданство РК приобретается: 1) по рождению; 2) в результате приема в гражданство РК; 3) по основаниям или в порядке, предусмотренными межгосударственными договорами РК; 4) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Законом. Гражданство РФ приобретается: а) по рождению; б) в результате приема в гражданство РФ; в) в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации; г) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом или международным договором РФ.

Гражданство РК прекращается вследствие: 1) выхода из гражданства Республики Казахстан; 2) утраты гражданства Республики Казахстан. Гражданство РФ прекращается: а) вследствие выхода из гражданства Российской Федерации; б) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Н. В. РОДИОНОВА

Ивановский государственный университет

ДИСЦИПЛИНАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГОСУДАРСТВЕННЫХ СЛУЖАЩИХ В СВЯЗИ С СОВЕРШЕНИЕМ КОРРУПЦИОННЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ

Коррупция - это злоупотребление служебным положением, разрушающее моральные устои общества и приводящее к ряду иных негативных последствий, основное из которых – граждане вытесняются из сферы бесплатных обязательных услуг, т.е. бесплатные государственные услуги становятся для них платными. На вопросы коррупции не обращали должного внимания вплоть до второй половины XX в., но когда рост масштабов вмешательства государства в сферы жизни общества привел к росту бюрократии, являющейся питательной средой для развития коррупции, государство обратило внимание на необходимость закрепления методов борьбы с коррупцией на законодательном уровне. Проводимые государственно-правовые реформы должны минимизировать имеющиеся недостатки в сфере исполнительно-распорядительной деятельности, укрепить престиж государственной службы, способствовать совершенствованию административно-правового статуса государственного служащего – именно эти направления представляются наиболее важными для решения вопроса коррупции. Так, 21 ноября 2011 года в Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» были введены

статьи 59.1 и 59.2, предусматривающие за несоблюдение ограничений и запретов, требований о предотвращении или об урегулировании конфликта интересов и неисполнение обязанностей, установленных в целях противодействия коррупции такие дисциплинарные взыскания как: замечание, выговор и предупреждение о неполном должностном соответствии. Кроме того, совершенные государственным служащим коррупционные правонарушения ограничивают дальнейшее поступление этого гражданина на государственную гражданскую службу. Таким образом, можно говорить о том, что преодолению коррупции со стороны государственных служащих способствует усиление ответственности государственных служащих.

А. М. СОКОЛОВА

Ивановский государственный университет

УПРАВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБОЙ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Советский период был этапом в истории нашей страны, когда КПСС была, согласно статье 6 Конституции РСФСР 1978 года, «руководящей и направляющей силой советского общества, ядром его политической системы». Существование номенклатуры было действенным механизмом реализации кадровой политики.

После распада Союза Советских Социалистических Республик и исключения статьи 6 из Основного Закона в новых политических условиях объективно возрастало значение кадровых служб, однако они были не в состоянии реализовать возложенные на них задачи по общегосударственной кадровой политике. Предпринимались неоднократные попытки по созданию специальных органов власти, в чью компетенцию были включены вопросы кадровой политики, которые зачастую не реализовывались. Только в 1995 году был принят Федеральный закон «Об основах государственной службы Российской Федерации». Впервые законодательно закреплены органы, которые должны были осуществлять управление государственной службой, однако на практике о функционировании таких органов говорить нельзя.

В XXI столетии реформирование государственной службы не осталось в статическом состоянии. В 2001 году была утверждена Указом Президента «Концепция реформирования системы государственной службы Российской Федерации». Позднее, в 2003 году, был принят ныне действующий Федеральный закон «О системе государствен-

ной службы Российской Федерации». На 2009-2013 годы принята федеральная программа "Реформирование и развитие системы государственной службы Российской Федерации».

Все же система органов управления государственной службой не создана и на сегодняшний день.

О. Ю. ТАИБОВА

Ивановский государственный университет

ЮРИДИЧЕСКИЕ И ОРГАНИЗАЦИОННЫЕ ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО СТАТУСА КДНиЗП

Следует отметить, что уровень развития органов и организаций, осуществляющих защиту прав несовершеннолетних и способствующих защите, является показателем состояния демократии в обществе и государстве, одним из признаков реальной защищённости прав человека и гражданина. Как показывает практика, возникает немало сложных проблем в организации и деятельности комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав (далее – КДНиЗП).

КДНиЗП являются составной частью системы профилактики и безнадзорности правонарушений несовершеннолетних. Статус КДНиЗП, как и иных коллективных субъектов административного права, является сложной правовой конструкцией, он состоит из различных элементов. Элементы административно-правового статуса, безусловно, должны рассматриваться не в качестве простой совокупности, а как определённая юридическая конструкция.

Необходимо отметить, что относительно определения юридической природы КДНиЗП в юридической литературе имеется несколько точек зрения.

Исполнительно – распорядительная деятельность КДНиЗП проявляется в ходе реализации их компетенции.

Основными задачами системы КДНиЗП являются: обеспечение единого государственного подхода к решению проблем профилактики и безнадзорности правонарушений несовершеннолетних; защиты их прав и законных интересов на всей территории Российской Федерации. Реализуя данные задачи, КДНиЗП оказывают управленческое воздействие на различные сферы государственного управления, осуществляя межотраслевую координацию.

Сложившаяся система КДНиЗП, реализуя межотраслевую координацию, выступает как субъект управления. Кроме того, в деятельности КДНиЗП присутствуют все общие функции управления.

Ещё одним признаком, характеризующим КДНиЗП как орган исполнительной власти, являются достаточно широкие государственно-властные полномочия.

Таким образом, КДНиЗП обладают юрисдикционными полномочиями комплексного характера, что отличает их от иных субъектов административно - юрисдикционной деятельности.

А. В. ТРУШКОВ

Ивановский государственный университет

О ФИНАНСОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Вопрос о финансово-правовой ответственности является одним из дискуссионных в правоведении. Во-первых, существуют споры о наличии такого вида ответственности. Во-вторых, идут споры о природе финансовых санкций, порядке их применения, а также определения признаков и состава финансового правонарушения. В связи с этим, как отмечает Е. М. Ашмарина, анализ проблем становления и развития финансово-правовой ответственности как самостоятельного вида юридической ответственности является одним из приоритетных направлений финансово-правовой науки и необходим для повышения роли отрасли финансового права на современном этапе.

Прежде всего, чтобы лучше разобраться в сущности финансовой ответственности, необходимо сравнить её с другими видами ответственности: выделить общие и специфические черты, а также рассмотреть финансовое правонарушение как основание финансовой ответственности.

Под финансовой ответственностью понимается вид юридической ответственности, представляющий собой совокупность общественных отношений, возникающих между государством в лице его специальных органов и правонарушителем вследствие совершения последним виновных действий (бездействий), за которые полагается претерпевать соответствующие неблагоприятные правовые последствия денежного характера (финансовые санкции), установленные финансовым законодательством.

Финансовым правонарушением принято считать виновно совершённое противоправное нарушение финансового законодательства,

представляющее собой деяние (действие или бездействие) субъектов финансово-правовых отношений, за которое установлена ответственность.

Нельзя не согласиться с тем, что правильное понимание сущности финансовой ответственности позволяет участникам финансовых правоотношений успешно разрешать сложные конфликтные ситуации, а также отстаивать свои права.

И. Э. ФИЛЕНКОВ

Ивановский государственный университет

СТАТЬЯ 205 УК РФ В КОНТЕКСТЕ ПРИНЦИПА ВЫСШЕЙ ЦЕННОСТИ ЧЕЛОВЕКА И ЕГО ПРАВ

Конституция РФ в ст. 2 провозглашает: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека - обязанность государства». Этот принцип является центральным в системе основ конституционного строя. В связи с этим представляется важным обратить внимание на ст. 205 УК РФ, особенно на определение санкций в отношении лиц, совершающих террористические акты против личности, общества и государства. Проанализировав ч. 2 и ч. 3 ст. 205 УК РФ, можно увидеть противоречивость законодателя в выборе приоритетов уголовно-правовой охраны. Поскольку пусть даже неосторожное посягательство на личность, происходящее в процессе выполнения объективной стороны террористического акта наказывается значительно менее строго, нежели посягательство на объекты использования атомной энергии либо с использованием ядерных материалов, радиоактивных веществ или источников радиоактивного излучения либо ядовитых, отравляющих, токсичных, опасных химических или биологических веществ. В контексте вышесказанного, отчетливо видна цель законодателя на защиту от общественно-опасных посягательств как можно большего количества людей. Однако не стоит забывать и о ценности прав отдельно взятой личности, страдающей от террористических актов и паритете уголовно-правовой охраны её законных интересов, наравне с попытками обезопасить общество и государство в целом.

Концепция прав человека и их приоритета в Уголовном кодексе России нашла свое непосредственное воплощение: в Особенной части на первое место выдвинуты преступления против личности, а в Общей части первоочередной задачей определена охрана прав и свобод чело-

века и гражданина, однако чрезмерный разрыв между санкциями частей ст. 205 УК РФ, ставят под сомнение первостепенную значимость защиты этих прав отдельно взятого лица, претерпевающего общественно - опасные последствия террористического акта.

Ф. В. ЦВЕТКОВ

Ивановский государственный университет

МЕСТО И РОЛЬ ИНФОРМАЦИОННОГО ПРАВА В СТАНОВЛЕНИИ И РАЗВИТИИ ИНФОРМАЦИОННОГО ОБЩЕСТВА

Информационное общество принято определять как современную стадию социального и экономического развития, главной чертой которого является преобразование информационных продуктов и услуг в основной объект производства и потребления. Информация является одним из наиболее важных и уникальных ресурсов приобретения знаний, создаваемых обществом в процессе его деятельности. Законодатель в статье 2 Федерального закона от 27 июля 2006 года № 149 - ФЗ « Об информации, информационных технологиях и защите информации » определяет информацию, как сведения (сообщения, данные), независимо от формы их представления. Современные информационные процессы являются составной частью социально-экономической и политической деятельности людей. Для становления и развития информационного общества характерно массовое использование сетевых информационных технологий, переход информационных ресурсов в разряд реальных ресурсов социального и экономического развития, создание эффективной системы обеспечения прав граждан на свободное получение, использование и распространение информации, формирование единого мирового информационного пространства. Важное место на современном этапе становления и развития информационного общества занимает информационное право.

Информационное право как наука, отрасль и учебная дисциплина составляет правовую основу информационного общества и способствует созданию эффективной информационной среды, отвечающей потребностям общественного развития. Несмотря на то, что само информационное право находится ещё на начальном этапе своего формирования и является одной из самых молодых отраслей в системе российского права, для успешного функционирования информационного общества предстоит решить вопросы относительно правовых методов, формирования понятийного аппарата, обеспечения информационной безопасности.

Д. ШАХОВ

Ивановский государственный университет

СООТНОШЕНИЕ МИНИМАЛЬНОГО РАЗМЕРА ОПЛАТЫ ТРУДА И ПРОЖИТОЧНОГО МИНИМУМА

Величина МРОТ является основной государственной гарантией при оплате труда работников. Ст. 133 ТК РФ закрепляет, что МРОТ устанавливается одновременно на всей территории РФ федеральным законом и не может быть ниже величины прожиточного минимума трудоспособного населения. Из данной нормы следует, что МРОТ и величина прожиточного минимума являются взаимосвязанными категориями.

ФЗ от 19.06.2000 № 82-ФЗ «О минимальном размере оплаты труда» устанавливает МРОТ с 1 января 2014 года в сумме 5 554 рублей в месяц. Прожиточный минимум в соответствии с ФЗ от 24.10.1997 № 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в РФ» - стоимостная оценка потребительской корзины, а также обязательные платежи и сборы. Величина прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по РФ и в субъектах РФ определяется ежеквартально и подлежит официальному опубликованию. Так, Постановлением Правительства РФ от 17.12.2013 г. № 1173 «Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по РФ за 3 квартал 2013 г.» устанавливается величина прожиточного минимума в целом по РФ за III квартал 2013 г. на душу населения 7429 рублей, для трудоспособного населения - 8014 рублей, пенсионеров - 6097 рублей, детей - 7105 рублей.

В Ивановской области Указом Губернатора Ивановской области от 16 января 2014 г. № 7-уг "Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в Ивановской области за 4 квартал 2013 года" установлена величина прожиточного минимума в Ивановской области за IV квартал 2013 г. в расчете на месяц на душу населения 7036 руб., для трудоспособного населения - 7611 руб., пенсионеров - 5868 руб., детей - 6826 руб.

Таким образом, на сегодняшний день проблема несоответствия МРОТ и прожиточного минимума не решена, а норма ст.133 остается реализованной не в полной мере.

Т. В. АЗАРОВА

Ивановский государственный университет

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРА ДОВЕРИТЕЛЬНОГО УПРАВЛЕНИЯ ИМУЩЕСТВОМ: ВЫВОДЫ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ

Неоднозначным вопросом в рассматриваемом нами институте является вопрос об основаниях ответственности доверительного управляющего. Из смысла ст. 1022 ГК следует, что основанием ответственности доверительного управляющего является не проявление при доверительном управлении имуществом должной заботливости об интересах выгодоприобретателя или учредителя управления. С практической точки зрения достаточно проблемными в такой ситуации являются следующие вопросы: 1) о каком интересе идет речь в ст. 1022 ГК – об известном доверительному управляющему исходя из условий договора или о субъективном интересе выгодоприобретателя (учредителя управления), о котором доверительный управляющий может и не подозревать; 2) вопрос доказывания факта принятия во внимание интереса выгодоприобретателя (учредителя управления) доверительным управляющим при осуществлении деятельности.

Также актуальной является проблема заключения договора аренды доверительным управляющим на срок, превышающий срок заключения договора доверительного управления.

В соответствии со ст. 608 ГК РФ право сдачи имущества в аренду принадлежит его собственнику. Арендодателями могут быть также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду.

Из анализа судебной практики следует, что доверительный управляющий для извлечения прибыли из вверенного ему имущества может сдавать такое имущество в аренду.

Однако принципиальным является вопрос о возможности заключения договора аренды на срок, превышающих срок доверительного управления, а также о судьбе такого договора аренды после окончания срока доверительного управления. На наш взгляд, следует согласиться с позицией, согласно которой договор доверительного управления является ничтожной сделкой в части сдачи недвижимого имущества в аренду на срок, который превышает срок договора доверительного управления.

О ПОНЯТИИ ОБХОДА ЗАКОНА

С 1 марта 2013 г. была введена в действие новая редакция ст. 10 ГК, в которой было введено понятие «обхода закона». Еще на стадиях обсуждения и принятия начались серьезные дискуссии относительно этого нововведения, что было связано с отсутствием легального определения в законодательстве.

Определения обхода закона, даваемые в науке, можно разделить на три группы: обход закона – нарушение закона по смыслу, но не по букве; обход закона – маскировка неправомерного действия под правомерное; обход закона – достижение формально правомерными действиями противного закону результата (цели). Е. Д. Суворов предлагает следующее определение: «Под обходом закона понимается осуществление поведения, нарушающего интерес, обеспечиваемый обходимым законом, намеренно без вызывания действия этого закона». В судебной практике не проведено четкого различия между обходом закона, притворностью и мнимостью, злоупотреблением права. По мнению Е. Д. Суворова, обход закона – это вид злоупотребления правом. Иной точки зрения придерживается А. И. Муранов.

Обход является целенаправленным действием и поэтому не может быть без мотива. Обычно он формируется под влиянием двух мотивов: хозяйственного (обычного) мотива и мотива не вызвать действие закона, обеспечивающего нарушаемый при достижении хозяйственной цели интерес. Ошибочно приравнивать обход закона к правонарушению, т.к. он не нарушает правила поведения, сформулированные обходимым законом. В зависимости от структурной части обходимого правила обход закона различается на обход с опорой на гипотезу и обход с опорой на диспозицию нормы. В нем могут участвовать как одна сторона в сделке, так и обе. Обход может быть оформлен либо одной сделкой, либо группой сделок. Мнение о том, что сделка, оформляющая обход закона противоречит закону, неправильно. Она имеет своим содержанием осуществление поведения, нарушающего интерес, обеспечиваемый законом, намеренно без вызывания действия этого закона. Обход основан на том, что использует нетипичные, не предусмотренные законом средства для достижения своих целей.

Таким образом, институт обхода закона является спорным. Правильность или ошибочность введения его в российское законодательство покажет практика.

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЗДАНИЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Конец двадцатого века в России обозначен масштабными реформами и глубокими преобразованиями, в ходе которых в общественно-экономические отношения возвращаются общемировые ценности. Одной из них является категория недвижимости.

Однако, несмотря на активное развитие законодательства о недвижимости возникают определенные проблемы: выявились неоправданные усложнения оборота недвижимости из-за избытка публичности и формализации, неэффективность и необоснованность многих стеснений и ограничений, серьезные противоречия между правовыми актами, наличие в них многочисленных пробелов, возникают трудности с регистрацией объектов недвижимости.

Ценность здания как объекта недвижимого имущества имеет особую значимость в правовом регулировании. В законодательстве и нормативно-технической документации отсутствует определение понятия «здания», хотя именно оно наиболее часто выступает объектом гражданско-правовых сделок с недвижимостью (договора купли-продажи, аренды).

В связи со сложившимися в законодательстве и на практике проблемами необходимо принять определенный ряд решений, направленных на их урегулирование:

- законодательно установить определение здания;
- создать единую правовую базу, которая бы могла регулировать столь быстро меняющиеся отношения в сфере недвижимого имущества и не содержать в себе пробелов.
- прямо закрепить в ГК РФ обязательность государственной регистрации договоров, заключенных или продленных на неопределенный срок, в случаях, когда арендные отношения по договору фактически продолжают более года.
- необходимо разрешить вопрос о необходимых и достаточных условиях для осуществления регистрации, т.е. о перечне действий, которые должны совершить стороны до осуществления государственной регистрации.

Все это должно помочь решить проблемы регулирования правового режима здания и упростить его применение в гражданских правоотношениях.

И. З. БРУСЕНИНА
Ивановский государственный университет

КОЛЛИЗИИ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ НАСЛЕДОВАНИЯ

В последние годы неизмеримо возросла актуальность вопроса о наследственных правах российских граждан в иностранном государстве и соответствующих правах иностранцев в России. Правовое регулирование наследственных отношений в иностранном государстве осуществляется в соответствии с коллизионными нормами этого государства. Так, коллизионные нормы, содержащиеся в законодательстве иностранного государства, могут не совпадать с аналогичными нормами российского законодательства, что может привести к отдельным трудностям.

Огромное значение в наследственных отношениях занимает вопрос об определении круга наследников и очерёдности их призвания к наследству в международном частном праве, так как без его определения данные правоотношения не приобретают своего субъекта.

Наследование по закону основано на трёх принципах: родстве, браке и государственной принадлежности наследодателя. Соответственно, категории лиц, призываемые к наследованию, значительно отличаются друг от друга в разных странах.

При определении статута наследования отсылка может быть сделана к праву страны последнего места жительства наследодателя, страны места нахождения наследственного имущества, страны гражданства наследодателя.

Привязка к праву страны места нахождения имущества делается, как правило, для определения судьбы недвижимого имущества. К определению круга наследников и очерёдности их призвания применяется личный закон наследодателя, который включает в себя право страны гражданства и право страны последнего места жительства.

Поскольку вопрос о сущности наследования и круге наследников по закону является коренной проблемой, то для регулирования этих отношений необходимо применять то право, которое компетентно регулировать данное отношение. Российское наследственное право компетентно, если к нему отсылает коллизионная норма нашего внутригосударственного права, или правила, содержащиеся в заключённых Россией международных соглашениях.

В. В. ГРАЖДАН
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЕДИНОГО НЕДВИЖИМОГО КОМПЛЕКСА

Федеральный закон от 02.07.2013 № 142-ФЗ «О внесении изменений в подраздел 3 раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» ввел в гражданский оборот новый объект гражданских прав единый недвижимый комплекс (ст.133.1 ГК РФ).

В цивилистике концепция комплекса недвижимого имущества тесно связана с концепцией единого объекта недвижимости. В классическом понимании комплекс недвижимого имущества может быть определен как земельный участок с находящимися на нем зданиями (сооружениями), образующими единое целое, предполагающее использование объектов, вошедших в его состав, по общему назначению. Между тем, исходя из редакции принятого закона, можно заключить, что законодатель полностью отказался от введения концепции единого объекта, поскольку в статье отсутствует норма, в соответствии с которой земельный участок и единый недвижимый комплекс на нем являются единым объектом в отличие от указаний, к примеру, ст.132 ГК РФ, где указано прямо, что в состав предприятия как имущественного комплекса входит земельный участок. Следует вспомнить, что в свое время кондоминиум представлял собой интересный пример комплекса недвижимого имущества (ст.5 утратившего силу ФЗ от 15.06.1996 № 72-ФЗ «О товариществах собственников жилья»).

До введения в действие ст.133.1 ГК РФ существовало несколько способов решения судом вопроса о квалификации линейных объектов и иных единых с технологической точки зрения объектов, не относящихся к традиционным зданиям, строениям и сооружениям. В ряде случаев было применимо отраслевое законодательство (ФЗ от 07.07.2003 года № 126-ФЗ «О связи»), в иных случаях подобные объекты суды квалифицировали в качестве недвижимых вещей на основании анализа технических характеристик этих объектов, опираясь на нормативные правовые акты, регулирующие их функционирование.

Следует отметить, что вопрос о квалификации нескольких зданий, строений и сооружений основного либо вспомогательного назначения, технологически связанных между собой как единый объект, имеет огромное практическое значение и характерен для споров по поводу приватизации земельного участка.

Е. С. ДАНИЛОВА
Ивановский государственный университет

ПРИНЦИП ДОБРОСОВЕСТНОСТИ СРЕДИ ОСНОВНЫХ НАЧАЛ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Принцип добросовестности был установлен среди основных начал гражданского законодательства в п. 3 и 4 ст. 1 ГК РФ. В силу состоявшихся изменений добросовестность стала общим правилом, идейной основой гражданско-правового поведения. Понятие «добросовестность» в общеупотребительном смысле (осознанная необходимость позиционирования себя как честного и ответственного участника общественных отношений) не совпадает с цивилистическим понятием. В объективном смысле она выступает как принцип гражданского права, действие которого проявляется при возникновении и осуществлении гражданских прав и обязанностей и направлено на достижение равновесия интересов между субъектами. В субъективном же смысле это невиновное заблуждение субъекта относительно противоправности своего поведения. По мнению И. Б. Новицкого, добрая совесть таит в себе такие элементы, как знание о другом, его интересах, связанное с известным доброжелательством; уверенность, что нравственные основы оборота принимаются во внимание, от них исходит каждый в своем поведении.

Понятие добросовестности носит оценочный характер и опирается на соблюдение субъектом гражданского оборота норм права, морали, нравственных ценностей. Добросовестность ведет свое происхождение от римской «*bona fides*» - отсутствие умысла либо грубой небрежности с управомоченной стороны. М. М. Агарков справедливо считал, что начало доброй совести, введенное в надлежащие рамки, означает честность в отношениях между людьми; каждый должен оправдать то доверие, без которого невозможно совершение гражданских сделок.

Принцип добросовестности является принципом гражданского права, поскольку обладает свойственными им признаками: нормативным закреплением, всеобщностью и универсальностью. Добросовестность можно определить как стремление участника гражданского оборота максимально исключить возможность нарушения его поведением прав и интересов других лиц, осуществлять свои права в строгом соответствии с их объемом и назначением.

М. А. ДВОЕГЛАЗОВА

Ивановский государственный университет

ПОНЯТИЕ И КВАЛИФИЦИРУЮЩИЕ ПРИЗНАКИ ДОГОВОРА НАЙМА СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОГО ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

Легальная дефиниция договора найма специализированного жилого помещения содержится в Жилищном кодексе РФ. Так, согласно части 1 статьи 100 Жилищного кодекса РФ по договору найма специализированного жилого помещения одна сторона – собственник специализированного жилого помещения (действующий от его имени уполномоченный орган государственной власти или уполномоченный орган местного самоуправления) или уполномоченное им лицо (наймодатель) обязуется передать другой стороне – гражданину (нанимателю) данное жилое помещение за плату во владение и пользование для временного проживания в нем.

Из приведенного определения можно выделить квалифицирующие признаки договора найма специализированного жилого помещения. Так, следует отметить, что он является консенсуальным, взаимным (двусторонне обязывающим), возмездным, срочным.

Из договора найма специализированного жилого помещения возникает равномерно двустороннее обязательство, так как каждая из сторон одновременно и непременно является и должником, и кредитором, а обязанности их носят встречный, взаимообуславливающий и взаимосвязанный характер. Взаимность договора вытекает из того, что с правом пользования нанимателем жилым помещением корреспондирует обязанность наймодателя предоставить жилое помещение в пользование, а с обязанностью нанимателя по оплате жилого помещения – право наймодателя требовать такой оплаты. Консенсуальность выражается в имеющемся в легальном определении указании на то, что предоставление жилого помещения входит в содержание договора (это слова «обязуется предоставить...»).

О возмездности договора свидетельствует то, что жилое помещение передается за плату (ч. 1 ст. 100 ЖК РФ). Следует отметить, что выгода (прибыль или доход), получаемая от сдачи помещения по договору специализированного найма, не обязательно должна быть выражена в деньгах. Плата может быть выражена в вещах, услугах, работах, скидках на оплату, воздержания от действий. Договор является срочным, поскольку в соответствии с ч.1 ст. 100 ЖК РФ и пункта 1 типовых договоров жилое помещение предоставляется для временного проживания.

Е. А. ДУЖНИКОВА

Ивановский государственный университет

ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА СОЦИАЛЬНОГО НАЙМА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ

Предмет договора социального найма является его существенным условием. ЖК РФ устанавливает в ст. 62, что предметом договора социального найма должно быть жилое помещение (жилой дом, квартира, часть жилого дома или квартиры). Понятие жилого помещения необходимо отличать от понятия домовладение, если первое представляет собой объект жилищных и гражданских прав, то второе представляет собой единицу технической инвентаризации. Домовладение - жилой дом (часть жилого дома) и примыкающие к нему и (или) отдельно стоящие на общем с жилым домом (частью жилого дома) земельном участке надворные постройки (гараж, баня (сауна, бассейн), теплица (зимний сад), помещения для содержания домашнего скота и птицы, иные объекты), то есть домовладение - это определенный комплекс, включающий, земельный участок с элементами благоустройства и другие объекты движимого и недвижимого имущества.

Среди требований к жилым помещениям, предоставляемым по договорам социального найма, кроме размера, относится благоустроенность, соответствие санитарным и техническим требованиям. В понятие благоустроенности включается обеспеченность помещения необходимыми удобствами (кухней, санузлом, водопроводом, электро-снабжением и газоснабжением). В случае предоставления жилого помещения, не отвечающего установленным требованиям, наниматель и члены его семьи вправе требовать от наймодателя зачета понесенных ими расходов на устранение недостатков в счет платежей за жилое помещение и коммунальные услуги, за исключением расходов на материалы, использованные для текущего ремонта квартиры.

Самостоятельным предметом договора социального найма не могут быть неизолированное жилое помещение, помещение вспомогательного пользования, общее имущество в многоквартирном доме. Под неизолированными жилыми помещениями следует понимать, комнаты квартир и жилых домов, связанные общим входом и т.п. и части комнат. Помещениями вспомогательного использования считаются такие, как кухни, коридоры, санузлы и другие помещения, имеющие вспомогательное назначение.

ОБЗОР ИЗМЕНЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ЗАЛОГЕ

13 декабря 2013 года был принят федеральный закон №367 – ФЗ «О внесении изменений в часть первую гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации». Изменения вступят в силу 1 июля 2014 года. Закон Российской Федерации от 29 мая 1992 года №2872-1 «О залоге» утратит силу 1 июля 2014 года.

Принятие указанного акта повлекло за собой массу концептуальных изменений в правовом регулировании залоговых отношений.

Детализированы нормы о статусе залогодателя. Введена категория созалогодержателей. Установлено, что предметом залога может быть имущество, которое залогодатель приобретет в будущем. Изменены положения, относящиеся к условиям и форме договора залога. Теперь, обязательство, обеспеченное залогом, может быть описано общим образом. Предмет залога может быть описан путем указания на залог всего имущества залогодателя или определенной части его имущества либо на залог имущества определенного рода или вида. Договор залога может быть заключен в обеспечение исполнения обязательства, которое возникнет в будущем. Введены положения, касающиеся регистрации залога движимого имущества. Введена норма, регулирующая старшинство залогов. Установлена очередность удовлетворения требований залогодержателей. Изменены положения о пользовании и распоряжении залоговым имуществом, а также об обеспечении сохранности заложенного имущества. Подверглись изменению положения, касающиеся реализации заложенного имущества. Введена возможность передачи прав и обязанностей по договору залога, а также возможность заключения договора управления залогом.

Таким образом, мы видим, что федеральным законом от 13 декабря 2013 года №367 – ФЗ «О внесении изменений в часть первую гражданского кодекса Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации» были существенно изменены положения о залоге. Данные изменения позволят более эффективно использовать залог на практике.

Т. А. ЖИВОВ

Ивановский государственный университет

О ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ОГРАНИЧЕНИЙ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ

Актуальность разработки проблем ограничений права собственности обусловлена потребностями гражданского оборота в обеспечении оптимального соотношения интересов собственника и неопределенного круга лиц. Отсутствие такого баланса приводит к неизбежным злоупотреблениям правом.

Ограничения права собственности в максимально общем виде можно разделить на ограничения, относящиеся к праву владения и пользования имуществом, и ограничения, относящиеся к праву распоряжения имуществом. Необходимо уточнить, что речь пойдет о первой группе ограничений, которую в свою очередь в юридической литературе разделяют на две основные группы. Первую составляют ограничения, устанавливаемые в интересах соседей, основанные именно на юридическом факте соседства, вторые - ограничения, устанавливаемые в общественном интересе (прежде всего строительные, санитарные правила и правила пожарной безопасности).

Первоначально ограничения права собственности увязывались в науке, прежде всего с публичным интересом. Однако на данный момент наука изымает ограничения права собственности в публичных интересах из сферы гражданско-правовых ограничений. Тем не менее, стоит также признать и то, что присутствуют некоторые основания для включения этих норм в гражданское право. И. Б. Новицкий указывал, что, например, правила соблюдения- строительных разрывов между строениями оградя публичный интерес, неизбежно охраняют, в первую очередь, именно интересы соседей, которых эти нарушения неизбежно коснулось бы, прежде всего. Об этом, прежде всего, свидетельствует судебная практика. Так, например, бремя доказывания нарушения строительных, в частности, правил является заботой вовсе не органов местного самоуправления или государственной власти, а соседей, которые, желая оградить себя от возможных неблагоприятных последствий таких нарушений, обращаются в суды с негативными исками.

Таким образом, необходимо признать: основанный чаще всего лишь на традиции отказ цивилистов от рассмотрения этой группы ограничений может быть подвергнут критике, а вопрос этот, соответственно нуждается в дополнительной проработке.

Н. А. ЗОРИН

Ивановский государственный университет

КРАЙНЯЯ НЕЗНАЧИТЕЛЬНОСТЬ И ЯВНАЯ НЕСОРАЗМЕРНОСТЬ КАК УСЛОВИЯ, ИСКЛЮЧАЮЩИЕ ВОЗМОЖНОСТЬ ОБРАЩЕНИЯ ВЗЫСКАНИЯ НА ЗАЛОЖЕННОЕ ИМУЩЕСТВО

Гражданский кодекс РФ в п. 2 ст. 348 устанавливает два условия, исключающие возможность обращения взыскания на заложенное имущество: крайняя незначительность допущенного должником нарушения обеспеченного залогом обязательства и явная несоразмерность размера требований залогодержателя стоимости заложенного имущества. Для исключения возможности обращения взыскания необходимо одновременное наличие этих условий.

Критерии крайней незначительности и явной несоразмерности применяются только в случае, когда имели место противоправные действия должника, выразившиеся в нарушении обязательства, обеспеченного залогом. Установление судом наличия этих условий влечет за собой отказ в обращении взыскания на заложенное имущество, принятие же судебного решения без исследования данного вопроса в случае обжалования может привести к отмене такого решения.

В доктрине не сложилось единого подхода к сущности данных условий. Так, одни ученые предлагают считать закрепленные в Гражданском кодексе РФ положения частным случаем проявления принципа недопустимости злоупотребления гражданскими правами, другие выводят их смысл и назначение из принципа разумности и соразмерности. Вопрос о цели закрепления обозначенных условий также вызывает дискуссию. В частности, некоторые специалисты трактуют данные положения как направленные на защиту интересов залогодателя, выступающего в качестве слабой стороны в договорном правоотношении. Другие же усматривают значение этих критериев в том, что они дают возможность определить степень нарушения обеспеченного залогом обязательства, необходимую для предъявления требований залогодержателем.

На наш взгляд, наличие в российском законодательстве условий, исключающих возможность обращения взыскания на заложенное имущество, способствует обеспечению баланса интересов сторон и сохранению паритетности между ними.

М. А. ИВАННИКОВ

Ивановский государственный университет

ИНФОРМАЦИОННЫЕ УСЛУГИ: ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ И КЛАССИФИКАЦИЯ

С возникновением новых информационных технологий сфера информационных услуг значительно расширилась, и соответственно, возрос спрос на информационные услуги. Их значение в современном гражданском обороте невозможно переоценить, так как возможность оперативного получения достоверной, полной и всесторонней информации является необходимым условием успешной деятельности всех участников гражданских правоотношений. Важнейшим источником информации стали базы данных, содержащие научно-техническую, торгово-коммерческую, библиографическую, статистическую и профессиональную информацию.

Вместе с тем ни в научной литературе, ни в нормативных правовых актах до сих пор нет единства мнений относительно понимания сущности информационных услуг и их ограничения от смежных категорий.

Понятие информационных услуг целесообразно рассматривать в качестве родового, объединяющего те услуги, в которых объектом воздействия выступает информация. При этом сущность информационных услуг можно охарактеризовать как деятельность по изменению состояния информации, заключающуюся в сборе сведений, их обработке (систематизации, анализе и т.п.), а также передаче их заказчику. Из сказанного напрашивается вывод о том, что информация включает в себя только сведения (сообщения, данные).

В настоящее время еще не сложилось общепризнанной классификации информационных услуг. Попытки разработки классификации информационных услуг учеными предпринимались неоднократно.

Авторы, проводя классификацию информационных услуг, вводят в классификационные группы не только информационные услуги в чистом виде, но и оказание услуг информационной сферы – консультационные услуги, услуги информационного аудита, обеспечения доступа в глобальную сеть Интернет – фактически услуги связи, обеспечения передачи данных по сетям, услуги разработки и размещения рекламы, информационные услуги как результат проведения маркетинговых исследований.

ЖИЛИЩНЫЕ ПОТРЕБИТЕЛЬСКИЕ КООПЕРАТИВЫ КАК ЮРИДИЧЕСКОЕ ЛИЦО: ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Обеспечение российских граждан доступным жильем является одним из самых главных вопросов. На рынке недвижимости существует множество способов приобретения жилья: ипотечное жилищное кредитование, долевое участие в строительстве, жилищные кооперативы и др.

Жилищный накопительный кооператив (далее - ЖНК) является одним из самых выгодных способов приобретения жилья. ЖНК - это потребительский кооператив, созданный как добровольное объединение граждан на основе членства в целях удовлетворения потребностей членов кооператива в жилых помещениях. Приобретение жилья путем вступления в ЖНК имеет свои особенности, например, приобретение права собственности происходит лишь с момента полного погашения стоимости пая.

Положительными моментами деятельности ЖНК являются:

- 1) размер дополнительных расходов на приобретение жилья значительно ниже, чем приобретение этого же жилья путем ипотечного жилищного кредитования;
- 2) императивная регламентация деятельности ЖНК и закрепление гарантий его деятельности (наличие специальных контролирующих органов);
- 3) личное участие пайщика в деятельности ЖНК и возможность влияния на принятие решений.

Негативными признаками деятельности ЖНК служат:

- 1) вступительные членские взносы и членские взносы не подлежат возврату при прекращении членства в кооперативе, если иное не предусмотрено уставом кооператива;
- 2) затруднительным представляется получение пайщиком своего пая при выходе из кооператива. Реальная стоимость пая рассчитывает только на день окончания финансового года. Причем выплата должна быть произведена в течение шести месяцев, если устав не предусматривает больший срок;
- 3) дополнительных расходов требует оформление жилья в собственность кооператива (юридического лица), что гораздо дороже, чем для физического лица.

В целом, оценивая ЖНК, следует отметить, что этот вид приобретения жилья является одним из самых выгодных и перспективных для среднестатистического россиянина.

А. Х. КРОВА

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ПРИЧИНЕНИЕ РЕПУТАЦИОННОГО ВРЕДА: ПОНЯТИЕ, ОСНОВАНИЯ И УСЛОВИЯ

Одной из проблем, широко обсуждаемых в научных и практических кругах долгое время, является вопрос о возможности компенсации морального вреда юридическим лицам и соотношении понятий моральный вред и репутационный вред.

Легальное определение репутационного вреда отсутствует. В доктрине права под ним предлагается понимать наступление негативных последствий умаления деловой репутации конкретного юридического лица, не имеющих экономического содержания и стоимостной формы и связанных с отражением в сознании общества искаженной информации о деловых (профессиональных) качествах данной организации, для которой такое отражение является отрицательным и существенным в плане нормального функционирования.

Юридические лица могут потребовать возмещения репутационного вреда (данный тезис подтверждается правоприменительной практикой). При заявлении такого требования доказыванию подлежит наличие общих условий деликтной ответственности: противоправного деяния, неблагоприятных последствий данного деяния, причинно-следственной связи между деянием и последствиями, а также вины распространителя (в случаях, когда иное не предусмотрено законом).

Кардинальные изменения в рассматриваемой сфере правового регулирования были внесены в 2013 году.

В пункте 7 статьи 152 ГК РФ (в ред. от 23.07.13), устанавливалось, что правила о защите деловой репутации гражданина соответственно применялись к защите деловой репутации юридического лица. Это позволяло ставить вопрос о возможности компенсации морального вреда юридическим лицам.

Согласно п. 11 ст. 152 ГК РФ в новой редакции (от 14.11.2013), правила о защите деловой репутации гражданина, за исключением положений о компенсации морального вреда, соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица. Соответственно, данная норма полностью исключила возможность компенсации юридическим лицам морального вреда и речь, по-видимому, может идти лишь о взыскании репутационного вреда.

Ю. П. КРУТОВА

К ВОПРОСУ О ПРЕДМЕТЕ ДОГОВОРА КОММЕРЧЕСКОЙ КОНЦЕССИИ

Договор коммерческой концессии - достаточно новый и мало изученный институт гражданского права России. Впервые он был закреплён в части второй ГК РФ 1996 г.

Определение предмета данного договора является чрезвычайно важным, поскольку это условие всегда является существенным, и не достижение между сторонами соглашения по поводу предмета ведет к незаключенности договора. Несмотря на необходимость четкого закрепления в законе данного условия, в ГК РФ отсутствует прямое указание на то, что следует считать предметом договора коммерческой концессии, различные точки зрения встречаются и в доктрине гражданского права. Такое многообразие подходов обусловлено, прежде всего, отсутствием в науке единого мнения по вопросу о понятии предмета.

Большинство ученых определяет предмет коммерческой концессии как комплекс исключительных прав, передаваемый правообладателем. Часто к предмету договора относят также такие нематериальные блага как деловая репутация и коммерческий опыт правообладателя. Но более обоснованным представляется другой подход, различающий предмет и объект договора: предмет включает обязательство одной стороны (правообладателя) предоставить другой стороне (пользователю) право использовать комплекс исключительных прав, деловую репутацию и коммерческий опыт правообладателя, которые следует считать объектом договора.

Особое значение имеет определение перечня прав, предоставляемых по договору, поскольку неопределенность в этом вопросе может привести к несогласованности условия о предмете. В 2008 г. в связи с принятием части 4 ГК РФ были внесены изменения и в главу о коммерческой концессии, которые способствовали решению проблем, ранее возникавших на практике. В настоящее время в рамках данного договора могут быть переданы права на товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение, ноу-хау. Перечень объектов открыт. Стороны могут предусмотреть в договоре передачу прав и на другие объекты интеллектуальной собственности. При этом обязательна передача права на товарный знак или знак обслуживания. Остальные элементы носят факультативный характер.

Е. В. КУЗЬМИНОВА

ВЕЩНЫЕ ПРАВА НА ЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ

Право на жилище является одним из важных социальных прав. Его значимость подчеркивается и в международных правовых актах, и в Конституции РФ, где установлено право каждого человека на жилище, запрет произвольного лишения жилья, его неприкосновенность и охрана частной собственности на жилище. Положения Основного Закона получили свое развитие в гражданском и жилищном праве.

Вещные права обычно определяют как права, предоставляющие их обладателю возможность непосредственного воздействия на вещь. Специфика вещных прав на жилое помещение связана с особым объектом – жилым помещением, признаками которого служат: объект недвижимости; изолированность; пригодность для проживания; индивидуально-определенная вещь; возможность измерения; специальное назначение; специальный правовой режим.

В российском законодательстве виды вещных прав на жилое помещение имеют следующую систему: право собственности на жилое помещение и ограниченные вещные права (права членов семьи собственника жилья, отказополучателей и получателей ренты). Построение системы вещных прав на жилые помещения позволяет разграничить степень господства лица над жилым помещением и определить его правовое положение в отношении этого помещения.

Право собственности на жилое помещение является наиболее полным и устойчивым по содержанию. Содержание права собственности на жилые помещения включает в себя три классических правомочия: владение, пользование и распоряжение. При этом оно значительно сужено по сравнению с общими положениями: жилые помещения предназначены для проживания, а размещение в них промышленных производств не допускается. Кроме того, правомочие пользования жилым помещением наряду с собственником принадлежит и членам его семьи, которые проживают в принадлежащем собственнику жилом помещении, в том числе и при перемене собственника жилья.

На основании изложенного, полагаю, что закрепление на законодательном уровне различных видов вещных прав на жилые помещения способствует реализации предусмотренного Конституцией РФ права на жилище. Тем не менее, сформулированная в законе конструкция нуждается в модернизации, чтобы в наибольшей степени обеспечить и гарантировать защиту указанного конституционного права.

А. А. КУТЬМЕНЕВА, У. А. ВОРОЖБИТ

ОРГАНИЗАЦИЯ БИРЖЕВОЙ ТОРГОВЛИ В РФ

Актуальность данной темы связана с глобализацией организованного рынка, идеей формирования в России международного финансового рынка, заинтересованностью участников биржевых торгов увеличить свои сбережения, отсутствием общепринятой терминологии, целостного и единого законодательства об организации торговли.

Биржевая торговля – это организованный процесс заключения сделок с помощью биржи, которая устанавливает правила торговли с помощью определенных организационно-финансовых условий. В литературе выделяют следующие виды биржевой торговли (рынков): валютная (форекс), акционерная (фондовая), товарная (сырьевая), опционная. По порядку проведения операций также выделяют классическую и электронную биржевую торговлю.

Согласно действующему законодательству организатором торговли на валютном и товарном рынках выступает только биржа как один из видов организованного рынка. Особенность фондового рынка заключается в том, что кроме бирж на нем существуют и иные организаторы торговли (действующие на основании лицензии на осуществление деятельности по организации торговли на рынке ценных бумаг), отличающихся от фондовых бирж объемом разрешенной им деятельности. Сейчас большую популярность приобретает опционная биржевая торговля среди профессиональных игроков и частных инвесторов, т.е. торговля опционами.

В России формирование биржевого рынка продолжается и в настоящее время.

Для современной биржевой торговли характерно сменяемость ролей участников торгов, резкое ускорение процесса заключения сделки, свободное изменение цены биржевого товара (фьючерса) под воздействием спроса и предложения, доступность всех желающих, «молниеносная» реакция на изменение внешних факторов. Главные принципы организации: открытость проведения торговых сессий, конкурентный способ заключения сделок, гласность, демократичность, организованность и регулируемость порядка проведения, реализация свободы ценообразования.

ДЕФИНИЦИЯ ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ В ТЕОРИИ И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Понятие жилого помещения является основным в жилищном праве. Некоторые ученые считают, что оно производно от категории «жилище», которая носит междисциплинарный и межотраслевой характер и широко используется как в отечественном, так и в зарубежном законодательстве.

В российском жилищном законодательстве при определении объектов жилищных прав используется более узкое понятие, нежели жилище. Статья 15 Жилищного кодекса РФ в качестве единственного объекта жилищных прав признает лишь жилые помещения. Согласно пункту второму данной статьи жилым помещением признается изолированное помещение, которое является недвижимым имуществом и пригодно для постоянного проживания граждан (отвечает установленным санитарным и техническим правилам и нормам и иным требованиям законодательства).

Из логического толкования следует, что термин «жилое помещение» необходимо трактовать уже понятия «жилище», предложенного уголовно-процессуальным законодательством. Это представляется целесообразным, поскольку жилищем могут называться не только конкретные виды жилых помещений, но и другие сооружения, традиционно используемые для проживания, а также места пребывания, не являющиеся местом жительства гражданина, в которых он проживает временно.

Однако существует и другая точка зрения, согласно которой «понятие «жилище» фактически отождествляется с понятием «жилое помещение», причем жилым признается помещение, специально предназначенное для постоянного проживания людей, а сам термин «жилое помещение», по сути, олицетворяет национальный (базовый) стандарт жилища, установленный государством.

По нашему мнению, наиболее приемлемой считается точка зрения, в соответствии с которой термин «жилище» по своему содержанию шире понятия «жилое помещение».

Наличие легального определения жилого помещения является достижением действующего законодательства, поскольку позволяет упорядочить правоприменительную деятельность судебной системы.

Д. М. МАРТЫНОВ

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЭЛЕКТРОННЫХ ДЕНЕЖНЫХ СРЕДСТВ В РОССИИ

Исследование проблемы правового регулирования электронных денежных средств в России является весьма актуальным. Цель моей работы – исследовать экономическую и правовую природу электронных денег, изучить законодательное определение электронных денег и определить их место в системе объектов гражданских прав. Выводы, сделанные в результате настоящего исследования, помогут определить правовую природу отношений, возникающих при обращении электронных денег, а также выявить проблематику законодательного регулирования оборота электронных денежных средств.

Появление электронных денег явилось логичным итогом исторического развития денежного обращения, которое постепенно идет по пути замены наличных денег на безналичные и электронные деньги, которые имеют несколько иную экономическую природу.

До принятия ФЗ "О национальной платежной системе" отсутствовало нормативное определение электронных денег и их законодательное регулирование, что явилось причиной возникновения дискуссий по вопросу определения их правовой природы и неотъемлемых свойств. Как в юридической, так и в экономической литературе приводилось множество различных, зачастую диаметральных, точек зрения.

Принятый Закон о национальной платежной системе облегчил задачу рассмотрения электронных денег в классификации объектов гражданских прав, единым среди ученых считается мнение, что электронные деньги ни в коем случае не представляются в качестве вещей. Вместе с тем тот факт, что электронные деньги учитываются не на банковских счетах, а путем формирования специальных записей об их остатках, окончательно не определяет правовую сущность электронных денег и не является решающим фактором, отличающим их от иных форм денег, в частности безналичных.

До недавнего времени их обращение нормативно было не урегулировано, теперь же этот пробел в законодательстве устранен. Но сохраняется вопрос определения места электронных денег в классификации объектов гражданских прав.

ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ОБЪЕКТОВ НЕЗАВЕРШЕННОГО СТРОИТЕЛЬСТВА: АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Договор купли-продажи объектов незавершенного строительства - одна из самых распространенных сделок с недвижимостью на сегодняшний день. Несмотря на сравнительно долгий опыт в сфере правового регулирования его обязательственной конструкции, в законодательстве по-прежнему имеются пробелы, порождающие спорные вопросы и проблемы.

Одной из основных обязанностей продавца по договору является передача объекта незавершенного строительства надлежащего качества. Ввиду отсутствия прямых законодательных требований к качественному состоянию данного объекта по аналогии со зданиями и сооружениями можно говорить о некоторых требованиях механической безопасности, которым, должен отвечать любой недостроенный объект недвижимости.

Специфика договора купли-продажи будущей вещи исключает возможность использования покупателем вещно-правовых способов защиты своих прав в случае неисполнения продавцом обязанности по передаче будущей вещи. Требования о признании права собственности на недвижимое имущество и изъятии его у ответчика необходимо квалифицировать как иск о понуждении к исполнению обязательства по передаче индивидуально-определенной вещи.

Не менее важной является проблема расторжения договора в связи с его существенным нарушением и существенным изменением обстоятельств. Представляется, что устранение данной проблемы возможно путем введения критериев установления «существенности» в абз. 4 п. 2 ст. 450 и ст. 451 ГК РФ, а также разработки новых рекомендаций вышестоящими судами нижестоящим.

Актуальным остается вопрос, связанный с соотношением действительности и незаключенности договора купли-продажи объекта незавершенного строительства, последствиями и критериями разграничения этих институтов. В случае если соглашение одновременно содержит признаки незаключенного и недействительного договора, суду необходимо рассматривать дело в рамках заявленного истцом одного из этих требований.

К. В. МИРЗОЯН

НЕЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ КАК ОБЪЕКТ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Вопрос о самостоятельной природе нежилого помещения как объекта гражданских прав и на сегодняшний день остается актуальным. На проблему определения нежилого помещения как самостоятельного объекта гражданских прав сложились два противоположных взгляда.

Сторонники первой точки зрения отвергают возможность признания нежилого помещения самостоятельным объектом гражданских прав. Аргументация этой точки зрения строится исходя из следующего. Ст. 130 ГК РФ не называет помещения среди объектов недвижимого имущества, однако, безусловно, у них присутствует важнейший признак недвижимого имущества - прочная связь с землей (хотя такая связь осуществляется не прямо, а опосредованно - через здания и сооружения). Во-вторых, помещение не может существовать вне здания.

Постановлением Правительства РФ от 18 февраля 1998 года № 219 утверждены «Правила ведения единого государственного реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним», которые устанавливают, что жилые и нежилые помещения (наряду с иными) есть составляющие здания и сооружения (подраздел 1 – 3). То есть, под нежилыми помещениями понимаются такие помещения, которые являются частями более крупного целого - здания (сооружения) как жилые, так и нежилые.

Второй взгляд на проблему, наоборот, признает нежилые помещения объектами гражданских прав и указывает на активное использование данных объектов в гражданском обороте. Авторы концепции развития гражданского законодательства о недвижимом имуществе также приводят аргумент в защиту данного довода, говоря о том, что нежилое помещение нельзя рассматривать как часть здания, поскольку здания сами по себе являются неделимыми вещами и соответственно части здания не могут быть предметом сделок.

Несмотря на различные точки зрения, каждая из вышеприведенных концепций показывает актуальность выделения нежилых помещений в самостоятельный объект гражданских прав.

В целом, можно отметить, что судебная практика фактически приравнивала по правовому режиму здания и сооружения и нежилые помещения.

К. М. МОРОЗОВА

МЕСТО РЕШЕНИЙ СОБРАНИЙ В СИСТЕМЕ ЮРИДИЧЕСКИХ ФАКТОВ

Гражданские правоотношения возникают, изменяются и прекращаются на основании жизненных обстоятельств, которые именуются в теории права юридическими фактами. Юридические факты разнообразны и классифицируются по различным основаниям. Новой редакцией Гражданского кодекса РФ вводится глава, посвященная специфическим юридическим фактам – решениям собраний. Указанная глава применяется к решениям собраний с 1 сентября 2013 года. В связи с этими нововведениями возникает вопрос о месте решений собраний в системе юридических фактов. По признаку зависимости от воли субъектов они подразделяются на действия и события. Несомненно, по обозначенному выше критерию решения собраний следует отнести к юридическим фактам-действиям, конкретнее – к правомерным действиям. Далее среди правомерных действий выделяются юридические акты и юридические поступки. Являясь по своей правовой природе юридическими актами, решения собраний вряд ли можно отнести к числу сделок, поскольку ст. 8 ГК разделяет их как разные виды юридических фактов, а в подразделе 4 ГК РФ они регулируются в разных главах.

В этой связи некоторые исследователи выделяют в рамках юридических актов специфическую группу и, исходя из этого, относят решения собраний к юридическим фактам особого рода – корпоративным актам. Для того чтобы верно определить место решений собраний в системе юридических фактов, следует изучить правовую природу решений собраний, а также их содержание, исходя из которого решения собраний можно классифицировать на правоустанавливающие и правонаделяющие. С точки зрения природы лежащего в них волеизъявления и тех последствий, который они влекут, решения собраний следует относить к частно-правовым актам. Весьма часто решения собраний выступают в качестве составного элемента сделок юридического лица, приобретая значение составной части реализации правосубъектности юридического лица. В остальных случаях решение как волеопределение выступает в качестве элемента деятельности по осуществлению субъективного гражданского права. Таким образом, Проектом изменений Гражданского кодекса законодатель расширил перечень юридических фактов, отнеся к ним решения собраний.

А. А. МУЖЖУХИНА

ВЕНСКАЯ КОНВЕНЦИЯ О ДОГОВОРАХ МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ТОВАРОВ И ЕЕ ПРИМЕНЕНИЕ В ПРАКТИКЕ МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖНОГО СУДА ПРИ ТПП РФ

Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. представляет собой наглядный пример унификации правил международной торговли и образец успешной имплементации норм международного договора в национальной системе права.

На успех Венской конвенции, бесспорно, повлияли такие обстоятельства, как область ее применения, совместимость с национальным правом, стабильность, гибкость, автономность, а также ее язык.

Венская конвенция играет весомую роль в международной торговле, однако всеобъемлющим документом не является. Она регулирует лишь заключение договора купли-продажи и устанавливает права и обязательства продавца и покупателя, вытекающие из такого договора. Соответственно, она не касается широкого спектра отношений: действительности договора, применения исковой давности, разрешения споров, в том числе арбитражем, применения договорного условия о неустойке и ее соотношение с требованием о взыскании убытков и др.

Кроме того, чтобы Конвенция распространила свое действие, предметом международной купли-продажи должны быть товары. Но она не содержит определение термина «товар», и только ограничивается перечислением объектов, к купле-продаже которых не применяется. Понятие и состав товаров уточняются в прецедентном праве.

Ст. 79 Венской конвенции посвящена вопросу об освобождении от ответственности стороны, не исполнившей обязательство по договору. Практика Международного коммерческого арбитражного суда при ТПП РФ показывает, что в подавляющем большинстве случаев наличие «препятствий вне контроля», которые должны служить основанием для освобождения от ответственности, судом не признавались. В 27 из 32 дел требование продавца об освобождении от ответственности было отклонено; в 14 из 18 дел покупателям было отказано в таком праве. В целом, причины отказа суда можно свести к следующим: ухудшение конъюнктуры рынка, несостоятельность банка, аварийная остановка производства на предприятии-изготовителе продукции, неблагоприятные погодные условия на момент заключения договора, отсутствие необходимых денежных средств и т.п.

А. А. ОДИНЦОВА

ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Современные реалии, связанные с расширением доступа к объектам интеллектуальных прав посредством сети Интернет, диктуют необходимость их повышенной защиты. Особого внимания на данном этапе применительно к коммерческой деятельности субъектов в сети заслуживают вопросы незаконного использования на электронных рынках доменных наименований.

Следует отметить, что ни один из международных документов не закрепляет понятие «доменное наименование» и не определяет его природу, что вызывает дискуссии на практике при рассмотрении споров, связанных с его защитой.

Основной способ нарушения правового режима доменных имен сводится к «киберзахвату». Подобные действия, как правило, имеют своей целью привлечение потенциальных потребителей услуг, предоставляемых добросовестным правообладателем, продажу домена третьим лицам и (или) дезорганизацию деятельности хозяйствующего субъекта. Появление возможности регистрации мультязычных доменных имен открывает для «киберзахватчиков» «новые горизонты».

Наибольшей уязвимостью обладают бренды известных корпораций. Созданная в 1970 году Всемирная организация интеллектуальной собственности (ВОИС) призвана содействовать охране интеллектуальной собственности на международном уровне и обеспечивать эффективное сотрудничество между государствами в данной сфере. В 1994 году в рамках ВОИС был создан Центр по арбитражу и посредничеству. В настоящее время он признан ведущей организацией по урегулированию споров, возникающих в связи с использованием доменных наименований в сети Интернет. В 2013 году Центр рассмотрел более 2,5 тысяч споров, связанных с использованием доменных имен. Истцами по делам выступили владельцы таких известных товарных знаков, как Microsoft, Google, Christian Dior, Adidas и другие. Анализ практики Центра ВОИС по арбитражу и посредничеству позволяет говорить о высокой эффективности его деятельности в части разрешения споров, связанных с использованием доменных имен.

ОБЩЕЕ ИМУЩЕСТВО ЗДАНИЙ ЖИЛОГО И НЕЖИЛОГО НАЗНАЧЕНИЯ: ПРОБЛЕМЫ СООТНОШЕНИЯ

Массовая приватизация жилищного фонда в России, начавшаяся в 90-х годах XX века, обусловила рост числа собственников помещений в многоквартирных домах и породила вопросы содержания, пользования и распоряжения общим имуществом дома.

В связи с необходимостью разрешения таких вопросов в ст. 290 Гражданского кодекса РФ был *закреплен режим общей долевой собственности на общее имущество* в доме. В Жилищном кодексе РФ регулирование отношений собственности на общее имущество собственников помещений также нашло должное отражение.

Параллельно с процессами приватизации жилищного фонда осуществлялась передача в частную собственность и нежилых зданий. Однако в отличие от многоквартирных домов для нежилой недвижимости вопрос организации отношений собственности не получил законодательного решения. Это повлекло за собой неоднозначные подходы правоприменителей по вопросам правового регулирования общего имущества здания. Долгое время судебная практика шла по пути невозможности применения к нежилым зданиям правил об общей долевой собственности в отношении общего имущества в многоквартирных домах по аналогии. При этом в практике судов сложилось немало интересных подходов, на основании которых разрешались указанные споры.

Единообразие судебной практики было достигнуто с принятием Пленумом ВАС РФ постановления от 23.07.2009 N 64 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров о правах собственников помещений на общее имущество здания», которое распространило режим общей долевой собственности на общее имущество, установленный для многоквартирных домов, на нежилые здания.

Однако это не обеспечивает преодоление существующего пробела в регулировании отношений собственности в зданиях нежилого назначения. Требуется построение легальной концепции права общей долевой собственности на общее имущество в зданиях любого назначения с учетом накопленного исторического опыта и необходимости обеспечения стабильности сложившихся отношений.

СУДЬБА ДОМАШНИХ ЖИВОТНЫХ ПРИ РАЗДЕЛЕ ИМУЩЕСТВА МЕЖДУ СУПРУГАМИ

Зачастую при разделе имущества между супругами возникает вопрос о дальнейшей судьбе домашних животных, с кем из супругов они останутся. Поскольку в большинстве случаев они являются не просто живыми существами, проживающими совместно с человеком, а "членами семьи", расставание с которыми для некоторых людей может быть тяжелым.

В соответствии с гражданским законодательством домашних животных: собак, кошек и других животных, несмотря на то, что они являются живыми существами, относят к собственности, хоть и к одушевленному, но все-таки вещам. Следовательно, на них могут распространяться общие правила об имуществе, а значит, с ними могут совершаться сделки: они могут продаваться, покупаться, могут быть подарены или завещаны. Такая позиция законодателя, несмотря на противоречивую зарубежную практику вполне обоснованна, поскольку животные для разных людей имеют разное значение. Для одних - это близкое существо, олицетворяющее друга, для других - это просто собственность, в виде стада, табуна лошадей.

Нередко животные используются с целью получения какой-либо прибыли, например, плодов, продукции в виде потомства. Животные, находящиеся в собственности, могут быть как домашние, так и дикие. К таким животным применяется Федеральный закон от 24 апреля 1995 г. N 52-ФЗ "О животном мире".

Именно поэтому при распределении животных между супругами в случае прекращения брака уделяется внимание, прежде всего, тому, как тот или иной супруг относился к данному животному. В ситуациях, когда супруги не приходят к согласию, с кем останется питомец спор решается в судебном порядке, где с учетом того, что распределяемым имуществом является одушевленная вещь, устанавливается: не было ли факта жестокого обращения с животным; есть ли условия для его содержания у одного или у второго супруга; стоимость животного. Передача животного должна происходить в рамках тех правил, которые установлены действующим законодательством. Так, стоимость животного должна быть компенсирована тому супругу, которому животное не присудили. Компенсация может быть в виде денежных средств, либо в натуре.

А. А. РОМАНОВА
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ ЕДИНОГО НЕДВИЖИМОГО КОМПЛЕКСА В СВЯЗИ С ПРИНЯТИЕМ СТАТЬИ 133.1 ГК РФ

Актуальность работы обусловлена тем, что в процессе реформирования гражданского законодательства перечень объектов гражданских прав был дополнен таким видом неделимой вещи, как единый недвижимый комплекс. В этой связи представляется необходимым исследовать правовой режим данного института.

Легальное определение единого недвижимого комплекса дает ст. 133.1 ГК РФ. Единым недвижимым комплексом является совокупность объединенных единым назначением вещей, если в едином государственном реестре прав на недвижимое имущество зарегистрировано право собственности на совокупность указанных объектов в целом как одну недвижимую вещь.

Единый недвижимый комплекс следует отличать от предприятия как единого имущественного комплекса. В первую очередь, указанные категории различаются по своему содержанию: в состав единого недвижимого комплекса, в отличие от предприятия, не могут включаться имущественные права, права на результаты интеллектуальной деятельности и права требования. Тем не менее, в состав единого недвижимого комплекса, как и в состав предприятия, могут входить как движимые, так и недвижимые вещи.

Можно выделить ряд условий, при наличии которых совокупность вещей будет признана единым недвижимым комплексом:

- 1) вещи в составе комплекса должны иметь единое производственное назначение;
- 2) вещи должны быть неразрывно связаны между собой;
- 3) право собственности на данные вещи как на единый объект должно быть зарегистрировано в ЕГРП.

Конструкция единого недвижимого комплекса представляется достаточно эффективной, поскольку она объединяет в себе линейные объекты недвижимости и иные промышленные конструкции, связанные общим целевым использованием.

Таким образом, единство природы единого недвижимого комплекса и предприятия не означает их абсолютной общности. Институт предприятия как имущественного комплекса является более широким по содержанию в сравнении с единым комплексом недвижимости.

С. А. РЫЛЬЦЕВ

Ивановский государственный университет

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АЛИМЕНТНЫЙ ФОНД КАК ГАРАНТ УПЛАТЫ АЛИМЕНТОВ

В последние годы все чаще и чаще звучит мнение о создании, точнее возрождении Государственного алиментного фонда, который существовал в свое время в СССР и был достаточно действенен. Разрабатывался соответствующий законопроект.

Государственный алиментный фонд законодательно еще не утвержден, но в Указе Президента РФ «О национальной стратегии действий в интересах детей на 2012- 2017 годы» говорится, что для неполных и многодетных семей характерны максимальные риски бедности. Это одна из основных проблем в сфере детства, поэтому нужно разработать и принять минимальные гарантии в области доходов и социальных услуг, обеспечение регулярности выплат алиментов, необходимых для содержания детей, в том числе путем создания Государственного алиментного фонда.

Существуют как положительные отзывы по созданию фонда, так и отрицательные: П.В. Крашенинников, считает, что фонд это еще одна госструктура, которая породит еще больше бюрократии, которая будет не в силах помочь семьям.

Предполагается, что во время поиска должника из Фонда будет выплачиваться фиксированная сумма на содержание детей, которую потом покроет «отыскавшийся» должник.

Данные фонды так же распространены в Европейских странах и являются эффективными. Так в Латвии в 2005 году был создан Гарантийный фонд средств на содержание детей. Сотрудники Латвийского фонда вдобавок наделены полномочиями, проверять работу судебных приставов-исполнителей, что положительно повлияло на динамику взыскания алиментов, так как порой именно по вине судебных приставов которые затягивают рассмотрение приказов и избегают встреч с взыскателями, происходит неуплата и в последующем задолженность.

Представляется, что создание Фонда даст положительные результаты. Фонд может стать «многофункциональной государственной организацией» по взысканию средств с неплательщиков алиментов. По задумке законодателя Фонд будет выполнять две функции: выплату средств на содержание детей и розыск неплательщиков алиментов.

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ЛИЦЕНЗИОННОГО ДОГОВОРА В АВТОРСКОМ ПРАВЕ

В переводе с латинского слово "лицензия" означает "право", "разрешение". До недавнего времени термин "лицензионный договор" использовался только в отношении объектов промышленной собственности. Сейчас конструкцией лицензионного договора охватываются также интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства.

К лицензионному договору применяются общие положения о сделках, об обязательствах и о договоре, поскольку иное не установлено четвертой частью ГК РФ или не вытекает из содержания или характера исключительного права. Из этого следует, что, с одной стороны, данный договор входит в общую систему гражданско-правовых договоров и к нему применяются общие правила, а с другой - он отличается определенным своеобразием, выражающимся в наличии у него в том числе следующих специфических черт:

- Лицензионный договор может строиться как по модели консенсуального договора, так и по модели реального договора.
- Он является двусторонним, права и обязанности возникают и у лицензиата, и у лицензиара. Исключением является только реальный безвозмездный лицензионный договор, в котором лицензиат освобожден от обязанности представлять лицензиару отчеты.
- Данный договор является алеаторным (рисковым), а также срочным договором.
- Может быть как возмездным, так и безвозмездным.

Среди специалистов по интеллектуальной собственности встречается мнение о том, что лицензионный договор не является самостоятельным видом договора, а лишь собирательным, включающим черты различных договоров: договора купли-продажи, аренды, найма. Данный вывод представляется абсолютно необоснованным, так как в настоящее время лицензионный договор выделился в самостоятельную группу соглашений, обладающих своими особенностями. Лицензионный договор входит в класс договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжении исключительными правами.

ПРИОБРЕТАТЕЛЬНАЯ ДАВНОСТЬ В КОНЦЕПЦИИ РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И ПРОЕКТЕ ИЗМЕНЕНИЙ ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РФ

ГК РФ предусматривает возможность возникновения права собственности в силу приобретательной давности. Согласно действующей в настоящее время ст. 234 ГК, лицо, не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее имуществом установленный законом срок, приобретает право собственности на это имущество. Проводимая реформа гражданского законодательства предусматривает значительные изменения в указанном институте. Так, Проект ГК в ст. 242 больше не содержит указание на такое условие приобретательской давности как добросовестность владения, что вызывает различные мнения в научных кругах. Также в Проекте ГК закреплена дифференциация видов приобретательной давности в зависимости от обстоятельств выбытия вещи из владения собственника: обычная (ординарная) возникает в случае, если вещь выбыла из владения собственника по его воле; если владение было утрачено собственником вопреки его воле, то срок приобретательной давности удлиняется до 30 лет (экстраординарная приобретательная давность).

Кроме того, Проект отказался от существующей в настоящее время нормы об исчислении срока приобретательной давности с момента истечения срока исковой давности по требованиям, которые могли предъявить к владельцам управомоченные лица (п. 4 ст. 234 ГК). На недостатки этой нормы указывали многие теоретики и практики, поскольку она не только увеличивает фактический срок владения имуществом, необходимый для приобретения права собственности на него в силу давности, но и делает этот срок неопределенным, что не способствует правовой определенности судьбы соответствующего имущества в гражданском обороте. С учетом этого в п.3 ст. 242 Проекта указано, что собственник вещи или обладатель ограниченного вещного права вправе истребовать ее у давностного владельца в любой момент до истечения приобретательной давности, то есть исковая давность по виндикации образует неразрывное единство с давностью приобретательной. Таким образом, создатели Проекта ГК, учитывая недостатки действующей редакции статьи, значительно изменяют порядок возникновения права собственности посредством приобретательной давности.

Е. С. СОЛОВЬЕВА
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЙ РЕЖИМ НОУ-ХАУ КАК ОБЪЕКТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РФ И США

Как известно, термин «ноу-хау» впервые появился в судебной практике США в 1916 г. в деле "Дизенд против Брауна" и с тех пор широко применяется во всем мире. Дословный перевод «know-how» означает «знать как», представляющее собой сокращение от «know how to do it» – знать как это делать.

В дальнейшем в 1990 г. было заключено Соглашение о торговых отношениях между СССР и США, что послужило определенным толчком для развития данного института в нашей стране на новом этапе развития.

Кроме того, Соединенные Штаты Америки имеют наиболее совершенное законодательство в области защиты информации. Еще в 1979 г. здесь был принят и действует Федеральный Едиобразный закон (ФЕЗ) о торговых секретах.

Не смотря на это, в настоящее время правовой режим ноу-хау в США до сих пор вызывает ряд вопросов. В частности, представители научной школы и судебная практика США пытаются ответить на вопрос: секрет производства составляет право собственности или «субъективные права»? В связи с этим суды разных штатов по-разному разрешают споры относительно ноу-хау.

История развития института ноу-хау в отечественном законодательстве не является такой продолжительной и, соответственно, имеет больше нерешенных проблем в вопросе правового регулирования данного института в России.

На сегодняшний день российское законодательство не только не раскрывает правовой режим данной категории, но даже не дает четкого определения самого понятия. Многие отечественные юристы-теоретики неоднократно высказывались о том, что пытаться дать определение ноу-хау – все равно что указать границы тумана или дать ему чертеж: никто не знает, где он заканчивается и где начинается.

В своем исследовании мы попытаемся ответить на вопрос о том, что представляет собой ноу-хау в России, в Соединенных штатах Америки и что общего есть между этими институтами в России и США.

А. Е. СУВОРОВА

Ивановский государственный университет

СУБЪЕКТНЫЙ СОСТАВ ОТНОШЕНИЙ ПО ПРИМЕНЕНИЮ ВСПОМОГАТЕЛЬНЫХ РЕПРОДУКТИВНЫХ ТЕХНОЛОГИЙ В РФ И СНГ

Отношения по применению вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) имеют свой своеобразный субъектный состав, как и любой вид общественных отношений. Не обходиться и без спорных моментов в данном вопросе.

По российскому законодательству субъектами выступают: мужчина и женщина, состоящие в браке; мужчина и женщина, не состоящие в браке; одинокая женщина. Лица мужского пола де-юре лишены права на использование ВРТ. Следует отметить, что данные положения нарушают права, закрепленные в Конституции РФ. Например, право каждого на медицинскую помощь (ст.41), недопустимость издания законов отменяющих или умаляющих права и свободы гражданина (ст. 55).

Законодательство стран СНГ неоднозначно подходит к вопросу о том, кто может быть субъектом отношений по применению ВРТ. В Белоруссии и Армении используется подход, аналогичный закреплённому в законодательстве РФ. В Казахстане используется понятие «гражданин», что подразумевает лиц как мужского, так и женского пола, среди субъектов прямо названа женщина, при этом не уточнено должна ли она состоять в браке или нет. В Кыргызской Республике среди субъектов выделяются мужчины и женщины, состоящие в браке и женщины, достигшие брачного возраста.

Для полной характеристики субъектов, необходимо рассмотреть вопрос, связанный с возрастом субъектов. Анализируя законодательство стран РФ и стран СНГ выделить государства:

- где возрастной критерий един для всех методов и прямо предусмотрен в законе (Республика Таджикистан, где репродуктивный возраст- это возраст деторождения (15-49 лет).

- где возрастная граница установлена для отдельных методов ВРТ (например, Российская Федерация, Республика Казахстан установили возраст суррогатного материнства - от 20- 35 лет.

Каждый из методов ВРТ отличается разной степенью сложности и требуют особой готовности организма, поэтому считаю, что в РФ необходимо установить возрастные границы на применения каждого из методов ВРТ, которые не должны быть едиными.

Т. В. ТИМОФЕЕВА

Ивановский государственный университет

К ВОПРОСУ О СООТНОШЕНИИ ДОГОВОРОВ БАНКОВСКОГО ВКЛАДА И БАНКОВСКОГО СЧЕТА

При изучении договора банковского вклада или договора банковского счета всегда возникает вопрос их соотношения, точнее – исследования правовой природы каждого из этих договоров. И если сто лет назад, данный вопрос не стоял столь остро, то в настоящее время, в связи с совершенствованием законодательства в развитых странах, ученые выдвигают различные позиции по этой проблеме.

Так, к примеру, С. В. Сарбаш различие между договорами находит лишь в том, что их стороны имеют разные цели, их интересы направлены на получение различных по природе имущественных благ — услуг в одном случае (договор банковского счета) и прироста на капитал в другом (договор банковского вклада). Н. В. Корнилова утверждает, что различие между договорами состоит в том, что договор банковского вклада – реальный договор, а договор банковского счета – консенсуальный договор.

Следует также отметить: несмотря на то, что, по мнению ученых, банковский вклад рассматривается как разновидность банковского счета, по обыкновению договор банковского вклада предшествует договору банковского счета не только в научных трудах, но и в Гражданском кодексе Российской Федерации (ГК РФ), тем не менее, в п. 3 ст. 834 ГК РФ предусмотрено, что к отношениям банка и вкладчика по счету, на который внесен вклад, применяются правила о договоре банковского счета (глава 45), если иное не предусмотрено правилами главы 44 (договор банковского вклада) или не вытекает из существа договора банковского вклада. То есть, именно правила о договоре банковского счета могут применяться к отношениям по договору банковского вклада.

При таком подходе ученые говорят, что логичнее расположить главу о договоре банковского счета до главы о договоре банковского вклада, чтобы ссылаться на предшествующую. Но, по всей видимости, законодатель не считает договор банковского вклада разновидностью договора банковского счета, поэтому и выбрал ныне существующий порядок расположения глав. К аналогичному выводу о самостоятельности данных договоров, в конечном итоге, приходят и другие ученые.

ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ПРАВОВОГО РЕЖИМА НОУ-ХАУ

Пройдя длительный путь развития право на секреты производства (ноу-хау) нашло свое отражение и регулирование на уровне Гражданского кодекса РФ, в котором ему посвящена отдельная глава.

Однако, несмотря на правовое закрепление института права на секрет производства в ГК РФ, в отечественной науке гражданского права остаются отдельные вопросы, связанные с ноу-хау.

Так, среди основных теоретических проблем можно выделить следующие: понятие и правовая природа секретов производства; соотношение секретов производства и коммерческой тайны, и наделение обладателя ноу-хау исключительными правами.

Затрагивая вопрос о правовой природе секретов производства, можно сказать, что ноу-хау - специфический объект права, имеющий двойственную правовую природу (объект интеллектуальной собственности и информация, права на которую возникают с момента установления в отношении ее режима коммерческой тайны).

Поднимая проблему соотношения ноу-хау и коммерческой тайны, можно заявить, что секрет производства - это режим конфиденциальности ноу-хау, а коммерческая тайна - режим конфиденциальности всех сведений, представляющих коммерческую ценность в силу неизвестности третьим лицам, в том числе и ноу-хау.

Исключительное право, принадлежащее обладателю ноу-хау, имеет собственное содержание, включающее правомочия, осуществляемые в отношении: использования сведений, составляющих ноу-хау, запрета другим лицам использовать сведения, составляющие ноу-хау, без согласия правообладателя, и распоряжения исключительным правом на ноу-хау. Распорядиться исключительным правом на ноу-хау можно путем передачи самого права либо посредством предоставления контрагенту права использования секретов производства. Кроме того, при распоряжении исключительным правом возникают определенные сложности, связанные с определением предмета договора и сохранением его конфиденциальности, при этом в теории и на практике предлагаются различные варианты разрешения.

Таким образом, несмотря на правовое закрепление института секрета производства в ГК РФ, в теории и на практике осталось немало проблем, связанных с правовым режимом ноу-хау.

Ю. А. ХАРИТОНОВА
Ивановский государственный университет

К ВОПРОСУ О ПРАВОВОМ РЕЖИМЕ БЕЗДОКУМЕНТАРНЫХ ЦЕННЫХ БУМАГ

Одним из объектов гражданского права являются бездокументарные ценные бумаги, которые традиционно можно отнести к разновидности ценных бумаг.

Согласно п.1 ст. 142 ГК РФ бездокументарные ценные бумаги представляют собой обязательственные и иные права, закреплённые в решении о выпуске либо ином акте выпустившего их лица, осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав. Данное определение введено законодателем в связи с поправками, вступившими в силу 1 октября 2013 года в главу 7 ГК РФ, посвящённую правовому регулированию института ценных бумаг.

Изменения правового режима бездокументарных ценных бумаг, в частности, предусматривают:

1) Новый порядок учёта бездокументарных ценных бумаг. Ведение записей по учёту прав на бездокументарные ценные бумаги должно осуществляться только лицами, имеющими лицензию, то есть профессиональными регистраторами, которые несут ответственность за нарушение порядка учета прав на бездокументарные ценные бумаги.

2) Регламентацию перехода прав на бездокументарные ценные бумаги и их обременения. В обоих случаях речь идет о внесении записей в систему учета прав на бездокументарные ценные бумаги.

3) Возможность истребования бездокументарных ценных бумаг из чужого незаконного владения. Правообладатели, со счета которых были неправомерно списаны данные ценные бумаги, имеют право требования их возврата от лица, на счёт которого они были зачислены.

4) Последствия истребования бездокументарных ценных бумаг при удовлетворении данных требований.

Основной целью изменений правового режима бездокументарных ценных бумаг является наиболее детальное и точное урегулирование отношений по поводу бездокументарных ценных бумаг, то есть законодательное закрепление разделения правового режима бездокументарных и документарных ценных бумаг.

Д. Г. ЦВЕТКОВА
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ БРАЧНОГО ДОГОВОРА. НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ БРАЧНОГО ДОГОВОРА

Согласно ст. 43 Семейного кодекса Российской Федерации брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению супругов.

Согласно п. 1 ст. 43 СК РФ субъектами соглашения об изменении или расторжении брачного договора могут быть только супруги. СК РФ не определяет конкретных условий изменения или расторжения брачного договора, а отсылает к нормам гражданского законодательства.

Условия брачного договора, нарушающие требования п. 3 ст. 42 СК РФ, являются ничтожными.

Суд может признать брачный договор недействительным как полностью, так и в части, по требованию одного из супругов.

Признание брачного договора недействительным следует отличать от расторжения брачного договора. При расторжении брачного договора его действие прекращается на будущее время, при признании брачного договора недействительным он считается недействительным с момента его заключения.

Условия заключения договора:

- законность содержания брачного договора;
- дееспособность участников договора;
- соответствие волеизъявления участников договора их действительной воле;
- соблюдение установленной формы договора.

При нарушении любого из данных условий брачный договор признается недействительным:

В семейном законодательстве для упрощенного регулирования супружеских имущественных отношений используется такой гражданско-правовой механизм, как договор.

Д. М. ЦЫМЛЯКОВ
Ивановский государственный университет

КАТЕГОРИЯ «ИМУЩЕСТВЕННЫЙ КОМПЛЕКС» В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ. ИСТОРИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

Вопрос о развитии представлений о такой гражданско-правовой категории как имущественный комплекс, в цивилистической доктрине рассмотрен достаточно фрагментарно.

Многие исследователи отмечают, что прообразы имущественного комплекса существовали ещё в эпоху римского права. Самое раннее обозначение имущества гражданина дано в Законах XII таблиц термином *familia rescupiaque* - первоначально совокупность рабов и скота (*rescuprescupia*). В понятие *familia rescupiaque* заложена идея объединения имущества в совокупность, служащую единой цели. Таким образом, римское право выработало первоначальную модель имущественного комплекса, компонентами которого являются вещи, права требования, долги.

Дальнейшее формирование представлений о понятии имущественного комплекса прошло многовековую историю. Впоследствии целью данной категории стало осуществление предпринимательской деятельности, и она превратилась в предприятие, и в основном рассматривали именно предприятие как имущественный комплекс.

В российском праве понятие имущественного комплекса, находило собственные аналоги. В Русской Правде встречается понятие «двора», который состоит из избы, холодных построек, огорода. Указ Петра I 1714 года ввел понятие единонаследия и объединил понятия «поместье» и «вотчина» в единую недвижимую собственность. Статья 831 части 1 тома X Свода Законов Российской империи гласила о праве собственника фабрики, завода или мануфактуры отчуждать принадлежащие его заведению земли, строения и инструменты все в совокупности или по частям». В советский период понятие имущественного комплекса связывалось с предприятием и нашло своё отражение лишь в ст.6 Конституции СССР 1936г. Государственное предприятие рассматривалось как комплекс орудий и средств производства, для управления которым создаётся специальная организация, выполняющая задание при помощи средств производства, выделенных для этой цели государством.

Вопрос о том, что представляет собой имущественный комплекс, остаётся открытым и в наши дни.

О. А. ЧМЫРЕВА

Ивановский государственный университет

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ ФАКТОРНЫХ ОПЕРАЦИЙ

Под международным факторингом понимают факторинговое обслуживание внешней торговли и открытие факторинговыми компаниями представительств или филиалов в других странах для осуществления факторингового обслуживания как внутренней, так и экспортно-импортной деятельности компаний из разных государств.

В международной практике в силу многочисленных преимуществ перед другими способами финансирования хозяйствующих субъектов факторинг выступает в качестве одного из наиболее динамично развивающихся секторов мировой финансовой индустрии. Однако в РФ международные факторные сделки не нашли широкого применения в силу ряда обстоятельств: отсутствие законодательной базы для факторинговых операций и жесткое валютное законодательство РФ в части требований о своевременной и полной репатриации валютной выручки резидентами, а также открытию паспортов сделок по внешнеторговым контрактам.

В российском законодательстве термина «факторинг» не существует. В ГК РФ факторинг сведен лишь к «финансированию под уступку денежного требования». В итоге, на законодательном уровне не раскрыта масса вопросов, связанных с особенностями проведения факторинговых операций: механизм уступки, гарантии прав и обязательства участников сделки, процедура уведомления дебиторов об уступке денежных требований и др. Особенности международных факторных операций отражены в международных конвенциях «УНИДРУА» и «ЮНСИТРАЛ». Конвенцию «УНИДРУА» можно назвать базовой, однако РФ в ней не участвует.

Данные обстоятельства не позволяют осуществлять полноценные международные факторные операции по стандартам, принятым во всем мире, более того, несет серьезные препятствия для проведения экспортных сделок.

Ратификация Россией этих конвенций позволит устранить существующие барьеры для развития как внутреннего факторинга, так и международных факторинговых операций.

П. В. ШЕСТОВА

Ивановский государственный университет

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ КОДИФИКАЦИИ И УНИФИКАЦИИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЧАСТНО-ПРАВОВЫХ ТРАНСГРАНИЧНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Сегодня трудно назвать какую-либо область международного частного права (далее МЧП), в которой установление единого порядка регулирования не осуществлялось бы с той или иной степенью интенсивности. Многие специалисты, рассматривая закономерности развития МЧП на современном этапе, на первое место ставят именно тенденцию к унификации национального законодательства.

Сближение правового регулирования – это сложный, многоуровневый процесс, имеющий немало составляющих. С этой точки зрения нуждается в уточнении концепция унификации права как таковая, поскольку ни в доктрине, ни на практике нет единства в понимании существа рассматриваемого явления.

Наряду с термином "унификация" стали появляться иные – "сближение", "гармонизация", "стандартизация", "синхронизация", "координация" и т.д., призванные обозначать различные грани рассматриваемого процесса. В научной литературе деятельность по созданию единых правовых регуляторов иногда именуется интернационализацией права, рецепцией, правовой конвергенцией и т.д. Различны мнения специалистов на природу унификации, ее предпосылки, назначение, механизмы осуществления.

Формирование единого правового пространства во всемирном масштабе в значительной степени осложнено из-за существенных отличий в правовых системах государств. При этом свою роль играют не только различия в культуре, языке, традициях, но и значительная разница в уровне экономического развития государств и, следовательно, готовности воспринять те или иные варианты правового регулирования. Тенденцией МЧП в современных условиях во всем мире является кодификация коллизионных и материальных норм международного частного права, которая осуществляется путем создания специальных законов о МЧП, либо путем кодификации правовых норм, прежде всего, в сфере гражданского и процессуального законодательства. Международная кодификация норм МЧП осуществляется путем систематизации получивших широкое признание в международном сообществе правовых норм, обычаев, судебных прецедентов и научных концепций и путем формулирования новых международно-правовых норм.

А. Н. АМИРХАНЫН

Ивановский государственный университет

СООТНОШЕНИЕ ОТРАСЛЕЙ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО И ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Общественные отношения, возникающие в сфере взаимодействия общества и природы, урегулированы нормами экологического и других отраслей права, в том числе и гражданского. Нормы гражданского права, содержащиеся в природоресурсных законах, являются специальными в отличие от общих правил, зафиксированных в ГК РФ. При этом каждая отрасль права сохраняет свой предмет правового регулирования и автономность. Разграничивая нормы двух отраслей необходимо четко определить задачи и предмет правового регулирования. М. М. Бринчук рекомендует использовать такие критерии, как частное право (частный интерес) и публичное право (публичный интерес). Отношения в сфере взаимодействия общества и природы носят преимущественно публичный характер. Е. А. Суханов утверждает, что экологическое право — это сфера только публично-правового регулирования, а включаемые в предмет экологического права частноправовые отношения являются предметом гражданского права. Однако в науке высказываются и иные позиции. С точки зрения В. В. Петрова, экологические отношения по содержанию чаще всего являются имущественными, поэтому они ближе к гражданско-правовым. В ряде случаев природоресурсным законодательством предусмотрено заключение договоров между уполномоченным органом государственной власти и природопользователем. К данным правоотношениям применимы нормы общих положений о договорах.

Кроме того, гражданское законодательство предусматривает порядок взыскания всех убытков и возмещения вреда, причиненного окружающей среде. В области охраны окружающей среды противоправность деяния, причинившего вред, условие гражданско-правовой ответственности и возмещения вреда. Анализ норм экологического и гражданского законодательства свидетельствует, что они тесно взаимосвязаны. Регулируя имущественные отношения, гражданское законодательство не может учесть всю специфику природоресурсных отношений, поэтому оно определяет лишь общие требования, способствуя тем самым унификации имущественных и договорных отношений в сфере природопользования и охраны окружающей среды.

Д. В. БОЛДИНА
Ивановский государственный университет

ПРАВОВАЯ ОХРАНА ЖИВОТНОГО МИРА

Животный мир как совокупность всех видов зверей, птиц и других живых организмов представляет собой ценность, достояние Российской Федерации. Является важным и стабилизирующим компонентом биосферы. Негативное влияние технического прогресса и активная деятельность человека на окружающую среду, привели к значительному сокращению разнообразия животного мира. Уже в конце XIX и в начале XX века в связи с активным развитием промышленности и освоением новых территорий человечество столкнулось с исчезновением с лица земли некоторых видов животных и растений. Сегодня ученые составляют неблагоприятные прогнозы, а также подтверждают тот факт, что многие виды животных исчезают с лица нашей планеты во много раз быстрее естественного уровня. В XX веке возникают массовые движения, направленные на спасение животного мира. Несомненно, что эти движения носили и носят самый благородный характер, однако большинство из них базируются исключительно на эмоциональных принципах, при этом во внимание почти не берется правовая основа, которая должна быть фундаментом, на котором зиждется вся система мер по обеспечению охраны животного мира. Существует ряд норм, которые направлены на охрану животного мира. Однако недоработки имеют место, например, в последние годы резко возросло браконьерство, что свидетельствует о необходимости усиления государственного контроля и совершенствования законодательства.

Не маловажное значение играет международное сотрудничество в данной сфере. Российская Федерация является участником ряда международных соглашений, нацеленных на охрану и защиту окружающей среды, в том числе и животного мира, например Конвенция "О биологическом разнообразии", принятая в Рио-де-Жанейро 5 июня 1992 года. Человечество должно понять, что наша судьба и судьба животного мира напрямую зависит от наших действий. Не зря Махатма Ганди сказал: «О величии нации и ее моральном прогрессе можно судить по тому, как она обращается с животными».

П. А. ГАРИБЯН
Ивановский государственный университет

ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

В нашем исследовании рассматриваются понятие экологического преступления, классификация экологических преступлений, а также уголовно-правовая ответственность за совершенные деяния. Основными источниками являются ФЗ «Об охране окружающей среды», УК РФ.

О.Л. Дубовик дает следующее понятие экологического преступления - это предусмотренное уголовным законом и запрещенное им под угрозой наказания виновное общественно опасное деяние (действие или бездействие), посягающее на окружающую среду и ее компоненты, рациональное использование и охрана которых обеспечивает оптимальную жизнедеятельность человека, экологическую безопасность населения и территорий, состоящее в непосредственном противоправном использовании природных объектов (или в противоправном воздействии на их состоянии) как социальной ценности, что приводит к негативным изменениям состояния окружающей среды, уничтожению, повреждению ее объектов.

Проблема классификации экологических преступлений рассматривалась многими учеными на протяжении долгих лет. Среди них: Э.Н. Жевлаков, Н.А. Лопашенко, В.Н. Баландюк, М.А. Лапина, Б.Б. Тангиев и другие.

Законодательство не стоит на месте. По сравнению с УК 1960г. в УК РФ 1996 г. добавлены новые составы преступлений в сфере экологического права: порча земли (ст. 254), нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262), экоцид (ст. 358) и др. Особое внимание уделяется экологическим преступлениям, совершенным против охраны природной среды и здоровья человека. Несмотря на все эти плюсы, можно выделить и минусы. В УК РФ есть множество статей, которые реально не применяются на практике, законодатель называет их «мертвыми».

Подводя итог, можно отметить, что просматривается четкая тенденция развития уголовной ответственности за экологические преступления.

А. КРИВОВ

Ивановский государственный университет

УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ

На данном этапе развития экологического права наблюдается тенденция к увеличению случаев применения уголовных норм за экологические преступления. Это обуславливается ростом количества уголовных преступлений в сфере экологии. Специфика экологических преступлений заключается в трудности доказывания вины и в связи с этим сложностью привлечения к уголовной ответственности. Исходя из этого можно смело утверждать, что некоторые преступления в данной сфере остаются безнаказанными. Актуальность данной проблемы выражается в причинении огромного ущерба экономике и экологии страны. Данное положение подтверждается и многочисленными статистическими данными, но даже и они не отражают всей полноты исследуемой проблемы. Самым распространенным преступлением в сфере экологии является незаконная рубка лесных насаждений, предусмотренная в статье 260 УК РФ. В подтверждение сказанного можно сослаться на следующие факты: ежегодно в среднем в РФ возбуждается около 15 тысяч дел по вышеназванной статье. Обращает на себя внимания тот факт, что в среднем по регионам РФ около 40% заготавливаемой древесины имеет нелегальное, не подтвержденное официальными документами происхождение. Ущерб, нанесенный лесному фонду, в настоящее время превышает 1 млрд. рублей. Но уголовная ответственность устанавливается не только за незаконную рубку леса, а так же и за незаконную добычу (вылов) водных биологических ресурсов (ст.256 УК РФ), уничтожение или повреждение лесных насаждений (ст.261 УК РФ), которые являются вторым и третьим по численности экологических преступлений, соответственно. Обращаясь, к статистическим данным о регистрации данных противоправных деяний, можно с уверенностью утверждать, что каждое девятое дело не доходит до судебного разбирательства, а по каждому пятому выносится оправдательный приговор в силу своей недоказуемости. Полагаем, что в целях снижения уровня преступности в сфере экологии, необходимо усиление надзора и контроля со стороны государства, создание органов узкой направленности: специального полицейского подразделения по расследованию экологических преступлений, экологических судов.

А. В. КУРОЧКИНА

Ивановский государственный университет

ЯДЕРНЫЙ ВЗРЫВ В ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ НА РЕКЕ ШАЧА: ПОСЛЕДСТВИЯ И ВОЗМОЖНЫЕ ПУТИ ПРЕОДОЛЕНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО КРИЗИСА

Экологические катастрофы представляют собой чрезвычайно сложную и многостороннюю составляющую истории человечества. Они влекут огромные последствия и в то же время, могут быть практически неизвестны населению. Подобные явления, хотя затрагивают интересы всего человечества, чаще всего возникают на локальном уровне. Одна из таких катастроф была вызвана проведением государственного проекта «Глобус-1» в годы советской власти. В период с 1965 по 1988 гг. на территории СССР, в рамках программы мирного использования ядерного оружия, было проведено более ста ядерных взрывов в самых разнообразных целях. 19 сентября 1971 г. в Ивановской области (в Кинешемском районе) на берегу р. Шача в 4 км от деревни Галкино по заказу Министерства геологии был осуществлен проект, получивший название «Глобус-1». В исследовательских целях проводилось «глубинное зондирование земной коры» (путем подземного ядерного взрыва). Проект обернулся катастрофой: произошла утечка радиоактивных элементов, быстро распространившихся по округе. Сложившаяся ситуация не получила должного внимания со стороны государства. После распада СССР, в начале XXI века, были предприняты некоторые попытки для решения данной проблемы. Как на федеральном уровне, так и на уровне субъекта федерации создавались различные правовые акты, призванные обеспечить разрешение экологического кризиса. Ознакомившись с данными актами и проведя их анализ, мы пришли к следующим выводам: мер, предпринятых для ликвидации последствий, оказалось явно недостаточно для преодоления последствий техногенной катастрофы, кроме того, последние несколько лет государство практически не обращает внимания на данную проблему. Исходя из вышеизложенного, мы хотели бы выдвинуть несколько предложений. В частности, необходимо вновь актуализировать аварийную ситуацию на р. Шача на уровне Ивановской области. Далее, следует установить сотрудничество с соседними регионами, экологии которых данная проблема также угрожает. И, наконец, нужно принять действительные меры, направленные на снижение опасности неблагоприятного района.

Е. А. РЕПИНА

Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ И ОХРАНЫ ЗЕМЕЛЬ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННОГО НАЗНАЧЕНИЯ

В настоящее время происходит усложнение общественных отношений в сфере использования и охраны земель и становится сложно регулировать земельные отношения посредством норм и правил общего характера. Это заставляет законодателя дифференцировать нормы, регулирующие вопросы охраны и использования земель, исходя из соответствующей государственной или общественной необходимости.

Российское земельное право основывается на принципе целевого использования земель. В ст.7 Земельного кодекса исчерпывающе определяется перечень из семи целевых категорий. Приоритетное значение отдано землям сельскохозяйственного назначения, и это обусловлено их социально-экономической значимостью. Землями сельскохозяйственного назначения признаются земли, находящиеся за границами населенного пункта и предоставленные для нужд сельского хозяйства, а также предназначенные для этих целей.

В условиях глобального изменения климата и преобладания генно-модифицированного продовольствия проблема охраны и рационального использования земель сельскохозяйственного назначения приобретает иную, более высокую значимость. В данных условиях важно насколько государство сумеет сохранить плодородие этих земель, и от этого будет зависеть его жизнеспособность, возможность самого биологического выживания человека. Правовое регулирование использования земель сельскохозяйственного назначения осуществляется на нескольких уровнях: конституционном, федеральном, региональном и муниципальном.

Понятие охраны земель, в том числе земель сельскохозяйственного назначения, в законодательстве Российской Федерации не содержится. Из анализа нормативных правовых актов Российской Федерации можно выделить сущность охраны земель сельскохозяйственного назначения, которая заключается в наиболее полном и эффективном использовании в качестве главного средства производства пригодных для этой цели земель и недопущении ухудшения этих земель в процессе использования.

НЕКОТОРЫЕ ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ДОГОВОРА АРЕНДЫ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА

Действующее законодательство в сфере урегулирования земельных правоотношений меняется исключительно быстро, и в настоящий момент остаётся много нерешенных вопросов. В связи с этим остро стоит вопрос о выявлении недостатков в правовом регулировании в данной сфере.

ГК РФ и ЗК РФ имеют различные подходы к регулированию однородных по характеру общественных отношений, а именно имущественных отношений по владению, пользованию и распоряжению земельными участками и совершению сделок с ними. Существенным недостатком регулирования арендных земельных правоотношений следует признать отсутствие в земельном законодательстве предельных сроков аренды земельных участков. Неограниченность сроков аренды обычных земельных участков вполне может привести к серьезным злоупотреблениям в этой сфере правоотношений. Также одной из проблем регулирования является условие о сроке заключения договора аренды земельного участка. Он может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок (ст. 610 ГК РФ). Существенный резонанс в судебной практике имеет вопрос о наличии преимущественного права арендатора на заключение договора аренды земли на новый срок. Согласно ст. 621 ГК РФ арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора имеет перед другими лицами при прочих равных условиях преимущественное право на заключение нового договора аренды земельного участка, ЗК РФ, в свою очередь, не закрепляет такое последствие обязательным условием для возникновения права на заключение договора на новый срок. Наличие этого пробела в земельном законодательстве требует, безусловно, применения норм гражданского права. Рассматриваемая проблема получила весьма широкое отражение в судебной практике, в том числе на уровне Президиума ВАС РФ.

Таким образом, разрешение практических проблем правового регулирования в сфере правоотношений договора аренды земельного участка возможно только путём уточнения правового режима земельных участков в нормах гражданского законодательства.

Я. Д. ТЮРИКОВА
Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РАЗРАБОТКИ КОНТИНЕНТАЛЬНОГО ШЕЛЬФА РФ

Проблема правового регулирования разработки континентального шельфа РФ встала особенно остро в последние годы в связи с научно-техническими достижениями в данной области. Экологические исследования по проблеме добычи полезных ископаемых в Арктике показали их опасность для окружающей среды. Особенно наше внимание привлек проект освоения месторождения «Приразломное» в Баренцевом море, проводимый ООО «Газпром нефть шельф». По результатам анализа указанного проекта экологической организацией «Гринпис» на март 2012 года компания, не имея окончательно утвержденного Плана ликвидации аварийных нефтяных разливов и не располагая достаточным количеством средств на проведение компенсационных мероприятий, тем не менее начала проект. Российские официальные лица признают, что «разработка континентального шельфа России характеризуется сложнейшими условиями работ и требует применения новых уникальных технологий», которыми, однако, российские нефтедобывающие компании не обладают. В одном только Ямало-Ненецком автономном округе из-за прорывов трубопроводов нефтью загрязнена почти половина всех скважин. Об этом свидетельствуют также аварии на Онежской губе Белого моря в 2003 году, в результате которой в воду попало более 54 тонны мазута. Эти факты указывают на несоблюдение российского экологического законодательства, в частности ФЗ «О континентальном шельфе РФ» от 25 октября 1995 года N 187-ФЗ, в котором содержатся нормы об эксплуатации и использовании установок и сооружений при добыче сырья. При этом, существующий в России правовой механизм не обеспечивает адекватного возмещения ущерба, нанесенного землям и традиционному природопользованию. Некоторые семьи, доведенные до отчаяния масштабным загрязнением воздуха, рек и почв в результате нефтяного и газового освоения их территорий, готовы любыми способами защищать свои земли и традиции. В связи с указанными выше положениями, предлагаем Программу развития освоения континентального шельфа Арктики РФ.

И. А. ШЕЕНКО

Ивановский государственный университет

ПОНЯТИЕ И СТРУКТУРА ЭКОНОМИЧЕСКОГО МЕХАНИЗМА В СФЕРЕ ОХРАНЫ И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ЗЕМЕЛЬ

В общем виде система правового обеспечения экономического механизма охраны окружающей среды чаще всего рассматривается в доктрине экологического права. Я хотел бы рассмотреть его с позиции земельного права. Основной целью экономического механизма в сфере охраны и использования земель является финансовое обеспечение землеохранной деятельности во всем многообразии ее форм, уровней, объектов и субъектов. Финансовые гарантии составляют одно из основных условий реализации норм земельного права, конституционных прав граждан в области охраны окружающей среды, и её важнейшего компонента - земель. В науке экологического и земельного права не решен вопрос о правовой природе основного элемента экономического механизма - платы за землепользование (за использование природных ресурсов и за загрязнение окружающей среды), о ее налоговой или неналоговой природе, взаимосвязи с договорными формами землепользования, соответствии правовых форм платы ее экономическому содержанию, об экологических функциях платы и налогов и т.д. Тенденцией последних лет в правовом обеспечении экономического механизма охраны земель стало доминирующее значение бюджетных и налоговых норм, изменяющих порядок, предусмотренный земельным законодательством и разрушающих действие механизма в целом. Проблема функционирования и совершенствования экономического механизма охраны окружающей среды носит междисциплинарный характер, в ней прослеживается связь земельного и экологического права с экономикой, а эколого-правовой науки с наукой экономической, а именно с экономикой природопользования - ее сравнительно молодой, но быстро развивающейся отраслью. Обозначенный и далеко не исчерпывающий круг проблем говорит о наличии обширного поля для правовых исследований, а значимость экономического механизма в практическом достижении целей, поставленных земельным законодательством, - об актуальности этих исследований, в том числе и для дальнейшей работы над законодательством. Обращение к исследованию экономического механизма в сфере охраны и использования земель представляется особенно актуальным и своевременным в связи с реформированием налогового и бюджетного законодательства, оказывающего существенное и далеко не всегда позитивное влияние на его формирование.

А. О. АЛАДОВА
Ивановский государственный университет

СОВРЕМЕННЫЕ ОЦЕНКИ РОЛИ РОССИИ В ПЕРВОЙ МИРОВОЙ ВОЙНЕ

В исследовании рассматривается роль России в Первой мировой войне с позиции современных ученых-историков, социологов, политиков и журналистов. Цель работы - показать как вариативны современные оценки роли России в этой войне. Источниками служат материалы конференций и научные статьи ученых, посвященные этой тематике. Большой интерес представляет собой конференция: «Накануне Великой войны: Россия и мир», организованная РИСИ. На ней были представлены разные точки зрения.

Например, директор РИСИ Л. П. Решетников, в своем выступлении заявил о необходимости устранить пробел в русской историографии об участии России в Первой мировой войне. Он так же указал на то, что роль России была незаслуженно отодвинута на второй план и быстро забыта. Конечная цель этой конференции, и всех последующих, приуроченных к 100-летию с начала Первой мировой войны, - изменение такого положения вещей. Также о роли России в этой войне высказывались в разное время и видные политики. Весьма ценно высказывание Президента России В. В. Путина о том, что проигрыш России уникален: «наша страна проиграла эту войну проигравшей стороне. Уникальная ситуация в истории человечества. Мы проиграли проигравшей Германии, по сути, капитулировали перед ней, она через некоторое время сама капитулировала перед Антантой».

Одни говорят, что вступление России в войну было ошибкой, другие, что страна не могла избежать Первой мировой. Так или иначе, многие историки и ученые сходятся на том, что эта война была для России принципиально важной и неизбежной. Мы полагаем, что необходимо исключить пробелы в изучении истории России этого периода, чтобы эта война изучалась наравне со Второй Мировой, ведь по сути эти войны можно объединить в одну большую войну за гегемонию в Европе и в мире. Несправедливо считать эту войну незначительной, ведь, несомненно, ее огромное влияние на последующую историю России.

А. А. БОЛЬШАКОВА
Ивановский государственный университет

ВЛАСТЬ И КУЛЬТУРА В СССР В 1920 - 1930-е ГОДЫ XX ВЕКА

В исследовании дан анализ проблемы взаимодействия власти и культуры в СССР в 20-30-е годы 20 века.

В 1920-1930-е годы в СССР произошел сильнейший культурный сдвиг. Активизировались процессы установления идеологического диктата партии, усиления борьбы с буржуазной идеологией и антисоветскими взглядами. Были предъявлены требования к культуре, к ее содержанию: она стала создавать "положительные образы" для подражания, "разоблачать" явления и характеры для их изживания, она стала "отражать", иллюстрировать, насаждать границы. При помощи СМИ пропагандировался образ светлого будущего.

В культуре и искусстве властвовала атмосфера подозрительности, поиска врагов, нетерпимости к малейшим проявлениям инакомыслия. Массовые репрессии 30-х годов привели к невозможным потерям в области культуры, отразились на нравственном состоянии общества. Репрессированы были: И. Бабель, Н. Заболоцкий. Эмигрировали за границу: Набоков, Бунин, Цветаева (вернулась), Рахманинов, Шаляпин.

С середины 1920-х в СССР была развернута и усилена борьба против церкви, антирелигиозная пропаганда (Е. М. Ярославский - "Союз воинствующих безбожников"). Создаются музеи атеизма (в Исаакиевском соборе в Ленинграде и Страстном монастыре в Москве). Многие ценные культурные сооружения были закрыты, разграблены, уничтожены.

В стране произошел насильственный разрыв с культурно-исторической традицией. Борьба с "остатками старой культуры" сопровождалась сильнейшему обеднению, а во многом и потере этой традиции.

Данная работа подробно иллюстрирует огромное влияние власти на культуру в СССР в 20-30-е годы 20 века.

И. А. ВЕТЮГОВА

Ивановский государственный университет

СУДЕБНЫЙ ПРОЦЕСС НАД ОРДЕНОМ ТАМПЛИЕРОВ

Поводом к началу судебного процесса явились противоречия между главой римской католической церкви Бонифацием VIII и королём Франции Филиппом IV (Красивым).

Возникшее стремление Филиппа IV ликвидировать орден Тамплиеров, было связано с тем, что он получил информацию об аморальных действиях членов ордена. По настоянию Филиппа IV был организован судебный процесс. Тамплиеров обвинили в святотатстве, идолопоклонстве и содомии. Полный список обвинений включал 127 статей. В результате следствия было доказано, что рыцари Ордена впали в ересь, отказались от поклонения Христу и создали внутри Ордена тайный внутренний круг, исповедовавший некую таинственную религию, противоречащую христианской морали и этике.

Во Франции были арестованы 543 члена ордена. Филипп Красивый призвал королей других европейских стран также арестовать членов ордена, находящихся на их территориях. Те вняли увещаниям французского короля. В разных странах - Англия, Испания, Италия, Кипр, Португалия, Кастилия и др. были осуществлены судебные процессы над членами ордена. Эти процессы проводились в соответствии с законами этих стран. Шотландия заняла особую позицию и, наоборот, дала тамплиерам убежище, и многие из них укрылись в стране.

Судебный процесс над членами ордена проводила инквизиция. Инквизиторы применяли к тамплиерам пытки. Несколько десятков заключенных погибли в камерах.

Существуют две разные теории, объясняющие действия короля. По одной, он боролся за чистоту веры, а по другой, причины его были явно экономического и политического характера. После окончания процесса, по настоянию нового Папы Римского Клементия V, имущество ордена Тамплиеров было передано ордену госпитальеров.

В результате судебных процессов орден Тамплиеров был разгромлен.

РАЗВИТИЕ ИДЕИ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ

Понятие гражданского общества имеет долгую и сложную историю. В разные исторические эпохи в общественно политической мысли формировались неоднозначные подходы к определению данного понятия (*термина*) и его сущности.

Первоначальные идеи о «гражданском обществе» были заложены еще в эпоху Античности в трудах таких мыслителей, как Аристотель, Цицерон. В Древней Греции они были связаны с полисной системой ценностей, где существовала взаимозависимость между человеком и его полисом. Об этом свидетельствует знаменитая фраза Аристотеля: «Человек – существо общественное». Цицерон попытался придать понятию «гражданское общество» правовой статус. Он определял «государство», как достояние народа, а народом считал «...не любое соединение людей, собранных вместе каким бы то ни было образом, а соединение многих людей, связанных между собою согласием в вопросах права и общностью интересов».

В эпоху Возрождения подход к пониманию гражданского общества меняется в связи с формированием новых классов. На этом этапе также не происходит четкого разграничения общества, личности и государства, вследствие чего не представляется возможным выделить определенную структуру гражданского общества, отношения, которые характеризуют его деятельность.

Переход от средневековья к Новому времени ознаменовался формированием гражданского общества и осознанием различий между ним и государством. Он связан с такими именами, как Т. Гоббс, Дж. Локк, Г. Гроций, Ж.–Ж. Руссо, Ш. Монтескьё и развитием концепции естественного права и общественного договора. На первый план выходят требования о неотъемлемых правах и свободах человека. Особая заслуга в разработке концепции гражданского общества принадлежит Г. Гегелю, К. Марксу, и др., которые впервые провели четкое разграничение между гражданским обществом и государством.

В 20- 90-х гг. XX в., что гражданское общество перестает быть только теоретической конструкцией, возникают его различные реальные формы. Гражданское общество сегодня - важнейший элемент демократической политической системы, являющийся важнейшей предпосылкой построения правового государства.

А. О. ДОЛГАЧЕВ
Ивановский государственный университет

ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ КАК ИСТОЧНИК ПРАВА В РОССИИ В XIX - НАЧАЛЕ XX В.

В нашем исследовании рассматривается правовой обычай в качестве источника права в Российской империи в XIX - нач. XX в. В этот период времени царская власть признавала наличие обычаев у народов Северного Кавказа, Сибири, а также в крестьянской деревне.

В результате интеграции таких народов и крестьянских общин в административно-правовую систему России проходила трансформация их нормативно-регулятивной сферы. При этом иногда возникали коллизии правовых обычаев и законов Российской империи. Таким образом, складывался дуализм в российской правовой системе: нормы обычаев действовали наряду с нормами имперских законов. Некоторые нормы совпадали, другие же прямо противоречили друг другу. Отдельные группы населения пытались всячески сохранить свою правовую систему, действуя порой даже против законов России, другие же применяли в зависимости от конкретного случая и нормы российского законодательства, и нормы собственных обычаев.

Мы рассматриваем правовые обычаи крестьянской общины в сфере имущественных, семейных отношений. Особый интерес представляет соотношение восприятия понятия «преступление» по нормам обычаев крестьянской деревни и имперского законодательства, а также цели наказания и отношение к преступникам.

У народов Восточной Сибири мы изучили роль правовых обычаев в семейных и имущественных отношениях. Эти общественные сферы пронизаны экономическими и хозяйственными интересами, что отражается в различных формах брака, а также в порядке наследования. Отличительной чертой судебного разбирательства у этих народов является применение, как норм имперского законодательства, так и норм правовых обычаев, в зависимости от судебной инстанции и сложности имущественного спора.

На территории Северного Кавказа действовали нормы адатов, что отражалось на уголовном праве. Происходило это чаще против воли царя. Закон у чеченцев и ингушей воспринимался как нечто навязываемое извне. У этих народов действовал обычай кровной мести, сословный характер наказания.

Исследованные нами примеры, говорят о значимой роли правовых обычаев в Российской системе права в XIX - начале XX вв.

Е. В. ЗАБЕЛИНА

Ивановский государственный университет

РЕЗУЛЬТАТЫ ХОЛОДНОЙ ВОЙНЫ

21 ноября 1990 года в Париже была подписана «Хартия для Новой Европы», которая провозгласила фактический конец полувекового противостояния двух систем и начало новой эры «демократии, мира и единства». 1 февраля 1992 года Россия и США подписали декларацию, которая официально положила конец противоборству между двумя сверхдержавами.

Итоги холодной войны для России были неудачными. Во внешней политике – ликвидация Организации Варшавского договора; в экономике – потеря рынка Совета экономической взаимопомощи, источников полезных ископаемых. Во внутренней политике – распад СССР, разрушение советской общности народов; в социальном отношении – разрушение примерно одинакового уровня жизни, возникновение социального неравенства.

Итоги «холодной войны» для Запада были противоречивыми. Во внешней политике – позиции практической гегемонии в современном мире; в сфере мировой экономики – Запад полностью овладел мировой ареной, выдвигая глобализацию как инструмент всемирного давления и экономического закрепощения. Во внутренней политике – крах ориентированных на СССР, левых сил. В западном мире возникли и окрепли ультраконсервативные силы. Неоконсервативная революция привела к власти в наиболее мощных странах Запада сторонников силовой политики. В социальном отношении – рост социального неравенства.

Главным итогом «холодной войны» для всего мира стало формирование мировой системы, в которой Запад и, прежде всего США, претендуют на глобальное господство в политической, экономической и культурной сфере. Гегемония Запада насаждается при помощи широкого набора инструментов, среди которых: экономическое и военное давление, подкуп элит других государств, информационно-психологическая война. Россия, как и многие другие страны, которые претендуют на самостоятельную роль в глобальной политике и экономике и свое особое место в мировой истории, сталкиваются с большой угрозой потери собственного суверенитета, а также права на свою культуру и образ жизни.

А. Н. КОСОЛАПОВА
Ивановский государственный университет

БЛАГОТВОРИТЕЛЬНОСТЬ КАК ЧАСТЬ СОЦИАЛЬНОЙ ПОЛИТИКИ В РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ (КОНЕЦ XIX - НАЧАЛО XX ВЕКА)

После проведения стихийных рыночных реформ 90-х гг. в российском обществе произошло обнищание населения, появилось множество категорий граждан, которым требовалась помощь. Все это обусловило необходимость изменения социальной политики.

До 60-х гг. XIX в. благотворительность в России не получала широкого распространения. Во второй половине XIX в. основано 95% всех благотворительных обществ и 82% благотворительных заведений Российской империи. К началу XX в. в Москве существовало 628 благотворительных заведений, из них 427 для взрослых, 201 для детей, в том числе богаделен, приютов 239.

До конца XIX в. в России попечение о нуждающихся было сосредоточено в руках самого государства или императорской фамилии, которая в глазах народа была главной заступницей. Позже субъекты благотворительности в России стали более многочисленны: городские общественные организации, земляческие учреждения, общественно-городские учреждения, православные церковно-приходские учреждения, учреждения правительственного характера и частные благотворительные учреждения. Все они находились в тесном взаимодействии между собой, сейчас, к сожалению, мы это наблюдать не можем.

В истории остались имена Шереметьевы, Третьякова, Бахрушина, Солдатенкова, как самых известных благотворителей. Широкая благотворительная деятельность принесла государству галереи и театры, школы и библиотеки, университеты и научные учреждения, больницы и приюты. Павел Михайлович Третьяков писал, что с юных лет мечтал, чтобы «нажитое от общества (народа) вернулось бы также обществу (народу) в каких-либо полезных учреждениях».

Вклады делались и по случаю знаменательных дат или событий в царской семье. Например, по случаю рождения дочерей Николая II и наследника Алексея были учреждены дополнительные стипендии в учебных заведениях.

Благотворительность в России на рубеже XIX-XX вв. была направлена на поддержку социальной сферы и покровительство наукам и искусству. Данный опыт необходимо изучать и активно использовать в современных условиях.

А. А. МЕРКУЛЕНКО
Ивановский государственный университет

ФРАНЦУЗСКИЙ ИНОСТРАННЫЙ ЛЕГИОН. ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ: ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

Французский Иностранный Легион — особое войсковое подразделение в составе французской армии, набираемое преимущественно из иностранцев, не граждан Франции. Легион был создан в 1831 году королем Луи-Филиппом I и вначале преимущественно использовался лишь для защиты и расширения колониальных владений Франции. Теперь его применяют в рамках миссий под эгидой ООН, НАТО, а также для проведения интересов Франции за рубежом.

Контракт на службу в Легионе могут подписать мужчины от 17 до 40 лет любой национальности и гражданства. Легионер может рассчитывать на среднее жалование, французское гражданство, карьерный рост и военную пенсию после 20 лет службы.

Согласно п. «е» ч. 2 ст. 47 I Дополнительного протокола к Женевским Конвенциям наемником является лицо, которое не входит в личный состав вооруженных сил стороны, находящейся в конфликте. Это положение дает основания утверждать, что легионеры не являются наемниками.

Согласно примечанию к ст. 359 УК РФ «наемником признается лицо, действующее в целях получения материального вознаграждения и не являющееся гражданином государства, участвующего в вооруженном конфликте или военных действиях, не проживающее постоянно на его территории, а также не являющееся лицом, направленным для исполнения официальных обязанностей». Установить факт участия лица в военных действиях достаточно сложно. Проблематично также доказать, что лицо действовало в целях получения именно материального вознаграждения. Эти и другие обстоятельства говорят о том, что привлечение легионера к уголовной ответственности вызывает определенные трудности.

В составе Иностранного Легиона служили представители множества национальностей: русские белогвардейцы, эмигрировавшие из России после Гражданской войны, немецкие солдаты после Второй мировой войны, представители стран бывшего социалистического лагеря, французы, имеющие проблемы с законом и т.д.

На сегодняшний день Французский Иностранный Легион является одним из наиболее важных подразделений французских сухопутных сил.

ВТОРАЯ МИРОВАЯ ВОЙНА: СОВРЕМЕННЫЕ ОЦЕНКИ

История Второй мировой войны и ее итоги для человечества не утратили своей актуальности и в наше время. Вторая мировая война стала глобальным событием, превосходившим по своим масштабам все предшествующие вооруженные конфликты в мировой истории. В ней столкнулись не просто различные интересы государств и даже не столько различные идеологии, сколько диаметрально противоположные подходы к самим основам существования человечества. Впервые в истории ставкой в этой борьбе было сохранение жизни целых народов.

Мы считаем, что причинами Второй мировой войны можно считать следующие положения: 1) соперничество ведущих держав, включающее в себя территориальные споры и взаимные претензии, идеологические противоречия; 2) стремление стран-участников к переделу мира в соответствии со своим представлениями о «правильном» мироустройстве; 3) возникновение тоталитарных режимов; 4) установление фашистской идеологии в ряде стран (Германии, Италии, Японии, Болгарии и др.).

В последнее время на Западе проявляется тенденция к переосмыслению итогов Второй мировой войны за счет Российской Федерации – правопреемницы СССР в международных отношениях. Россию обвиняют в том, что она «мнит себя победителем войны» утверждают, что «надо поставить её на место». Российской Федерации при таком подходе отведена роль жертвы, которую необходимо подчинить. О тенденции к пересмотру итогов Второй мировой войны свидетельствуют результаты общественных опросов. Интерес к этому трагическому событию в европейских странах за последние годы сильно упал. В Германии и Австрии приблизительно половина населения в принципе предпочла бы «закрыть» эту главу истории. На фоне такой оценки событий Второй мировой войны неизбежно занижение роли СССР в победе над фашизмом в глазах представителей зарубежных стран. При этом в самой России память о столь тяжких событиях XX века хранится. Для граждан Российской Федерации, на наш взгляд, особенно актуально объективное изучение событий Второй мировой войны с целью сохранения государственной идентичности.

М. Ю. ЧАСОВСКИХ
Ивановский государственный университет

**КОЛЛЕКТИВИЗАЦИЯ И РАСКУЛАЧИВАНИЕ
В КОНЦЕ 20 -х - НАЧАЛЕ 30 -х ГОДОВ XX ВЕКА
(По материалам Южского района
Ивановской промышленной области)**

Тема коллективизации рассматривается не в масштабах всей страны, а конкретно на примере Южского района. При изучении данного процесса были использованы архивные документы, которые позволили дать объективную оценку коллективизации. Кроме архивных документов, мы использовали и личные воспоминания очевидцев тех событий.

Например, на основании анализа документов из фонда Южского районного архива можно соотнести процесс коллективизации в стране и в Южском районе. Создание колхозов сопровождалось одной из первых широкомасштабных репрессивных кампаний – раскулачиванием крестьянства. На основе Постановления Политбюро ЦК ВКП (б) от 30 января 1930 года можно выделить критерии раскулачивания крестьянства: эксплуатация наемного труда; содержание торгово-промышленных предприятий; занятие ростовщичеством. Очевидно, что выделялись и категории крестьян-кулаков. В другом документе, а именно, в инструкциях «О порядке выселения кулацких хозяйств в Южском районе» прослеживается интересный социально-экономический аспект. В них указано: какие вещи можно брать с собой; сроки высылки; каким транспортом выселять.

Документы свидетельствуют, что добровольно вступать в колхозы крестьяне Южского района не хотели. Причиной вступления во многом был страх оказаться в списке кулацких хозяйств, которые подвергались репрессиям. Дополнением к данным документам являются «Сведения о наличии имущества выселенных кулацких хозяйств» по Южскому району. Вероятнее всего, причиной раскулачивания стал отказ вступать в колхоз. Крестьяне оказывали сопротивление тем репрессивным мерам, которые применялись при коллективизации. Они могли либо вступить в колхоз, либо уехать в город, распродав все свое хозяйство, и даже податься в бега.

В. А. ЧУДАЙКИНА

Ивановский государственный университет

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОСОЗНАНИЯ КИТАЙСКОГО ОБЩЕСТВА В СОВРЕМЕННУЮ ЭПОХУ

Для правовой культуры Китая характерно традиционное преобладание норм морали над нормами права в регулировании любых вопросов общественной жизни, включая самые важные. Такое отношение к праву вытекает из конфуцианского учения, составлявшего основу государственной идеологии Китайской империи. Согласно идеям конфуцианства на переднем плане должны находиться воспитание и убеждение, а не власть и принуждение. Вследствие таких взглядов китайцы отрицательно относятся к европейской идее права с его строгостью и абстрактностью. Человек не должен настаивать на своих правах, поскольку долг каждого стремиться к согласию и забывать о себе в интересах всех. В любом случае конкретное решение должно отвечать справедливым и гуманным чувствам.

Однако в Китае существовал и другой подход к праву. Школа легистов заняла позицию, согласно которой власть должна основываться не столько на добродетели правящих (правлении людей), сколько на подчинении закону (правлении законов). Легисты настаивали на необходимости постоянно действующих законов; правитель должен знать их, а подданные - строго исполнять. Это была концепция права и закона, близкая к западной. Однако взгляды легистов остались чуждыми сознанию большинства китайского населения. Они слишком отклонялись от укоренившихся представлений и поэтому имели лишь временный успех. Легистам не удалось утвердить в Китае понятие постоянно действующих правовых норм и суверенного закона.

Правовая система современного Китая носит смешанный характер, представляя собой соединение древних правовых традиций и современного законодательства, основанного на идеях "социализма с китайской спецификой" и некоторых принципах романо-германского права.

Е. Е. ВОЛКОВА

Ивановский государственный университет

ОБ УСТАНОВЛЕНИИ ВЛАДЕНИЯ: РИМСКОЕ ПОНИМАНИЕ И СОВРЕМЕННЫЕ ВЗГЛЯДЫ

Владение (*possessio*) есть прежде всего реальное господство лица над вещью, вытекающее из фактического, физического отношения лица к предмету владения, соединенное с намерением относиться к вещи как к своей (обладать независимо от воли другого лица, самостоятельно).

Анализируя состав фактического отношения лица к вещи при владении, римские юристы различали два элемента: а) субъективный — *animus possidendi* (намерение, воля на владение) — намерение или воля владеть вещью, для себя, на себя и б) объективный — *corpus possessionis* (буквально «тело» владения, т.е. само фактическое обладание) — реальное господство над предметом владения. Вопрос о соотношении категорий *corpus* и *animus* является весьма важным для понимания римской конструкции владения. Римские юристы считали, что владение приобретает *corpore et animo*, но недостаточно одного *corpus* или одного *animus*. Это означает, что владение устанавливается для данного лица с того момента, когда у него соединились и телесный момент (*corpus possessionis*) в изложенном выше смысле, и владельческая воля в смысле намерения относиться к вещи как к своей (*animus possessionis*). Если такой воли нет, то речь идет лишь о держании.

Установить и доказать *corpus possessionis*, факт обладания данного лица данной вещью, по общему правилу, не представляет особых затруднений. В отношении *animus possessionis* (владельческой воли) применялся принцип: *nemo sibi causam possessionis mutare potest* - никто не может изменить сам себе основание владения.

Сейчас многие ученые считают, что институт владения в российском праве в значительной мере остается неоформившимся и неразработанным. Отмечается, что «конструкция владения в Гражданском кодексе Российской Федерации находится в жалком состоянии». Теоретическая конструкция владения в науке отечественного гражданского права не вполне определена и фрагментарна. Несмотря на вклад, внесенный в изучение проблем владения отдельными отечественными исследователями (К. И. Скловским, А. В. Коноваловым, С. А. Синициным и др.), ряд аспектов института владения требует дополнительного теоретического осмысления.

ДОБРОСОВЕСТНОСТЬ В РИМСКОМ ПРАВЕ

В нашем исследовании рассматривается возникновение добросовестности в римском праве. *Bona fides* как основание для разрешения споров зародилось во второй половине II в. до н.э. и потеряло свое первоначальное значение в конце классического периода с окончательным закреплением преторского эдикта Юлианом. Во времена республики наличие *bona fides* принималось во внимание в части договоров, например, охраны или поручения. В целом же римское частное право рассматривало добросовестное владение как разновидность незаконного (неправомерного) владения.

Например, нормативной основой для Марка Антистия Лабеола является принцип добросовестности. Об этом свидетельствуют знаменитые слова Лабеола в которых сказано: «Добросовестность не терпит, чтобы, когда покупатель в силу привилегии, установленной каким-либо законом, был освобожден от обязательства по уплате цены проданной вещи до того, как вещь была ему передана, продавец принуждался бы совершить передачу и лишиться своей вещи...»

Правовое значение принципа добросовестности в договоре выражено Д. Ульпианом: «И прежде всего в этот иск входит то, что стороны согласились предоставить; а поскольку это иск по доброй совести, то ничто не отвечает принципу добросовестности более, как предоставление того, что было выражено. Если же это не было выражено в соглашении, то следует предоставить то, что естественным образом входит в содержание этого иска».

Следует отметить, что по римскому частному праву добросовестный приобретатель вещи мог сделаться собственником только одним путем - по давности. Римское частное право, ограничиваясь *usucapio* (приобретательной давностью), не знало такого основания приобретения права собственности, как добросовестное приобретение имущества в связи с ограничением виндикации, поэтому, естественно, римская юриспруденция не выработала специального термина для такого основания. Добросовестному владельцу предоставлялась владельческая защита с использованием оперативных административных методов Претор не определял правовые основания владения вещью, а только давал интердикт – распоряжение о восстановлении или сохранении существующего положения. Исследованные нами примеры иллюстрируют – принцип добросовестности.

КРАЖА (FURTUM)

Своеобразен и интересен известный законам XII таблиц деликт; воровство, *furtum*. Понятие *furtum*, как посягательство на собственность, не совпадало с понятием кражи в современном смысле. Его содержание было шире: это был деликт против имущественных прав вообще.

Павел говорил, что - *furtum est contrectatio rel fraudulosa lucri faciendi gratia vel ipsius rei vel etiam usus eius possessionisve* (D. 47.2.1.3) - кража есть намеренное в целях создания для себя выгоды присвоение себе или самой вещи, или даже пользования ею, либо владения.

Таким образом, для наличия *furtum* нужно было намерение создать для себя имущественную выгоду противоправным воздействием на чужую и, согласно возобладавшему взгляду юристов, движимую вещь, нужен был *animus furandi*. Нужно было чтобы нарушитель действовал *invito domino*, т.е. против воли собственника. Но самая *contrectatio* могла заключаться не только в тайном похищении вещи, подобно современной краже, не только в присвоении найденной вещи и не только в деянии раба, который, совершая побег, сам похищал себя у господина (D. 47. 2. 61), но также и в действиях, которые в современном праве были бы признаны присвоением, растратой или мошенничеством.

Более того, с некоторого времени наряду с *furtum rei* появился *furtum usus*, деликт, заключающийся в противоправном пользовании вещью, например, со стороны депозитария, принявшего вещь на хранение без права пользования ею со стороны нанимателя или ссудополучателя, которые пользуются чужой вещью противно договору найма или ссуды, а также *furtum possessionis*, заключающийся в лишении владения вещью лица управомоченного на такое владение, например, залогодержателя по ручному залогу, добросовестного владельца, у которых вещь должна быть отобрана не иначе, как по суду и т.п.

ПОНЯТИЕ СОСЕДСТВА В РИМСКОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

В данной работе рассматривается сущность понятия соседства в римском частном праве, основные теоретические аспекты и вообще соседские права, в том числе установление, признаки, виды, сущность сервитутов, особенности правового регулирования.

В трудах римских юристов *vicinitas* понималось как "соседство" и являлось основанием для существования различных правоотношений между собственниками недвижимых имуществ, располагавшихся по соседству (например, *immissio*, *ius aedificandi*, *tignum iunctum*, *servitutes praediorum*), а также для споров, вытекающих из этих правоотношений.

Так как, никакого четкого разграничения между соседским правом и сервитутами в римском частном праве не проводилось, в работе рассматривается понятие сервитутов и их виды.

Слово *servitus* означало собственно "рабство вещи", "служение ее", т.е. такое отношение, при котором вещь, участок – *praedium serviens* - служил не только своему собственнику, но и использовался для экономических выгод соседнего господствующего участка – *praedium dominans*, следовательно, для выгод собственника последнего. Права последнего на служащую вещь тоже назывались сервитутами.

Затем термин *servitus* был распространен на целый ряд сходных отношении. Собственник служащей вещи был обязан или воздерживаться от определенного воздействия на нее, какое он оказывал бы на свою вещь, если бы она была свободна от вещных прав другого лица, - *servitus, quae in non faciendo consistit* - сервитут, который состоит в воздержании от действия: собственник участка обязуется не строить зданий выше определенной высоты или терпеть - *pati* - действия другого лица по отношению к вещи, которые собственник мог бы устранить, если бы вещь не была обременена сервитутом - *servitus, quae in patiando consistit*, который состоит в допущении, например, собственник участка обязуется допускать скот соседа к водопою. К положительным действиям сервитут обязывать не мог. Однако римское право знало один сервитут - несения тяжести надстройки, при котором на собственнике обремененного участка лежала обязанность производить ремонт и восстановление опоры – *servitus oneris ferendi*.

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ В РИМСКОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

В нашем исследовании рассматривается проблема злоупотребления правом в римском частном праве, ее возникновения и эволюции, а также пути ее разрешения, выработанные римскими юристами.

Со времён зарождения римского права действовал такой принцип, согласно которому *qui jure suo utitur, nemini facit injuriam* (кто использует своё право, не ущемляет ничьих прав).

Однако со временем, данное суждение подверглось реформированию римскими юристами, которые в добавление к вышеназванному постулату добавили необходимое уточнение – «*malitiis non est indulgendum*» («злоупотребление непростительно»), результатом чего стало появление концепции «злоупотребление правом». Суть её заключается в следующем – любое лицо не должно осуществлять имеющееся у него право исключительно в целях причинения вреда другому лицу. Иначе понятие «злоупотребление правом» в теории именуется «шikanой».

В римском праве было сформулировано несколько требований к осуществлению гражданских прав:

1) Необходимость осуществлять субъективное право с осмотрительностью, «с пощадой» для того, кого оно ограничивает или затрагивает;

2) недопустимо осуществлять право без всякой заинтересованности в нем, причиняя неудобство и ущерб иным членам общества, в особенности, если действия субъекта имеют целью досадить и причинить ущерб;

3) при определенных условиях неосуществление права, если оно ущемляло права других лиц, требовалось квалифицировать как ненадлежащее осуществление субъективного права.

Таким образом, римские юристы не только обозначили проблему воздействия на процесс вредоносного осуществления права, но и предложили первую модель ее разрешения. Именно в эту эпоху было сформулировано правило о недозволенности злонамеренного использования правомочий, выработаны объективно необходимые ограничения права собственности, выявлены признаки, позволяющие квалифицировать деяние как шикану.

Д. В. КАМЫШАНСКАЯ
Ивановский государственный университет

ДОБРОСОВЕСТНОСТЬ В РИМСКОМ ПРАВЕ

Принцип добросовестности широко применялся ещё в римском праве. Что же понимается под добросовестностью? В толковом словаре С.Н. Ожегова сказано, что «добросовестный» это честно, старательно выполняющий свои обязанности, обязательства. Но данный термин образовался путем соединения двух слов «добрая» и «совесть». И.Б. Новицкий полагал, что этот термин охватывает такие элементы как знание об интересах другого и доброжелательное отношение к ним.

В Древнем Риме добросовестность рассматривалась как одна из характеристик владения. Добросовестное владение возникало, когда обладатель вещи не имел права владеть вещью, так как у нее имелся собственник, но не знал, что не имеет этого права (D.19.2.21).

Различие добросовестного и недобросовестного владения имело значение в ряде отношений. Так, только добросовестный владелец мог приобрести по давности право собственности: в тех случаях, когда собственник предъявлял иск об изъятии его вещи от фактического владельца, недобросовестный владелец вещи строже отвечал за сохранность вещи, за плоды от вещи и т.д., чем добросовестный владелец, и пр. (D. 41.3.16).

Недобросовестным владением может считаться тот случай, когда человек приобрел себе вещь незаконным путем и пользуется ею как своей. Основание владения, единожды возникнув, не могло измениться. Качество владения было существенно для его правового признания: из незаконного, но добросовестного обладания вещью сформировалось особое вещное право – владение юридическое. (D. 41.2.12) Основания, по которым незаконное владение признавалось добросовестным, были строго определенными, и перечень их в римском праве был исчерпывающим. Презумпция добросовестности и законности вытекала из самого факта владения (D. 41, 2,18).

А. А. МЕЖЕВАЯ, А. А. ШОРЫГИНА
Ивановский государственный университет

ИСКОВОЙ СПОСОБ ЗАЩИТЫ НАРУШЕННОГО ПРАВА В ДРЕВНЕМ РИМЕ

Иск (actio) - процессуальное средство, позволяющее правовую защиту. Центральное понятие в римском праве занимает непосредственно иск. Каждый иск, в свою очередь, образует совершенно самостоятельную правовую фигуру.

Определение «иск» римского юриста Цельса воспроизведено в Институциях Юстиниана. Значение исков в римском праве настолько обширно, что его называли системой исков.

К примеру, Гай разделял два рода исков: вещные и личные, что в дальнейшем легло в основу европейского законодательства. Так же по объему требований он различал иски на несколько видов: иски о возмещении (персикторные), штрафные (пеневные) и смешанные. К первому, например, можно отнести иск о возврате вещи по договору имущественного найма. А вот смешанным является иск из Аквиллиева закона, по которому за убийство чужого раба взыскивалась его наивысшая цена за последний год.

Другое важное различие исков по источникам права: иски цивильного права и преторские иски. К этой же классификации можно отнести иски строго права и иски, и построенные на принципе добросовестности.

Большое значение для «исправления» и развития римского права имели иски по аналогии и иски с фикцией, в процессе которых важнейшая роль принадлежит преторам и римским юристам.

Так же в Древнем Риме существовал такой вид иска как «популярные иски». Данный иск мог предъявить любой гражданин в защиту интересов общества. Взыскание проводилось либо в казну, либо в пользу истца, но в качестве вознаграждения.

В конечном итоге, важно отметить, что цель настоящего исследования направлена на конкретизацию объективных данных в отношении изучения видов исков, а так же, исковой способ защиты в римском частном праве.

САМОЗАЩИТА КАК СПОСОБ ГРАЖДАНСКОЙ ЗАЩИТЫ

Под самозащитой понимается самоуправное отражение насилия, угрожающего нарушением права, установленного законом. Самая примитивная форма самозащиты - принцип талиона - появилась еще задолго до образования первых государств. Она представляла собой воздаяние лицу, совершившему преступное деяние путем причинения ему вреда, тождественного тому, который оно причинило. По-другому это принцип можно назвать кровной мезтью.

Позднее талион заменяется самоуправством, которое, по мнению большинства ученых, включает в себя самозащиту и самоуправство в тесном смысле.

Самозащита как способ гражданской защиты впервые появляется именно в Риме. Греческий историк Дион Кассий еще во втором веке нашей эры определил главный принцип самозащиты: «*vim vi repellere licet*», что значит: «насилие дозволено отражать насилием». Самозащита удовлетворяла интересы только реально нарушенного права, так как закреплялась в законодательных актах. Так в Законе XII Таблиц указывается, что человек, убивший вора на месте преступления, не будет подвергнут наказанию. Однако стоит отметить, что право предполагало применение насильственных действий к нарушителям права только в чрезвычайных случаях, как необходимую оборону, то есть защиту против неправомерного нападения. Отличительной чертой самозащиты является то, что самозащита осуществлялась непосредственно пострадавшим и ни в коем случае не другим лицом. Стоит также отметить, что самозащита не могла осуществляться *post factum*, как это было при существовании талиона; она всегда была ответной реакцией на совершающееся в настоящий момент времени деяние. Так, самоуправно можно было возратить деньги у должника (насильственным путем), вернуть украденную вещь, снести постройки, незаконно возведенные на участке. Можно отметить, что самозащита была характерна для охраны имущественных прав или обязательственных отношений.

Позже самозащита утратила свою популярность и прекратила свое существование; это случилось тогда, когда государство стало участвовать в защите нарушенных прав (через судебные органы). Санкции же, применяемые к нарушителям права, сменились системой штрафов.

К. Д. ФУРИН, Д. Ю. КРУГЛОВ

РАЦИОНАЛИЗМ РИМСКОГО ЧАСТНОГО ПРАВА

В нашем исследовании рассматривается рационализм римского частного права. Слова «ratio» переводится с латыни как разум, смысл, дух закона, а так же полезность. Речь пойдет о духе римского частного права и его полезности. Источниками служат такие законы, как законы XII Таблиц, дигесты Юстиниана и др., а так же знания о римлянах, позволяющие говорить о законе.

Римское право складывалось во время острой социальной борьбы. Поэтому от многого приходилось отказываться, оставляя лишь самое полезное. Поэтому римское частное право включает в себя такое особенное качество, как рационализм.

Рационализм в римском праве – это, прежде всего, его полезность для граждан, а так же для самого государства. Он, рационализм, проявлялся во всех отраслях римского права, например в *Jus privatum*, то есть в отношениях, складывающихся, по поводу частной собственности.

Рудольф Иеринг в своей книге «Дух римского права», говорит о том, что римлянам с самого начала удалось выделить субстанцию права из сферы чувств, и, подчинив её расчету создать из права независимый от изменчивых субъективно-нравственных взглядов внешний организм.

Кроме этого, стоит сказать о том, что римское право во многом было приспособлено к мировому обороту, так как Рим вел торговые отношения с другими странами, а так же политические. Эти отношения способствовали разработке абстрактных фундаментальных, рациональных юридических конструкций в сфере частного права.

Исследованные нами законы, а так же деятельность римлян иллюстрирует проявления рационализм римского частного права во всех отраслях.

Д. Т. АЛИЕВА

Ивановский государственный университет

МНОГООБРАЗИЕ ПОДХОДОВ К ПОНИМАНИЮ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

Юридическая ответственность трактуется в правовой литературе неоднозначно, существенное влияние на ее понимание оказало выдвинутое в начале 60-х годов прошлого столетия положение о существовании позитивной ответственности. На современном этапе все сложившиеся подходы к пониманию юридической ответственности могут быть подразделены на три группы.

Одна группа ученых (Д. А. Липинский, Ю. А. Ступницкая и др.) рассматривает юридическую ответственность как единство двух форм – перспективной и ретроспективной.

Вторая группа признает только ретроспективную юридическую ответственность, т.е. как ответственность за прошлое деяние. Но и здесь нет единства о том, что представляет собой ретроспективная юридическая ответственность. Одни ученые (В. А. Баранов) рассматривают ее как претерпевание определенных лишений, другие (Н. А. Духно, В. И. Ивакин) - меру государственного принуждения, некоторые исследователи (П. П. Серков) - правовую реакцию общества. В юридической науке существуют и иные позиции на данное явление.

Третья группа авторов (А. С. Бондарев) понимает юридическую ответственность как исключительно позитивную, т.е. как осознание личностью содержания и значения собственного поведения, согласование его со своими правами и обязанностями, своим конституционно-правовым долгом в настоящем и будущем поведении. Конформистское и маргинальное правомерное поведение, наряду с правонарушениями, суть свидетельства юридической безответственности данных субъектов права.

Мы считаем, что ученым, поддерживающим существование позитивной юридической ответственности, пока не удалось найти убедительных доказательств для признания данного феномена, являющегося нравственно – правовым, и реализующегося в осознанном, добровольном и правомерном поведении субъекта. Однако интегративный подход позволяет переосмыслить понятие юридической ответственности и определить его как правовую оценку поведения субъекта государством. На наш взгляд, такое понимание способствует прогрессу юридического знания.

К. БУРАВЛЕВА

НИУ «Высшая школа экономики» (Санкт-Петербург)

ДОСТОИНСТВА И НЕДОСТАТКИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В КОНЦЕПЦИИ Р. КОУЗА

В данном исследовании рассматривается точка зрения современного экономиста и правоведа Р. Коуза на правовое регулирование при нулевых и ненулевых транзакционных издержках. Источниками послужили его статьи, касающиеся проблематики вопроса. Была совершена попытка рассмотреть предложенную им концепцию с разных сфер жизни и определить возможность её реализации в настоящем времени.

«Теорема Коуза», как её впоследствии окрестил Стиглер, гласит: ««Разграничение прав является существенной предпосылкой рыночных транзакций... конечный результат (который максимизирует ценность производства) не зависит от правового решения». Другими словами Коуз считал, что свобода договора сама по себе решила бы наиболее эффективным для экономики образом вопрос о том, кому из двух сторон следует даровать соответствующее право. Он не рассматривал этот вопрос со стороны этики, нарушая тем самым частные права. Однако, сам автор признает эту концепцию нереальной и она несет вклад лишь в науку, как образец, к которому необходимо стремиться.

С другой стороны, наиболее реальный мир с учетом транзакционных издержек. Здесь Коуз уже учитывает права собственности, и передает право регулирования спорных вопросов судам. Их решения должны исходить из идей об эффективном правовом регулировании, которые в свою очередь основываются на максимализации прибыли и общественной полезности. Судьи должны были заниматься подсчетами убытков и прибыли, которые могли затянуться на долгое время. Налоги, возлагаемые на производителя, причиняющего ущерб, так же не могут привести к созданию оптимальных условий.

Все его выводы и результаты предполагаемого им регулирования направлены на общее благо, но не на удовлетворение потребностей и защите прав частного индивида. Он не задумывается о том, насколько будут сильны последствия его идей.

Исследование направлено на иллюстрацию сложных теоретических и практических вопросов, находящихся на стыке экономики и права.

Е. Е. ВОЛКОВА
Ивановский государственный университет

СПЕЦИФИКА ФОРМЫ ПРАВЛЕНИЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В части 1 статьи 1 Конституции Российской Федерации получила закрепление республиканская форма государственного правления. Однако основной закон страны не указывает на конкретную модель такой формы.

Неопределенность формы правления в Российской Федерации стала предметом многочисленных научных дискуссий о том, к какому собственно виду республик следует относить современную форму правления отечественного государства. На данный момент единого мнения в России по этому вопросу не существует. Одни говорят о президентской модели республиканской формы правления в Российской Федерации, другие – утверждают, что форму правления в России можно определить как смешанную республику, третьи указывают на нетипичность российской формы правления и определяют её как: суперпрезидентскую, смешанную республику с очень большими полномочиями президента, полупарламентскую республику с доминирующим положением президента. Ученые сходятся в одном. Совершенно ясно, что наше государство не является парламентской республикой.

Отечественная модель организации государственной власти, на мой взгляд, не укладывается в существующие виды как классических форм правления, так и их разновидностей. Российская Федерация – уникальное, самобытное государство.

В современной России институт президентства с момента его создания всегда играл и продолжает играть ведущую роль. Правовое положение российского президента и его приоритет по отношению к другим высшим органам государственной власти позволяет сделать вывод о существовании в России особой формы правления, где глава государства со всеми его властными полномочиями не входит непосредственно ни в одну из трёх традиционных ветвей власти и в системе государственных органов занимает центральное место.

Но вопрос о форме правления в Российской Федерации всё ещё остаётся открытым.

Д. А. ГИРЦОВА, М. В. ЗАХАРОВА
Ивановский государственный университет

СРАВНЕНИЕ ОПЫТА ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО КРЕДИТОВАНИЯ В РОССИИ И В США

Учитывая, что знание – это основной ресурс роста в современном мире, мы сравним основные тенденции предоставления кредитов на образование в России и в США.

В России оплата обучения осуществляется Правительством (Министерством финансов РФ), в США же, оплата обучения и/или накладных расходов производится за счет предоставления частного или федерального кредитов. Различны и источники предоставления займов. В России – это коммерческие банки, а в США финансирование федерального кредита производится за счет средств федерального бюджета, частного кредита – за счет средств самого университета или коммерческого банка.

Федеральный кредит в США оформляется как на родителей, так и на самих студентов и может достигать 34 500 долл. При предоставлении частного кредита возможна гарантия университета. В РФ кредит оформляется непосредственно на самого абитуриента и составляет не более 25 000 долл.

В зависимости от уровня дохода, типа и величины кредита процентная ставка по федеральным кредитам в США составляет 5-7 %. Рынок частных образовательных кредитов законодательно не ограничивается. Особую роль здесь играют условия коммерческих банков и привязка к ставкам LIBOR (Лондонская межбанковская ставка предложения). Процентная ставка по кредиту в России составляет 5,0625 % (1/4 ставки рефинансирования + 3%).

В российской системе погашение кредита начинается с момента его получения, по льготной ставке выплаты могут осуществляться в течение 10 лет после окончания учёбы. В США условия и сроки погашения займов устанавливаются индивидуально.

В ходе нашего анализа, определились перспективы создания новой, более эффективной системы кредитования образования в России.

Е. В. КАПОЧЕНЯ
Ивановский государственный университет

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА И ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА

Термин «гражданское общество» стал употребляться примерно в XVIII веке, и в течение долгого времени выражение «гражданское общество» отождествлялось с государством. В период нового времени стали проявляться различия между данными явлениями. Одно из первых определений гражданского общества дал Г. Гегель.

Автор термина «правовое государство» - представитель немецкого либерализма К. Велькер, он впервые употребил его в 1913 году. Ввел данный термин в научный оборот и дал его юридический анализ Р. Фон Моль.

Отечественный и зарубежные ученые чаще всего выделяют следующие признаки правового государства: господство права во всех сферах жизни общества; незыблемость, гарантированность и реальность прав и свобод человека и гражданина; взаимная ответственность личности и государства; принцип разделения властей; наличие и реальное существование развитого гражданского общества.

Исследователи называют следующие признаки гражданского общества: экономическая и социальная свобода индивидов, которая возможна только в условиях рыночной экономики; признание и реальное обеспечение естественных, неотчуждаемых прав человека и гражданина; самоорганизация и самоуправляемость; открытость; и др.

Взаимодействие государства и гражданского общества - сложный процесс. Данные явления имеют как общие черты – условия существования, так и различия – функции, структура.

Предпосылкой и условием создания и существования правового государства является гражданское общество. Гражданское общество может существовать только в правовом государстве.

Ю. А. ЛЕБЕДЕВА
Ивановский государственный университет

ЗАКОН КАК ПРИОРИТЕТНАЯ ФОРМА ПРАВА В МИРЕ НЕРЕЛИГИОЗНО-ПРАВОВЫХ СИСТЕМ

В исследовании рассматривается такая форма права, как закон. На современном этапе развития государства закон приобретает то значение, которое не было ему присуще ранее. Это обуславливает его приоритетное положение в мире нерелигиозно-правовых систем.

1. В романо-германской правовой семье закон является важнейшей формой права. Закон имеет приоритет по отношению ко всем остальным источникам права. Он может запретить или легализовать обычай, отдельные положения судебной практики.

2. В англо-американской правовой семье, если смотреть с точки зрения формирования права, наиболее важной формой права является судебный прецедент, но также не маловажную роль играет *закон* (статут). Статут имеет приоритет перед прецедентом в том смысле, что может отменить его. Также важно заметить, что в данной системе права имеет место быть такой вид закона, как конституции. Например, в США действует писаная Конституция 1787 года, а в Великобритании действует неписанная Конституция.

3. В религиозных правовых семьях основной формой права выступают религиозные тексты, но в последние годы наблюдается увеличение роли закона. Священные писания закрепляются в нормативной системе общества, что весьма характерно для исламских государств. Закон сегодня в большинстве мусульманских стран играет весьма важную роль в социальном регулировании.

4. В системе традиционного права важнейшим источником права является обычай, но на данный период осуществляется систематизация действующих обычаев. Они включаются в отраслевые кодексы и иные нормативные акты.

5. В социалистической системе права формально имеет верховенство такой вид закона, как конституция

Современные государства нуждаются в такой форме права, как закон. Эта форма права универсальна. Закон функционирует во всех правовых системах и в большинстве из них ему принадлежит главная роль.

Д. М. МАЛЫШЕВ
Ивановский государственный университет

ЗАКОНЫ 16 ЯНВАРЯ И ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ РФ. СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ

В связи с особой актуальностью ситуации на Украине, тема работы связана с событиями, произошедшими там, а именно с принятием небезызвестных законов 16 января, но не столько с процедурой их принятия, сколько с содержанием и последующей оценкой их мировым сообществом. Законы 16 января повсеместно вызвали волну недовольства и негодования. Прежде всего, подобную реакцию вызвала процедура принятия. Но основная часть недовольства и возмущения была вызвана содержанием этих законов. Так, их нарекли «драконовскими», «варварскими» и даже «нивелирующими права человека». Необходимо акцентировать внимание на том факте, что в РФ подобные законы действуют, причем довольно продолжительное время. Так, в Кодекс Украины об административных правонарушениях была введена статья, предусматривающая ответственность собственника транспортного средства, в случае видео- или фотосъемки нарушения ПДД, что соответствует статье 2.6.1 КоАП, действующей на протяжении уже 7 лет. Аналогичная ситуация и с таким нововведением, как введение новой санкции – «запрет посещать футбольные матчи», при этом КоАП предусматривает схожую санкцию: «запрет посещения спортивных соревнований в дни их проведения». Была введена ответственность за надругательство над местами захоронения и телами умерших, что соответствует статье 244 УК РФ, введённой в 2003 году. На основании данного и других сходств, а также того, что в законах 16 января трудно усмотреть нарушение прав человека, представляется возможным сделать вывод об отсутствии признаков авторитарного режима, даже с учётом норм, устанавливаемых данными законами, и, как следствие, чрезмерной зависимости мнения конкретных субъектов от их политических и личных интересов.

ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Гражданское общество в России окончательно не сформировалось. На пути становления гражданского общества в России есть определённые трудности, что и является предметом нашего исследования.

Соотношение государства и гражданского общества является дискуссионной проблемой. С одной стороны, гражданское общество является независимой от государства сферой жизни общества. С другой стороны, нельзя разграничивать гражданское общество и государство хотя бы потому, что последнее является формой организации первого. Гражданское общество и государство в современных условиях тесно сотрудничают, связь между ними усиливается. Поэтому гражданское общество не есть общество, очищенное от государства, оно является только самостоятельным институтом.

Признаком гражданского общества является большой удельный вес в обществе среднего класса. Известно, что современная Россия таким признаком не обладает. Основу гражданской жизни составляют предприятия среднего и мелкого бизнеса. Ещё одной проблемой гражданского общества является то, что они либо поглощаются крупными, сращенными с государственным аппаратом финансово-промышленными группами, либо не выдерживают давления налогового и финансового прессинга государственной власти.

Ещё одним препятствием на пути к созданию в условиях Российского государства гражданского общества является высокий уровень коррупции. Проблема коррупции также влияет на независимость СМИ, которые являются связующим звеном между государством и гражданским обществом. Низкий уровень правовой культуры населения, неспособность его адекватно оценивать политические и социально-экономические процессы, происходящие в обществе, являются причиной недоверия населения к представителям власти, что замедляет развитие гражданского общества в России.

В современной России становление институтов гражданского общества происходит в условиях экономического и духовного кризиса, который и является основным фактором дестабилизации общественной жизни.

А. П. ОГАНЕСЯН

НИУ «Высшая школа экономики» (Санкт-Петербург)

ПОНЯТИЕ «СУДЕЙСКОЕ УСМОТРЕНИЕ» В РАБОТАХ АРМЯНСКИХ ПРАВОВЕДОВ

Правоведы Армении (Э. Вартапетян, А. Гамбарян и Р. Данелян, чьи труды были взяты для исследования) изучали понятие «судейское усмотрение» на примере не только своего, но и российского законодательства, обсуждали и систематизировали работы иностранных коллег.

Армянские правоведы не выводят чётко своего определения. Скорее, их задачей было объединить учения нескольких правоведов для освещения уже выдвинутых в науке точек зрения. Понятие обширно, до сих пор чётко и ясно не сформулировано. В работах можно увидеть три понимания судейского усмотрения: как неотъемлемой части общества; как сферы судебной политики, части судебной власти; как философско-правовой дефиниции, сдержанной в пределах справедливости, морали.

Авторы статей приводят примеры проблемных элементов различных концепций. Например, спорным остаётся проблема видов судейского усмотрения, от которых зависит свобода судьи; также некоторые особенности проявляются лишь в отдельных отраслях права (например, Р.С. Данелян писала, что в уголовном судопроизводстве судья не может судить по аналогии). Возникает также вопрос предотвращения ошибок и произвола, который рассматривается по-разному учёными.

Следует отметить, что чёткое понятие судейского усмотрения не прописано в законе (ни Российской Федерации, ни Армении). Имеются некоторые языковые конструкции типа «суд вправе», но каждый судья по-своему понимает эти выражения: нет чёткого ограничения, предела. Одним из «ограничителей» судейского усмотрения являются законные нормы. Но что делать, когда сам закон не предусматривает конкретные полномочия судьи в данном аспекте? Вопрос до сих пор остаётся без ответа.

Следовательно, самым важным является сейчас, на мой взгляд, продолжение развития научной разработки понятия и соотнесение его с реальностью. На данный момент, согласно работам Э. Вартапетяна, А. Гамбаряна и Р.С. Данелян, судейское усмотрение – необходимая сфера судебной политики, представляющая собой определённые полномочия судьи, ограниченные законом, принципами справедливости и моральными устоями в обществе.

Е. В. РОДИОНОВА

Ивановский государственный университет

СУВЕРЕНИТЕТ СОВРЕМЕННОГО ГОСУДАРСТВА В ЭПОХУ ГЛОБАЛИЗАЦИИ

Глобализация определяет тенденцию универсализации правовых и государственных явлений. Глобализация трактуется в социэкономическом аспекте как превращение национальных и хозяйственных структур в целостную и единую геосоциэкономическую реальность. Глобализационные процессы влияют на суверенитет государства в значительной степени, т.к. экономическая взаимосвязанность не позволяет тому или иному государству принимать автономно крупномасштабные политические и экономические решения. Рисковать могут только очень сильные государства. В последние два с небольшим десятилетия только США позволяли себе такого рода суверенные решения, пренебрегая мнением всех прочих государств. Именно политика США определила развал Югославии и войну в Ливии. Именно политика США во многом предопределила и развал Советского Союза. США активно вмешивались в суверенные проблемы многих стран, по существу сводя на нет их суверенитет.

Но сегодня мир изменился. Решение Крымского вопроса в интересах подавляющего большинства населения Крыма, которые совпали с интересами народа России, положили конец однополярному миру. Именно глобальная экономика, которая означает единое экономическое пространство, не позволяет противоборствующим России политическим силам воспрепятствовать воссоединению Крыма с Россией. Сегодня с уверенностью и гордостью можно говорить о суверенитете нашего государства - современной России, которая вновь стала сильным государством.

Практически все государства прописывают в своих Конституциях положение о суверенитете. Но действительным суверенитетом обладают только те государства, которые способны не только декларировать независимость принятия внутривнутриполитических и внешнеполитических решений, но и проводить эти решения в жизнь.

Я. А. СЕРОВА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМА ЗАКОННОСТИ И ПРАВОПОРЯДКА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Законность предполагает соблюдение закона всеми без исключения лицами. Законность возможна только в государстве, которое позиционирует себя как правовое демократическое государство и следует его принципам. Но в России есть проблемы, связанные с коррупцией представителей государственной власти и олигархической верхушкой. Поскольку бытие определяет сознание, необходимо менять саму жизнь, ее условия. Только в этом случае изменится и сознание человека и гражданина, и его поведение, в том числе и в правовой сфере. Огромное значение имеет политическая активность граждан. Сегодняшние события на Украине, Крымский референдум и все, связанное с ним, а главное - принятие В.В. Путиным легитимного по существу решения по Крымскому вопросу, показавшему на деле наличие суверенитета российской государственной власти, побудили всплеск политической активности российских граждан. Происходящее в реальном времени позволяет осознать наличие суверенитета у того или иного народа. И как следствие этого фактического наличия, гордость и уверенность в своих силах и завтрашнем дне. Уважение к представителям государственной и муниципальной власти повышает уровень общественного порядка и правопорядка, как его составной части. Навыки правомерного поведения появятся и закрепятся у индивида только в том случае, если он будет видеть, что закон одинаков для любого гражданина, независимо от толщины его кошелька или служебного положения, а также от его знакомств и связей. Высокий уровень правосознания всегда должен обеспечиваться степенью и качеством социализации личности. То есть, во-первых, необходимо заниматься улучшением качества жизни, а во-вторых, целенаправленно формировать, т.е. воспитывать, необходимые навыки правомерного поведения. Для этого широко и активно использовать СМИ, Интернет, телевидение, газеты, журналы, активизировать работу в школах по данным направлениям и т.п. Хорошо бы возобновить правовой «кликбэз» для населения в форме лекториев, бесплатных юридических консультативных организаций на общественных началах. Возможны и другие новые формы передачи юридических знаний населению. Это повысит уровень правовой культуры населения, а следом повлечет за собой и повышение уровня правопорядка и законности.

А. В. ТЕПЛЯКОВА

Юридический институт Сибирского федерального университета

О РОЛИ ЮРИСТА В ОХРАНЕ ПРАВ ГРАЖДАН

Охрана прав и свобод человека - основная форма обеспечения прав. При осуществлении охраны прав субъект предпринимает все меры, для того чтобы управомоченный мог наиболее полно и беспрепятственно реализовать свои права.

И в этом плане юрист в силу специфики его работы должен быть тем человеком, который поможет клиенту решить его проблему и не допустить нарушения его прав. Возникшая в силу каких-либо обстоятельств, проблема правового характера – это не причина, а лишь следствие. Причина часто кроется в правовой безграмотности клиента, отсутствии элементарных представлений о своих правах и способах их охраны и защиты. Человек просто не знает, как поступить в сложившейся ситуации: в какие органы и в каком порядке обращаться, что конкретно и от кого требовать и т.д.

Человек, который обращается к юристу, обладает определенным представлением, о том каким образом ему тот может помочь и не всегда это представление совпадает с представлением юриста о той помощи, которую он может оказать. Приведем некоторые примеры таких ошибочных представлений: 1. Юристы - люди, которые хотят получить много денег и обмануть клиента. В этой ситуации качественная работа юриста будет показателем, что не все юристы бесчестные. 2. Клиент считает, что юрист всегда ему должен помочь, в т.ч. решить не правовую проблему правовыми способами или нелегально получить выгоду. Юрист, руководствуясь нормами этики, отказывает клиенту. 3. Некоторые граждане полагают, что их дело можно быстро разрешить в суде. Они не понимают, что обращению в суд предшествует большая работа, что не существует бланков исковых заявлений и что судебные процессы могут длиться от двух месяцев до нескольких лет. Поэтому эти моменты необходимо разъяснять клиенту, чтобы избежать разочарований в работе государства и юриста.

Таким образом, получение индивидом консультации о своих законных возможностях и порядке отстаивания принадлежащих прав, а также их использование способствует укреплению его веры в справедливость, возможность охраны и защиты своих интересов. Это самый важный результат работы юриста.

А. А. ШИШАНОВА

НИУ «Высшая школа экономики» (Санкт-Петербург)

КОНСТИТУЦИОННЫЙ СУДЬЯ КАК СУБЪЕКТ ТОЛКОВАНИЯ ПРАВА В РЕАЛИСТИЧЕСКОЙ КОНЦЕПЦИИ М. ТРОПЕРА

Недавно во Франции возникло новое течение, заключающееся в попытках прочтения нормативизма с позиций правового реализма. В результате развития этого течения появилась реалистическая теория толкования, автором которой является М. Тропер, профессор права в Университете Париж-10 Нантер.

Рассматриваемая теория основана на концепции толкования Кельзена, хотя имеет и некоторые расхождения с ней: толкование – это акт волеизъявления, а не понимания; объект толкования – не нормы, а формулировки и факты; субъекты, осуществляющие толкование, наделены специфической властью.

Согласно концепции Тропера право существует и развивается в деятельности субъектов права, а толкование – акт создания юридического значения нормы. Основная критика анализируемой теории исходит от О. Пфферсманна, который утверждает, что у правовой нормы существует универсальный смысл, который находится толкователем в процессе правоприменения. По Троперу истинный смысл нормы находится в результате мыслительного процесса толкователя права и содержание каждого правового текста уникально и связано с конкретными условиями и явлениями, важными для конкретной ситуации.

Особенности конституционного толкования по Троперу: в правом порядке с его помощью устанавливается иерархия НПА, которой нет до аутентичного толкования; органы толкования - лица, которые создают т.н. «акты аутентичного толкования»; существует толкование несудебных органов; обычно оно осуществляется коллективно.

Свобода конституционного судьи по Троперу определяется тем, что у него есть возможность выбрать между несколькими вариантами поведения. Ограниченность свободы судьи в толковании норм права вызвана существованием юридического понуждения, рамок, в которые он поставлен, принуждающие его выбирать действие, которое будет одновременно как разумным, так и эффективным.

Таким образом, М. Тропер по-новому проанализировал роль конституционного судьи как органа аутентичного конституционного толкования.

К. М. ВОЛКОВА

Ивановский государственный университет

**ПРОБЛЕМЫ ОТМЕНЫ РЕШЕНИЯ О ПРИМЕНЕНИИ
ПРИНУДИТЕЛЬНЫХ МЕР ВОСПИТАТЕЛЬНОГО
ВОЗДЕЙСТВИЯ КАК СПЕЦИАЛЬНОГО ВИДА
ОСВОБОЖДЕНИЯ ОТ НАКАЗАНИЯ В СЛУЧАЕ ИХ
СИСТЕМАТИЧЕСКОГО НЕИСПОЛНЕНИЯ**

Значительная часть проблем связана с неисполнением подростками принудительных мер воспитательного воздействия. Так, Уголовный кодекс РФ в ст. 92 не указывает правовых последствий для систематического нарушения специального вида освобождения от наказания несовершеннолетнего. Однако Пленум Верховного Суда РФ в п. 38 Постановления от 01.02.2011 №1 необоснованно предусматривает возможность отмены помещения лица в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа в случае его систематического неисполнения. Налицо очевидное несоответствие положения, изложенного Пленумом Верховного Суда РФ, с уголовным законом.

В связи с разрешением существующей проблемы С.А. Боровиковым вносится тезис о переводе безусловного освобождения от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия в категорию условного. Учеными предлагается ч. 4 ст. 90 УК РФ в действующей редакции исключить, а в ст. 92 УК РФ внести формулировку о замене судом избранной меры другой мерой либо наказанием. Н. Ю. Скрипченко настаивает на необходимости отмены условий пребывания в специальном учебно-воспитательном учреждении закрытого типа и назначения в отношении него наказания.

Однако помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа как безусловный вид освобождения от наказания является одновременно его альтернативой. Представляется нелогичным сначала освобождать несовершеннолетнего от наказания, а затем снова возвращаться к вопросу о его назначении, что повлечет нарушение принципа справедливости, в соответствии с которым лицо не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

В связи с противоречиями, вытекающими из Постановления Пленума Верховного Суда РФ со ст. 92 УК РФ, считаем необходимым исключить возможность отмены постановления о применении принудительной меры воспитательного воздействия, назначаемой в порядке ч. 2 ст. 92 УК РФ.

К. И. ВОРОНКОВ
Ивановский государственный университет

«ОРУЖЕЙНАЯ АМНИСТИЯ» КАК ОДНО ИЗ НАПРАВЛЕНИЙ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НЕЗАКОННЫМ ОБОРОТОМ ОРУЖИЯ

Статистические показатели Судебного департамента при Верховном Суде РФ свидетельствуют, что количество лиц, осужденных за незаконные действия и нарушение правил обращения с оружием, боеприпасами, взрывчатыми веществами и взрывными устройствами, ежегодно остается достаточно высоким – примерно 7500 человек. В Ивановской области 82 % рассмотренных судами дел были возбуждены по ст. 222 УК РФ. Изучение правоприменительной практики по данной категории свидетельствует о том, что наиболее распространенным преступлением является незаконное приобретение оружия и боеприпасов. Причем почти во всех случаях способом приобретения является присвоение найденного. Предметом преступления выступали охотничьи ружья; карабины «Барс-4-1»; обрезы охотничьего ружья. В числе боеприпасов значились охотничьи патроны калибра 7,62 мм, патроны к автомату Калашникова, патроны к пистолету «ПМ» калибра 9 мм и пр.

Снижение количества регистрируемых преступлений видится в реализации т.н. «оружейных амнистий». Такая мера применяется не во всех регионах. Но она представляется ученым достаточно действенной. Так, только в 2011 году жители Волгоградской области на возмездной основе сдали 308 гранат, 293 взрывных устройства, 79 единиц гладкоствольного и 10 единиц нарезного оружия. Учитывая это, полагаем целесообразным согласиться с мнением исследователей, предлагающих внести в ФЗ «Об оружии» изменения, устанавливающие обязательную выплату денежного вознаграждения всем гражданам, добровольно сдавшим оружие и подобные ему предметы, а также упомянуть о возможности получения подобного вознаграждения (компенсации) в примечании к ст. 222 УК РФ. С этой целью в нем следовало бы поместить соответствующую норму отсылочного характера.

А. Е. ГОРБУНОВ

Ивановский государственный университет

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТ. 166 УК РФ

В правоприменительной практике остаются неразрешенными вопросы квалификации неправомерного завладения автомобилем: 1) разграничение преступления, предусмотренного ст. 166 УК РФ, от иных деяний, посягающих на собственность (кражи, вымогательства), а также от самоуправства (ст. 330 УК РФ); 2) юридическая оценка завладения транспортным средством с целью возврата их потерпевшему за вознаграждение. Трудности отграничения хищения транспортных средств и их угона обусловлены схожестью объективных признаков составов преступлений. Их объект и предмет идентичны, механизмы завладения автомобилем в обоих преступлениях могут быть одни и теми же. Разграничить кражу автомобиля и угон можно только по субъективной стороне. При совершении преступления, предусмотренного ст. 166 УК РФ, виновный осознаёт, что незаконно завладевает автомобилем, игнорируя волю собственника, и желает этого, однако, не имеет цели обратить его в свою собственность или в пользу третьих лиц. Виновный в угоне совершает неправомерные действия лишь для поездки на угнанном автомобиле или в иных целях без корыстных побуждений. Что касается отграничения угона и самоуправства, то определяющим критерием будет являться характеристика предмета преступления. Если виновный имеет действительное или предполагаемое право на изымаемое транспортное средство, то самовольное завладение им может квалифицироваться по ст. 330 УК РФ. В случае отсутствия такого права, неправомерное завладение автомобилем при наличии корыстной мотивации может оцениваться как кража; при отсутствии корыстных побуждений – как угон.

Правильность юридической оценки предлагаемого потерпевшему возврата похищенного автомобиля за вознаграждение зависит от того, была ли установлена причастность лиц, требующих вознаграждение, к завладению транспортным средством. Если данный факт причастности выявлен не был, а виновное лицо ссылается на случайность находки, то в случае нарушения законного порядка возврата найденной вещи и причинения существенного вреда владельцу, действия должны расцениваться как самоуправные (ст. 330 УК РФ).

Д. В. ГУСЕВ

Ивановский государственный университет

МЕХАНИЗМ ОБЩЕПРЕВЕНТИВНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ УГОЛОВНОГО НАКАЗАНИЯ

Одной из целей уголовного наказания является общая превенция – предупреждение совершения преступлений иными лицами, то есть лицами, которые не были осуждены за совершение преступлений. Средствами достижения данной цели наказания являются устрашение и воспитательное воздействие, а критерием ее достижения – уровень первичной преступности. Адресатов общепреventивного воздействия уголовного наказания принято разделять на две группы: законопослушные граждане, не совершающие преступлений в силу существующих у них моральных принципов, и неустойчивые лица, не совершающие преступления из страха перед наказанием. В этой связи общепреventивное воздействие уголовного наказания на граждан различается по своей интенсивности: если для законопослушных граждан достаточно воспитательного воздействия, то в отношении неустойчивых лиц наряду с воспитанием следует использовать устрашение.

Механизм общепреventивного воздействия уголовного наказания включает в себя несколько последовательно сменяющихся друг друга стадий: издание уголовного закона, назначение наказания виновному лицу и его исполнение. Эффективность общепреventивного воздействия уголовного наказания напрямую зависит от уровня знания уголовного законодательства.

Для определения уровня знания уголовного законодательства и практики его применения среди населения нами проводилось анкетирование жителей города Иваново, ранее не привлекавшихся к уголовной ответственности и не имеющих юридического образования, результаты которого мы приводим в своем исследовании. Полученные нами результаты анкетирования свидетельствуют о низком уровне знаний уголовного законодательства и практики его применения среди населения. В таких условиях достижение цели общей превенции сопряжено с определенными трудностями. Для повышения ее эффективности необходимо проведение массовой правовой пропаганды, воспитательных мероприятий и широкого освещения позитивной деятельности правоохранительных органов.

Д. А. ЕРМАКОВ
Ивановский государственный университет

СОСТОЯНИЕ ОПЬЯНЕНИЯ КАК ОТЯГЧАЮЩЕЕ НАКАЗАНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВО В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

Федеральный закон от 21.10.2013 № 270-ФЗ внес изменения в статью 63 Уголовного кодекса Российской Федерации, предусмотрев положение, согласно которому суд, в зависимости от характера и степени общественной опасности преступления, обстоятельств его совершения и личности виновного может признать отягчающим обстоятельством совершение преступления в состоянии опьянения (алкогольного, наркотического и т.п.).

Данная законодательная новелла неоднозначно воспринята в юридической науке и практике. Некоторые специалисты положительно оценили это нововведение. Данная норма устранила диссонанс Общей и Особенной частей Уголовного кодекса: ранее состояние опьянения как отягчающее наказание обстоятельство было предусмотрено только в статье 264 УК РФ, но отсутствовало в исчерпывающем перечне таких обстоятельств в статье 63 УК РФ. Кроме того, законодатель учел, что количество преступлений, совершенных в состоянии опьянения, выступающего нередко в качестве катализатора преступного поведения, в настоящее время возрастает. Но часть юридического сообщества негативно отнеслась к новому законодательному решению. Суть их возражений заключалась в следующем: 1) новая законодательная конструкция предоставляет суду чрезмерно широкие пределы усмотрения, что, безусловно, является коррупциогенным фактором; 2) иногда наличие состояния опьянения влечет не повышенную, а пониженную степень общественной опасности преступления (например, при совершении преступления подростками и лицами, не имеющими навыков в обращении с алкоголем); 3) так как наличие состояния опьянения можно установить только в течение короткого времени после совершения преступления, то в случае задержания виновного лица спустя продолжительное время, могут возникнуть проблемы с доказательственной базой; 4) неверным является «переложение» на состояние опьянения свойств индивидуальной агрессивности (алкоголь лишь усиливает их), и неверно рассматривать пьяных людей через «призму общественной опасности».

Таким образом, включение в общую часть уголовного закона состояния опьянения в качестве отягчающего обстоятельства, будучи нужной поправкой, не явилось поправкой безупречной.

А. КАРГАПОЛЬЦЕВА

Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ И ПРИЗНАКОВ ПРЕСТУПНОГО СООБЩЕСТВА

В 2004 году в России вступила в силу Палермская конвенция ООН против транснациональной организованной преступности, в связи с чем появилась необходимость приведения в соответствие с положениями международно-правового акта российского уголовного законодательства и изменена редакция ст.35 УК РФ. Из определения преступного сообщества законодатель убрал признак сплоченности и заменил его признаком структурированности, под которым следует понимать обязательное наличие в составе преступного сообщества (преступной организации) структурных подразделений, распределение между ее участниками функций и задач, в том числе специализацию по выполнению отдельных действий при совершении преступления, а также иные формы обеспечения деятельности группы. В новой редакции ч. 4 ст. 35 УК РФ теперь содержится и указание на «структурированную организованную группу или объединение организованных групп», составляющих преступное сообщество, и действие их под единым руководством, что свидетельствует о повышенной общественной опасности преступных сообществ. При этом, структурированная организованная группа предполагает, что она была создана такой изначально. А объединение - это существование самостоятельных организованных групп, действующих совместно в рамках целей сообщества. Есть указание и на категорию совершаемых преступлений: тяжкие или особо тяжкие. Данное положение вызывает сомнение, поскольку неясно, насколько признание преступного сообщества таковым зависит от характера совершаемых им преступлений. Выделяется также направленность на «получение финансовой или иной материальной выгоды», что вызывает споры и разные точки зрения относительно преступных сообществ, имеющих иные цели.

А. В. КАФИАТУЛИНА

Ивановский государственный университет

ПРАКТИКА НАЗНАЧЕНИЯ НАКАЗАНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 47 УК РФ: НА ПРИМЕРЕ СУДОВ ИВАНОВСКОЙ ОБЛАСТИ

Наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью было известно еще УК 1960 г., статья 21 которого содержала не только этот вид наказания, но и сходное с ним - увольнение от должности. Из научной и юридической литературы советского периода следует, что наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью назначалось достаточно часто. Оно применялось к сотрудникам торговли, водителям транспортных средств, должностным лицам и др. В настоящее время наказание, предусмотренное ст.47 УК РФ, назначается неоправданно редко. В частности, анализ изученных уголовных дел о практике назначения рассматриваемого наказания районными судами г.Иваново показал, что из всего многообразия статей, предусматривающих наказание в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, чаще всего оно назначается в отношении осужденных, совершивших преступления, предусмотренные ст.264, 204, 290 УК РФ. Так, из 100 уголовных дел, рассмотренных судами области в период с 2008 по 2013 г., установлено что: по ст.264 УК РФ дополнительное наказание в виде лишения права управления транспортным средством назначено в отношении 34 осужденных, в отношении 27 – производство по делу прекращено; по ст.204 УК РФ дополнительное наказание, предусмотренное ст.47 УК РФ, назначено в отношении 8 осужденных; по ст.290 УК РФ из 12 дел, дополнительное наказание назначено в отношении 12 осужденных, в отношении одного из них оно исключено судом кассационной инстанции. По остальным уголовным делам (ч.3 ст.228.1, ст.160, ст.286 УК РФ) рассматриваемый вид наказания не назначен без приведения мотивов принятия судом такого решения. Если учитывать, что в год районными судами города Иваново рассматривается около 1500 уголовных дел, такое редкое назначение наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью снижает профилактическую роль уголовно-правового воздействия.

Ю. А. КОРОЛЕВА
Ивановский государственный университет

ВОПРОСЫ ПРИМИРЕНИЯ С ПОТЕРПЕВШИМ (НА ПРИМЕРЕ СТ. 264 УК РФ)

Обобщение практики Октябрьского районного суда г. Иваново по применению ст. 76 УК к лицам, совершившим преступление, предусмотренное ст. 264 УК, показало, что судьи не уделяют внимания выяснению мотивов примирения, ими отмечаются факты возмещения ущерба, компенсации морального вреда, а также отсутствие претензий потерпевшего (наличие его заявления). Однако в целях действительной защиты прав потерпевшего, обеспечения вынесения обоснованного решения по делу, необходимо выяснение мотивов, приведших к возможности прекращения уголовного дела.

Считаем необходимым исключить возможность прекращения уголовных дел в связи с примирением сторон при рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных ч.ч.3-6 ст. 264 УК РФ. Вред в этом случае не может быть возмещен, т.к. человеческой жизни не соответствует никакая материальная оценка. Данное предложение подтверждается и складывающейся на сегодняшний день правоприменительной практикой: ни по одному из изученных нами дел не было удовлетворено ходатайство о примирении сторон, если потерпевший погиб.

На законодательном уровне следует также решить вопрос о минимальном размере компенсации при примирении с потерпевшим, которому причинен тяжкий вред здоровью и для полного восстановления организма потребуются значительные материальные средства. К сожалению, единого подхода практикой не выработано.

При принятии решения о примирении сторон суды должны с должной внимательностью относиться к характеристикам предшествующего поведения виновного. На наш взгляд, применение ст. 76 УК РФ по данной категории дел должно исключаться в случае привлечения виновного ранее к административной ответственности за совершение правонарушений в области дорожного движения.

Д. В. ПЕРКОВА
Ивановский государственный университет

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ ОТСРОЧКИ ОТБЫВАНИЯ НАКАЗАНИЯ БОЛЬНЫМ НАРКОМАНИЕЙ

Федеральным законом N 420-ФЗ от 7 декабря 2011 года в УК РФ был введен новый вид отсрочки отбывания наказания. Институт отсрочки отбывания наказания больным наркоманией представляет собой вид освобождения лица, осужденного за совершение преступления, от отбывания назначенного ему наказания под условием, что это лицо согласно добровольно пройти курс лечения от наркомании и медико-социальную реабилитацию.

Ввиду новизны данного вида отсрочки, в юридической литературе выделяют некоторые проблемы в сфере регулирования и, как следствие, в сфере применения данного института. Большинство авторов отмечает, что лечение от наркомании с отсрочкой отбывания наказания необоснованно распространяется на довольно узкий круг осужденных. Поэтому, многие авторы предлагают расширить указанный в ст. 82.1 УК РФ перечень преступных деяний, при совершении которых возможно предоставление отсрочки. Так, например, существует мнение, что следует распространить положения отсрочки на всех лиц, страдающих наркоманией, совершивших впервые любое преступление небольшой или средней тяжести. Другая точка зрения - применять отсрочку можно при совершении любых преступлений против здоровья населения и общественной нравственности. На наш взгляд, такие предложения нецелесообразны. Безусловно, необходимо расширить перечень преступлений путем включения других составов в ст. 82.1 УК РФ. По итогам скрупулезного анализа законодателю надлежит отобрать те деяния, которые лицо совершает только в целях личного потребления наркотических веществ, ввиду заболевания наркоманией (например, имущественные преступления, совершаемые с целью приобретения денег на наркотики). В соответствии со ст.82.1 УК освободить от наказания можно только лиц, осужденных к наказанию в виде лишения свободы. Однако, включение в перечень наказаний видов, не связанных с лишением свободы, существенно повысило бы эффективность применения данного института.

Таким образом, отсутствие единообразного понимания некоторых аспектов применения отсрочки отбывания наказания препятствует законодательному совершенствованию данного института.

ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ДОМАШНЕГО АРЕСТА В РОССИЙСКОМ УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

По своей природе и институт домашнего ареста является проблемной как в теории, так и на практике. Проблемы встречаются при определении судами меры пресечения «домашний арест», а именно при определении места домашнего ареста, при определении порядка применения домашнего ареста и т.д.

Домашний арест в качестве меры пресечения избирается по судебному решению в отношении подозреваемого или обвиняемого при невозможности применения иной, более мягкой, меры пресечения и заключается в нахождении подозреваемого или обвиняемого в полной либо частичной изоляции от общества в жилом помещении, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях, с возложением ограничений и (или) запретов и осуществлением за ним контроля.

Домашний арест может быть избран только при невозможности применения более мягкой меры пресечения (ч. 1 ст. 107 УПК РФ). Принимая решение о домашнем аресте, суд вправе подвергнуть подозреваемого или обвиняемого определенным ограничениям и (или) запретам.

Согласно ч. 1 ст. 107 УПК РФ домашний арест заключается в нахождении подозреваемого или обвиняемого в полной либо частичной изоляции от общества в жилом помещении, в котором он проживает в качестве собственника, нанимателя либо на иных законных основаниях. При этом законодатель оставляет открытым содержание «иных законных оснований» проживания подозреваемого или обвиняемого в жилом помещении. Имеется ли здесь в виду, что подозреваемый или обвиняемый, не являясь собственником или нанимателем данного жилого помещения, зарегистрирован в нем в установленном законом порядке, например, в качестве бывшего члена семьи собственника или нанимателя?

Домашний арест избирается на срок до двух месяцев и продлевается в отношении подозреваемого или обвиняемого по решению суда в порядке, установленном статьей 108 УПК РФ, но в соответствии с недавними изменениями предельный срок домашнего ареста совпадает с предельными сроками заключения под стражей, которые в свою очередь предусмотрены ст. 109 УПК РФ.

ИЗНАСИЛОВАНИЕ: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ

Большое значение в настоящее время имеет борьба с опасными посягательствами на личность, в том числе против половой неприкосновенности и половой свободы. Наличие сложных в квалификации изнасилования моментов требует более пристального внимания к изучению данного состава и его квалифицирующих признаков.

Остановимся на особенностях изнасилования, повлекшего заражение потерпевшей ВИЧ-инфекцией, которое предполагает установление факта заражения этим заболеванием по неосторожности (согласно закону). Пленум Верховного Суда РФ в п. 13 постановления от 15.06.2004 г. № 11 разъяснил, что действия виновного подлежат квалификации по п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ, как при неосторожном, так и при умышленном заражении потерпевшей ВИЧ-инфекцией. Считаем, что в данном случае Пленум Верховного Суда ориентирует правоприменителя на расширительное толкование уголовного закона.

На наш взгляд, квалификация содеянного (исходя из рекомендаций Пленума) только по ч. 3 ст. 131 УК является неверной. Представляется, что при умышленном заражении потерпевшей ВИЧ-инфекцией, деяние не охватывается пунктом «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ, а должно образовывать совокупность преступлений, предусмотренных ст. 131 и ч. 2 ст. 122 УК РФ; что с учетом предписаний ч. 3 ст. 69 УК, влечет максимальное наказание до 9 лет лишения свободы, тогда как верхний предел санкции по ч. 3 ст. 131 УК РФ составляет 15 лет. Как видим, распространительное толкование, данное Пленумом, направлено, прежде всего, на соблюдение принципа справедливости.

Считаем, что для решения имеющейся правовой коллизии от законодателя, как минимум, требуется пересмотреть санкции в указанных статьях, а как максимум, внести изменения в закон. Предлагается следующая редакция п. «б» ч. 3 ст. 131 УК РФ: «Изнасилование, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшей либо заражение ее ВИЧ-инфекцией или иные тяжкие последствия». Более совершенная законодательная формулировка позволит без труда квалифицировать изнасилование по ч. 3 как при умышленном отношении виновного к последствиям в виде заражения потерпевшей ВИЧ-инфекцией, так и при неосторожном.

А. Д. МАСЛОВ
Ивановский государственный университет

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА КАК ИСТОЧНИК ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ

Экспертиза представляет собой наиболее квалифицированную форму использования специальных знаний в доказывании по уголовным делам. Результатом ее проведения является получение заключения эксперта, которое может быть использовано в качестве доказательства по делу. В теории и практике до сих пор существуют проблемы использования заключения эксперта в доказывании.

Первая проблема связана с использованием в доказывании вероятного заключения эксперта. В науке уголовно-процессуального права существует позиция, согласно которой выводы по делу должны основываться только на достоверно установленных фактах. Признание вероятного заключения эксперта доказательством противоречит прямому указанию закона: ч. 4 ст. 14, ч. 4 ст. 302 УПК РФ – обвинительный приговор не может быть основан на предположениях. Однако представляется, что отрицание доказательственного значения вероятного вывода не должно переходить в необоснованное отрицание доказательственного значения всех данных, установленных в ходе экспертного исследования и изложенных в заключении. Выводы эксперта, являющиеся косвенными доказательствами, могут быть положены в основу обвинительного приговора только в совокупности с другими доказательствами, что находит подтверждение на практике.

Вторая проблема возникает в результате неознакомления обвиняемого (подозреваемого), его защитника с постановлением о назначении экспертизы (ст. 198 УПК РФ). С позиции законодателя, любые нарушения требований УПК влекут признание доказательств недопустимыми. Следовательно, заключение эксперта, полученное с нарушением ст. 198 УПК РФ, необходимо признавать недопустимым. Однако правоприменитель указанное нарушение расценивает как несущественное, так как оно восполнимо за счет дополнительных и повторных экспертиз по инициативе стороны защиты. Поэтому такое заключение не признается недопустимым и используется в процессе доказывания. Таким образом, на практике все нарушения процедуры получения и закрепления доказательств делятся на несущественные и существенные. По нашему мнению, данный подход является обоснованным и требует закрепления в ст. 75 УПК РФ.

СОДЕРЖАНИЕ

Секция

«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА»

<i>Голдобина А. И., Керимкулова К.</i> Закон Магнитского с позиции международного права.....	3
<i>Ковалева Е. А.</i> Страны «третьего мира» в системе международных отношений.....	4
<i>Куликова И. А.</i> Проблема международно-правовой защиты прав женщин.....	5
<i>Малышев Ю. П.</i> Проблема международной ответственности за геноцид (На примере Руанды)	6

Секция

«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ НЕМЕЦКОГО ПРАВА»

<i>Азарова Т. В.</i> К вопросу о философской основе теории правового государства в трудах И. Канта и Г. Гегеля.....	7
<i>Алексеева М. Н.</i> Борьба с контрафактом: правовое регулирование в РФ и ФРГ.....	8
<i>Вовк А. И.</i> Реализация конституции в РФ и ФРГ.....	9
<i>Ворожбит У. А., Семенова К. А.</i> Международное право через призму учения Ганса Кельзена.....	10
<i>Данилова Е. С.</i> Достоинство человека: правовая доктрина и законодательство РФ и ФРГ.....	11
<i>Живов Т. А.</i> Критика теории Е. Б. Пашуканиса через призму взглядов Г. Кельзена.....	12
<i>Комарова Е. И., Меркуленко А. А.</i> Правовой статус мигрантов в ФРГ.....	13
<i>Курочкина А. В.</i> Германское гражданское уложение: история и современность.....	14
<i>Макарова Я. О.</i> Цели и философия оценивания знаний в условиях Болонского процесса.....	15
<i>Романова Ю. В.</i> Органы предварительного расследования в России и Германии: сравнительно-правовой анализ.....	16
<i>Седова М. С.</i> Правовое регулирование рекламной деятельности по законодательству РФ и ФРГ: сравнительный анализ.....	17
<i>Фони-</i>	18
<i>на А. О.</i> Форма правления в современной Германии.....	
...	
<i>Юркова А. А., Рыненков И. Н.</i> Преступность в ФРГ.....	19

Секция
«МЕЖДУНАРОДНОЕ УГОЛОВНОЕ ПРАВО»

<i>Пучков К. А.</i> События 11 сентября 2001 года: влияние на борьбу с международным терроризмом.....	20
---	----

Секция
«НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В XXI ВЕКЕ»

<i>Смирнова И. М.</i> Двойные стандарты сверхдемократии.....	21
<i>Фафин А. П.</i> Нужно ли лицам, находящимся в местах лишения свободы в РФ, дать активное избирательное право?.....	22

Секция
«ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВЫЕ ДИСЦИПЛИНЫ»

<i>Алексеева А. А.</i> Особенности трудового договора спортсменов....	24
<i>Алексеева М. Н.</i> Прокурорский надзор за исполнением законодательства о персональных данных.....	25
<i>Андросова А. О., Гарибян П. А.</i> Трудовая книжка. Перспективы развития.....	26
<i>Белова В. С.</i> Трудовые гарантии беременным женщинам.....	27
<i>Гаврилова А.</i> Проблемы реформирования государственной службы Российской Федерации.....	28
<i>Ефремычева Е. В.</i> Соотношение трудового и гражданско-правового договора.....	29
<i>Зубарева А. А.</i> Должность детского омбудсмена в России.....	30
<i>Карапетян А. А.</i> Проблема реализации активного избирательного права лицами, находящимися в местах временного содержания под стражей.....	31
<i>Кузичкина М. И.</i> Проблемы правового регулирования эвтаназии в России.....	32
<i>Монькова А. Н.</i> Проблема урегулирования конфликта интересов на государственной службе РФ.....	33
<i>Мурадова С. Р., Утюганова Ж. С.</i> Институт гражданства Российской Федерации и Республики Казахстан: сравнительно - правовой аспект.....	34
<i>Родионова Н. В.</i> Дисциплинарная ответственность государственных служащих в связи с совершением коррупционных правонарушений.....	35
<i>Соколова А. М.</i> Управление государственной службой Российской Федерации.....	35

ской Федерации.....	36
Таибова О. Ю. Юридические и организационные основы административно-правового статуса КДНиЗП	37
Трушков А. В. О финансовой ответственности.....	38
Филенков И. Э. Статья 205 УК РФ в контексте принципа высшей ценности человека и его прав.....	39
Цветков Ф. В. Место и роль информационного права в становлении и развитии информационного общества.....	40
Шахов Д. Соотношение минимального размера оплаты труда и прожиточного минимума.....	41

**Секция
«ГРАЖДАНСКОЕ И СЕМЕЙНОЕ ПРАВО»**

Азарова Т. В. Некоторые проблемы договора доверительного управления имуществом: выводы судебной практик.....	42
Барашкова Т. Г. О понятии обхода закона.....	43
Баскакова А. М. Правовой режим зданий в Российской Федерации.....	44
Брусенина И. З. Коллизии законодательства в области наследования.....	45
Граждан В. В. Правовой режим единого недвижимого комплекса.....	46
Данилова Е. С. Принцип добросовестности среди основных начал гражданского законодательства.....	47
Двоеглазова М. А. Понятие и квалифицирующие признаки договора найма специализированного жилого помещения.....	48
Дужникова Е. А. Предмет договора социального найма жилого помещения	49
Жерелов В. Е. Обзор изменений законодательства о залоге.....	50
Живов Т. А. О правовой природе ограничений права собственности.....	51
Зорин Н. А. Крайняя незначительность и явная несоразмерность как условия, исключающие возможность обращения взыскания на заложенное имущество.....	52
Иванников М.А. Информационные услуги: определение понятия и классификация.....	53
Котков М. А. Жилищные потребительские кооперативы как юридическое лицо: проблемы правового регулирования....	54
Кротова А. Х Гражданско-правовая ответственность за причинение репутационного вреда: понятие, основания и условия..	55
Крутова Ю. П. К вопросу о предмете договора коммерческой	

концессии.....	56
Кузьминова Е. В. Вещные права на жилое помещение.....	57
Кутыменева А. А., Ворожбит У. А. Организация биржевой торговли в РФ.....	58
Малеева А. В. Дефиниция жилого помещения в теории и законодательстве.....	59
Мартынов Д. М. Проблемы правового регулирования электронных денежных средств в России.....	60
Матвеев Д. Н. Права и обязанности сторон по договору купли-продажи объектов незавершенного строительства: актуальные проблемы теории и практики.....	61
Мирзоян К. В. Нежилое помещение как объект гражданских прав	62
Морозова К. М. Место решений собраний в системе юридических фактов.....	63
Мужажухина А. А. Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров и ее применение в практике международного коммерческого Арбитражного суда при ТПП РФ.....	64
Одницова А. А. Защита интеллектуальной собственности в международном частном праве.....	65
Проворова Т. Н. Общее имущество зданий жилого и нежилого назначения: проблемы соотношения.....	66
Пушкина Т. А. Судьба домашних животных при разделе имущества между супругами.....	67
Романова А. А. Правовой режим единого недвижимого комплекса в связи с принятием статьи 133.1 ГК РФ.....	68
Рыльцев С. А. Государственный алиментный фонд как гарант уплаты алиментов.....	69
Савинова Е. Н. Правовая природа лицензионного договора в авторском праве.....	70
Седова М. С. Приобретательная давность в концепции развития гражданского законодательства и проекте изменений Гражданского кодекса РФ.....	71
Соловьева Е. С. Правовой режим ноу-хау как объекта интеллектуальной собственности по законодательству РФ и США	72
Суворова А. Е. Субъектный состав отношений по применению вспомогательных репродуктивных технологий в РФ и СНГ	73
Тимофеева Т. В. К вопросу о соотношении договоров банковского вклада и банковского счета.....	74
Тупыгин Р. Е. Отдельные аспекты правового режима ноу-хау	75
Харитонова Ю. А. К вопросу о правовом режиме бездокумен-	

тарных ценных бумаг.....	76
Цветкова Д. Г. Правовое регулирование изменения и расторжения брачного договора. Недействительность брачного договора.....	77
Цыпляков Д. М. Категория «имущественный комплекс» в гражданском праве. Исторический аспект.....	78
Чмырева О. А. Актуальные вопросы осуществления международных факторных операций.....	79
Шестова П. В. Актуальные вопросы кодификации и унификации правового регулирования частно-правовых трансграничных отношений.....	80

**Секция
«ЗЕМЕЛЬНОЕ И ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО»**

Амирханян А. Н. Соотношение отраслей экологического и гражданского права.....	81
Болдина Д. В. Правовая охрана животного мира.....	82
Гарибян П. А. Экологические преступления.....	83
Кривов А. Уголовная ответственность за экологические преступления.....	84
Курочкина А. В. Ядерный взрыв в Ивановской области на реке Шача: последствия и возможные пути преодоления экологического кризиса.....	85
Репина Е. А. Правовое регулирование использования и охраны земель сельскохозяйственного назначения.....	86
Рудова Е. Ю. Некоторые правовые проблемы договора аренды земельного участка.....	87
Тюрикова Я. Д. Проблемы правового регулирования разработки континентального шельфа РФ.....	88
Шеенко И. А. Понятие и структура экономического механизма в сфере охраны и использования земель.....	89

**Секция
«ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»**

Аладова А. О. Современные оценки роли России в Первой мировой войне.....	90
Большакова А. А. Власть и культура в СССР в 1920-1930-е гг. XX века.....	91
Ветюгова И. А. Судебный процесс над орденом тамплиеров.....	92
Груздева А. А. Развитие идеи гражданского общества: история и	

современность.....	93
<i>Долгачев А. О.</i> Правовой обычай как источник права в России в XIX - начале XX в.....	94
<i>Забелина Е. В.</i> Результаты холодной войны.....	95
<i>Косолапова А. Н.</i> Благотворительность как часть социальной политики в Российской империи (конец XIX – начало XX века).....	96
<i>Меркуленко А. А.</i> Французский иностранный легион. История и современность: правовой аспект.....	97
<i>Рожков П. Д., Шишов Д. И.</i> Вторая мировая война: современные оценки.....	98
<i>Часовских М. Ю.</i> Коллективизация и раскулачивание в конце 20-х-начале 30-х годов XX века (По материалам Южского района Ивановской промышленной области).....	99
<i>Чудайкина В. А.</i> Особенности правосознания китайского общества в современную эпоху.....	100

**Секция
«РИМСКОЕ ПРАВО»**

<i>Волкова Е. Е.</i> Об установлении владения: римское понимание и современные взгляды.....	101
<i>Воронько О. Д., Гуськова М. Ю.</i> Добросовестность в римском праве.....	102
<i>Гильдебрант А. Н.</i> Кража (furtum).....	103
<i>Гусева О. В.</i> Понятие соседства в римском частном праве.....	104
<i>Закорюкина Е. Ю., Касаткина В. А.</i> Злоупотребление правом в римском частном праве.....	105
<i>Камышанская Д. В.</i> Добросовестность в римском праве.....	106
<i>Межсвая А. А., Шорыгина А. А.</i> Исковой способ защиты нарушенного права в Древнем Риме.....	107
<i>Фонина А. О., Быченкова Е. А.</i> Самозащита как способ гражданской защиты.....	108
<i>Фурин К. Д., Круглов Д. Ю.</i> Рационализм римского частного права.....	109

**Секция
«ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА»**

<i>Алиева Д. Т.</i> Многообразие подходов к пониманию юридической ответственности.....	110
--	-----

Буравлева К. Достоинства и недостатки правового регулирования в концепции Р. Коуза.....	111
Волкова Е. Е. Специфика формы правления в Российской Федерации.....	112
Гирсова Д. А., Захарова М. В. Сравнение опыта образовательного кредитования в России и в США.....	113
Капоченя Е. В. Взаимодействие гражданского общества и правового государства.....	114
Лебедева Ю. А. Закон как приоритетная форма права в мире нерелигиозно-правовых систем.....	115
Мальшиев Д. М. Законы 16 января и действительность РФ. Сравнительно-правовой аспект.....	116
Мигунова Ю. А., Комарова Е. А. Проблемы гражданского общества в современной России.....	117
Оганесян А. П. Понятие «судейское усмотрение» в работах армянских правоведов.....	118
Родионова Е. В. Суверенитет современного государства в эпоху глобализации.....	119
Серова Я. А. Проблема законности и правопорядка в современной России.....	120
Теплякова А. В. О роли юриста в охране прав граждан.....	121
Шишанова А. А. Конституционный судья как субъект толкования права в реалистической концепции М. Тропера.....	122

**Секция
«УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС»**

Волкова К. М. Проблемы отмены решения о применении принудительных мер воспитательного воздействия как специального вида освобождения от наказания в случае их систематического неисполнения.....	123
Воронков К. И. «Оружейная амнистия» как одно из направлений предупреждения преступлений, связанных с незаконным оборотом оружия.....	124
Горбунов А. Е. Некоторые проблемные вопросы квалификации преступления, предусмотренного ст.166 УК РФ.....	125
Гусев Д. В. Механизм общепреventивного воздействия уголовного наказания.....	126
Ермаков Д. А. Состояние опьянения как отягчающее наказание обстоятельство в современном уголовном праве.....	127
Каргапольцева А. Проблемы определения и признаков преступ-	

ного сообщества.....	128
Кафиятулина А. В. Практика назначения наказания, предусмотренного статьей 47 УК РФ: на примере судов Ивановской области.....	129
Королева Ю. А. Вопросы примирения с потерпевшим (на примере ст. 264 УК РФ).....	130
Перкова Д. В. Проблемы правового регулирования и правоприменения отсрочки отбывания наказания больным наркоманией.....	131
Сальникова В. В. Особенности применения домашнего ареста в российском уголовном процессе.....	132
Магомедова М. Р. Изнасилование: некоторые проблемы квалификации.....	133
Маслов А. Д. Заключение эксперта как источник доказательств по уголовным делам: вопросы теории и практики.....	134

Подписано в печать 16.04.2014 г.
Формат 60 x 84 1/16. Бумага писчая. Печать плоская.
Усл. печ. л. 8,37. Уч.-изд. л. 9.0. Тираж 50 экз.

Издательство «Ивановский государственный университет»
153025 Иваново, ул. Ермака, 39
(4932) 93-43-41. E-mail: publisher@ivanovo.ac.ru