

АКАДЕМИЯ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ (ФИЛИАЛ)

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И ЭКОНОМИКИ

VII Межвузовская научная конференция студентов

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ

30 апреля 2016 года

Тезисы выступлений

ЧАСТЬ 1



Санкт-Петербург
2016

АКАДЕМИЯ ГЕНЕРАЛЬНОЙ ПРОКУРАТУРЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
САНКТ-ПЕТЕРБУРГСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ (ФИЛИАЛ)

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И ЭКОНОМИКИ

VII Межвузовская научная конференция студентов

САНКТ-ПЕТЕРБУРГ

30 апреля 2016 года

Тезисы выступлений

ЧАСТЬ 1

Санкт-Петербург
2016

УДК 34::33(08)
ББК 67:65я43
А43

- А43 **Актуальные** проблемы права, государства и экономики :
VII Межвузовская научная конференция студентов, Санкт-Петербург, 30 апреля 2016 года : тезисы выступлений. Ч. 1. — Санкт-Петербург : Санкт-Петербургский юридический институт (филиал) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации, 2016. — 224 с.

УДК 34::33(08)
ББК 67:65я43

***Тезисы выступлений печатаются
в редакции авторов***

© Санкт-Петербургский
юридический институт
(филиал) Академии
Генеральной прокуратуры
Российской Федерации, 2016

С Е К Ц И Я № 1

ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И ЭКОНОМИКИ

ВОРОНИНА С. Н.

*Белорусский государственный экономический университет
студент*

СОЦИОЛОГИЧЕСКИЙ ПОРТРЕТ ЭКОНОМИЧЕСКОГО ПРЕСТУПНИКА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ: К ПОСТАНОВКЕ ПРОБЛЕМЫ

Вопрос обеспечения экономической безопасности страны имеет большое значение. Соответственно, решение этого вопроса предполагает противодействие и профилактику экономической преступности в стране. Для этого необходимо представлять причины, факторы и масштабы данного вида преступности, но и адекватно представлять тех людей, которые вовлечены в преступную деятельность в сфере экономики.

В целях составления социологического портрета экономического преступника в Республике Беларусь используем методологию и методику качественного исследования [1; 2]. В качестве его эмпирической основы послужат материалы белорусской прессы, посвященные проблематике такой разновидности экономических преступлений, как финансовые преступления.

Финансовые преступления – это общественно опасные деяния, посягающие на финансово-экономические отношения, урегулированные нормами финансового права, по формированию, распределению, перераспределению и использованию фондов денежных средств (финансовых ресурсов государства), органов местного самоуправления, иных хозяйствующих субъектов [4].

Выделяются следующие виды финансовых преступлений: (1) незаконная предпринимательская деятельность; (2) отмывание денежных средств или иного имущества; (3) преступления против интересов кредиторов (незаконное получение кредита, уклонение от уплаты кредита); (4) недобросовестная конкуренция; (5) изготовление, хранение и сбыт поддельных денег или ценных бумаг; (6) таможенные преступления (уклонение от уплаты таможенных пошлин); (7) налоговые преступления (уклонение от уплаты налогов или страховых взносов); (8) преступления против прав и

интересов потребителей (нарушение правил изготовления и использования государственных пробирных клейм).

В стране расследованием данных преступлений в основном занимается Департамент финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь. В 2015 году органами финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь выявлено более 1 300 преступлений, 45% из них – тяжкие [3;4]. Это свидетельствует о важности рассматриваемого нами вопроса.

Для того чтобы составить социологический портрет финансового преступника, проанализируем информацию о случившихся преступлениях данного профиля в Республике Беларусь за 2016 год, представленных в белорусских СМК. Результаты данного анализа представлены в таблице.

Проанализировав состав финансовых преступлений и социально-статусные характеристики преступников и обвиняемых, описанные в материалах СМК, можно сделать следующие выводы:

экономические преступники отличаются следующими характеристиками: преимущественно это руководители организаций различных форм собственности, индивидуальные предприниматели, служащие; чаще всего это субъекты мужского пола в возрасте от 30 до 49 лет (средний возраст 42 года); они имеют высшее образование, постоянный источник дохода, высокий социальный статус;

экономические преступления совершаются им с желанием получить материальные блага и достичь или сохранить высокие статусные позиции в обществе;

экономические преступники наиболее социально адаптированы, стремятся к соблюдению принятых норм, не уклоняются от общественно полезной деятельности, не злоупотребляют спиртными напитками, не употребляют наркотики.

Таким образом, социологический портрет экономического преступника в Республике Беларусь свидетельствует о том, что в данных преступлениях чаще всего замешаны индивиды, которые производят впечатление благоразумных, доброжелательных, общительных, имеющих широкий круг интересов людей. Индивиды, которым свойственны большой опыт межличностных контактов и экономическая предприимчивость. Важно отметить, что перечисленные выше черты могут быть присущи и любому законопослушному гражданину, что затрудняет профилактику и выявление финансовых преступлений

Анализ финансовых преступлений в Республике Беларусь в 2016 г.

Вид финансового преступления	Описание финансового преступления	Социально-статусные характеристики преступника
хищение путем злоупотребления служебными полномочиями в особо крупном размере	похищение строительных материалов при строительстве объектов	руководитель строительного управления стройтреста, прорабы, директор коммерческой фирмы
мошенничество	директор предпочел закрыть фирму, объявив ее банкротом, чтобы не рассчитываться с поставщиком ходового товара	руководитель, мужчина 30 лет
невозвращение из-за границы валюты, хищение путем злоупотребления служебными полномочиями	директор филиала продал продукцию головного предприятия, а полученную выручку присвоил	мужчина, директор филиала 35 лет
уклонение от уплаты налогов в особо крупном размере	зам. гендиректора получил от китайских и корейской компаний денежные средства на общую сумму более 1,5 млн. долларов США, которые не декларировал и не уплатил с данной суммы подоходный налог	зам. гендиректора РУП «Белмед-препараты», мужчина, 41 год
мошенничество, совершенное группой лиц в особо крупном размере	семья получила право на льготный кредит при строительстве жилья, представив подложные документы	супружеская пара предпринимателей (1965 и 1968 годов рождения)

уклонение от уплаты налогов в особо крупном размере, незаконная предпринимательская деятельность, сопряженная с получением дохода в особо крупном размере	было организовано строительство малоэтажных многоквартирных жилых домов в интересах физических лиц. При этом строительство велось под видом индивидуальных домов, возводимых хозяйственным способом от имени владельцев земельных участков.	учредитель строительной компании, мужчина 39 лет
препятствование возмещению убытков кредиту и уклонение от погашения кредиторской задолженности	уклонение от расчетов с государственным предприятием за полученную продукцию	40-летний директор минского общества с ограниченной ответственностью, предприниматель
поставка и продажа товара без документов	нелегальная поставка спиртного из Российской Федерации	24 года, мужчина, работает вахтовым методом в России
злоупотребление властью или служебными полномочиями	Нарушив договор, руководитель «Пинскводстрой» перечислил денежные средства одним платежом за еще не выполненные работы. Работы впоследствии так и не были выполнены, что повлекло за собой несоблюдение сроков ввода в эксплуатацию социально-значимого объекта	Руководитель ОАО «Пинскводстрой», мужчина 43 лет

Список использованной литературы

1. Семенова, В. В. Качественные методы: введение в гуманистическую социологию : учеб. пособие для студентов вузов / В. В. Семенова ; Институт социологии РАН. М. : Добросвет, 1998. 289 с.
2. Страусс, А. Основы качественного исследования: обоснованная теория, процедуры и техники / А. Страусс, Дж. Корбин / пер. с англ. и послесл. Т. С. Васильевой. М. : Эдиториал УРСС, 2001. 256 с.
3. Национальный статистический комитет Республики Беларусь : сайт. URL: <http://belstat.gov.by> (дата обращения: 07.04.2016).
4. Национальный правовой Интернет-портал Республики Беларусь : сайт. URL: <http://www.pravo.by> (дата обращения: 09.04.2016).

ГОРСКИЙ-МОЧАЛОВ В. Л.

*Российский государственный университет правосудия
Северо-западный филиал
студент*

МАТЕРИАЛИСТИЧЕСКИЙ ПОДХОД К РЕШЕНИЮ ПРОБЛЕМ КАЧЕСТВА ЗАКОНОТВОРЧЕСТВА

Качество нормативных актов подвергается сегодня активной критике со стороны юридического сообщества. В связи с этим представляется необходимым определить источник проблем и найти возможные пути решения.

Во-первых, сильно страдает юридическая техника, причем как в лингвистическом, так и в системном аспекте. Во-вторых, имеет место изначально нерациональный подход к формированию законов, результатом чего является зашкаливающее по частоте исправление принятых НПА. Например, в 2015 году доля принятых законов, являющихся лишь поправками, составляет 78,6%. В 2014 году процентное соотношение составляло 79,8%¹. Кроме того, из всех законопроектов, над которыми работает Государственная Дума РФ, действующими законами становится лишь малая часть. В частности, в 2015 году ГД РФ приняла к рассмотрению 1203 законопроекта, из них Президентом были подписаны только 328². Другими словами, коэффициент полезной деятельности законодателя в этом году составил лишь 27%. Это грубое обобщение, которое,

¹ Законы, подписанные Президентом РФ, зарегистрированные с 01.01.2014 по 01.12.2015. URL: <http://www.duma.gov.ru/systems/law/?periodType=year&periodValue=2015§ion=14®istration-start=01.01.2014®istration-end=01.12.2015&sort=date> (дата обращения: 01.12.2015).

² Статистика законодательного процесса за 2015 год. URL: <http://www.duma.gov.ru/legislative/statistics> (дата обращения: 10.12.2015).

однако, ясно иллюстрирует, что подавляющая часть трудовой деятельности законодателя идет не в нужном направлении.

Для решения указанных проблем законодателю необходимо в полной мере осознавать свою роль в процессе формирования закона, что требует высокой степени правопонимания. Среди множества теорий, выявляющих природу права, наиболее обоснованной нам представляется материалистическая (марксистская) теория права. Ее основоположники К. Маркс и Ф. Энгельс использовали метод исторического анализа, аргументируя свои тезисы глубокими знаниями в истории, этнологии, экономике. Тем не менее, есть возможность прийти к аналогичным выводам с помощью исключительно юридических научных положений.

Начать следует с мельчайшей правовой единицы – нормы. Следующим звеном является правовой принцип – ближайшее к норме права понятие в иерархии обуславливающих друг друга элементов. Действительно, нормы напрямую определяются принципами права, поскольку должны полностью соответствовать им. В противном случае применение нормы права, как известно, не допустимо, что лишает ее нормативности. Далее необходимо определить, что обуславливает те или иные принципы права. Представляется наиболее разумной точка зрения, согласно которой принципы целиком и полностью обусловлены экономическими, социальными и политическими характеристиками того или иного социума³. Как отмечает В. В. Ершов, они вырабатываются практикой и лишь поддерживаются государственной властью⁴.

Ранее мы пришли к выводу, что принципы обуславливают нормы права. Следовательно, нормы предопределяются базисом, то есть экономической и социальной средой. Данный тезис признается широким кругом ученых, однако не всегда формулируется полно. Например, большая работа в этом направлении проделана В. М. Сырых: «Не позитивный закон регулирует экономические отношения, а наоборот... и там, где нет полного соответствия между этими отношениями и законом, именно последний должен приводиться в соответствие со своей объективной основой»⁵. Данное утверждение верно и обосновано, но для его практической значимости требуется четкое описание каждого этапа формирования

³ См: Теория государства и права. Ч. 2. Теория права : учебник / под ред. М. Н. Марченко. М., 2011. С. 227.

⁴ См: Ершов В. В. Основополагающие общетеоретические и гражданско-правовые принципы права. М., 2010. С. 79.

⁵ См: Сырых В. М. Логические основания общей теории права. Т. 3. Современное правопонимание. М., 2007. С. 101.

права от экономических закономерностей до подписания нормативного акта. Мы предлагаем выделить следующие этапы:

1) Объективные процессы формируют определенные экономические и социальные реалии, закономерности развития общественных отношений;

2) Данные закономерности обуславливают основные идеи о должном поведении у членов общества;

3) В соответствии с данными идеями уполномоченные лица формулируют принципы права;

4) Основываясь на данных принципах законодатель формирует систему норм позитивного права.

Для правопорядка необходимы конкретные нормы позитивного права. Именно осуществление связи объективно сформировавшегося «духа права» и удобной для применения «буквы закона» есть основная функция законодателя. Следовательно, можно выделить две его задачи: выявлять природу права и наиболее искусно формировать нормативный текст. Обращая свой взор к сущности правовой материи, законодатель должен понимать ее происхождение, структуру, свойства, закономерности развития, а именно ее прямую зависимость от базиса. В связи с этим надлежит наиболее полно охватывать существующие в данном обществе и в данное время экономические и социальные реалии. «Без обстоятельного изучения правовой и социальной среды, – пишет В. М. Сырых, – образующей конкретно-исторические условия, фон действия права, нельзя осуществить сколько-нибудь плодотворную деятельность как на стадии законотворчества, так и правоприменения»⁶.

Далее, законодатель должен осознать, какие правила поведения следует в связи с этим санкционировать. Создание эффективной системы норм возможно, в свою очередь, лишь благодаря предварительному обозначению направлений и основ их развития, роль которых исполняют принципы права. Поскольку формулирование принципов и норм возможно лишь языковыми средствами, главным инструментом законодателя является юридическая техника грамотное и наиболее эффективное использование которой является единственным методом воплощения постигнутых законодателем правовых идей в реальность.

Таким образом, законотворческая деятельность может быть полноценной лишь в том случае, если законодатель сосредоточится не на творческом созидании нормативных предписаний, а на компетентном приведении нормативного текста в полное со-

⁶ Социология права : учебное пособие / под ред. В. М. Сырых. М., 2002. С. 7.

ответствие с реалиями экономических и социальных отношений. Материалистическое отношение законодателя к своей функции несомненно положительно скажется на качестве нормативного текста.

Список использованной литературы

1. Ершов В. В. Основополагающие общетеоретические и гражданско-правовые принципы права. – М.: РАП, 2010. – 224 с.
2. Законы, подписанные Президентом РФ, зарегистрированные с 01.01.2014 по 01.12.2015. Электронный ресурс: <http://www.duma.gov.ru/systems/law/?periodType=year&periodValue=2015§ion=14®istration-start=01.01.2014®istration-end=01.12.2015&sort=date> (дата обращения 1.12.2015).
3. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 N 21-ФЗ // СЗ РФ. 2015. № 10. Ст. 1391.
4. Социология права : Учебник / Под ред. В. М. Сырых. М.: Юстицинформ, 2012. 472 с.
5. Статистика законодательного процесса за 2015 год. Электронный ресурс: <http://www.duma.gov.ru/legislative/statistics> (дата обращения: 1.12.2015).
6. Сырых В. М. Логические основания общей теории права. Т. 3. Современное правопонимание. – М.: РАП, 2007. – 512 с.
7. Теория государства и права. Часть 2. Теория права : Учебник / Под ред. М. Н. Марченко. М.: Зерцало-М, 2011. – 336 с.

КАРЕТНИКОВ Д. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРЕДЕЛЫ ВМЕШАТЕЛЬСТВА ГОСУДАРСТВА В ЧАСТНУЮ ЖИЗНЬ ГРАЖДАН

Свобода. Это слово знакомо каждому из нас. Никто в здравом уме не захочет отказаться от своей доли свободы. Поэтому люди веками яростно сражаются за свое право быть свободными, а именно говорить то, что нам хочется, делать то, что нам хочется и жить, так как нам хочется.

Известный философ и историк Исаия Берлин вводит понятия «негативной» и «позитивной» свободы. Минимальная свобода индивида, защищенная от внешнего вторжения, может иметь различные названия и обоснования: права человека, принцип полезности, индивидуальная неприкосновенность, категорический императив и т. д. Принцип, объединяющий эти понятия, - это свобода от чего-

то, а не для чего-то, то есть «негативная» свобода. Все остальное включается в понятие свободы «позитивной», каждый раз несущей в себе определенный универсальный принцип «свобода для чего-то». В этом противоречии таится глубинный конфликт, который приводит в конечном итоге, как говорит Берлин, к «столкновению идеологий, подчинивших своей власти наш мир». ⁷

Негативная свобода описывается знаменитой фразой о том, что моя свобода заканчивается там, где она нарушает свободу другого или - более афористично - «на границе моего кулака и кончика чужого носа». Такие либертарианцы, как Локк и Милль в Англии, Констан и Токвиль во Франции — считали, что должна существовать некоторая минимальная область личной свободы, в которую нельзя вторгаться ни при каких обстоятельствах. Если эта свобода нарушается, то индивидуальная воля загоняется в рамки слишком узкие даже для минимального развития природных человеческих способностей, без которых невозможно добиваться поставленных целей.

"Позитивное" значение слова "свобода" проистекает, как говорил Берлин, из желания индивида быть хозяином своей собственной жизни. Эта своеобразная попытка «расширить» негативную свободу дополнительными социальными и политическими правами. С точки зрения социал-демократов минимальной свободы просто не достаточно. В декабре 1948 г. тремя четвертями голосов Генеральной Ассамблеи ООН, была принята Декларация прав человека, которая содержала в себе как минимальный набор политических и гражданских прав, так и целый ряд прав «экономических» и «социальных». Статьи 23-26 говорят о «всеобщем» праве на труд, бесплатное образование, социальное обеспечение и даже право на «обеспечение на случай безработицы». Позднее в 1976 г. вступили в силу два международных пакта: Пакт о гражданских и политических правах и Пакт об экономических, социальных и культурных правах. Принятие отдельных пактов о правах человека символически подчеркнуло дуализм мнений в отношении понимания свободы. Из всего выше сказанного следует, что необходимо провести границу между сферой частной жизни и сферой публичной власти, а также определить пределы вмешательства государства в частную жизнь граждан. Кто и как устанавливает границы свободы? И есть ли универсальные границы? Проблема определения пределов вмешательства государства в сферу свободы человека требует обстоятельного и понятного законодательного закрепления.

⁷ Берлин И. Две концепции свободы // Современный либерализм. М., 1998. С. 19-43.

Согласно ч. 3 ст. 55 Российской Конституции, «Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства». Поскольку данное положение относится ко всем правам человека, то в равной мере оно относится и к правам на неприкосновенность частной жизни.

Исходя из того, что права свободы человека и гражданина могут быть ограничены лишь федеральным законом, сделать вывод, что устанавливать ограничения права на неприкосновенность частной жизни граждан в силе только Федеральное Собрание.⁸ Но для того чтобы что-то ограничивать необходимо четко представлять значение термина частная жизнь. Это и есть слабое место нормативного закрепления ограничения человеческой свободы. Нормативное определение «частной жизни» в действующем уголовно-процессуальном законе попросту отсутствует. Следовательно, возникает благодатная почва для различных правонарушений.

Частная жизнь представляет собой особую сферу жизнедеятельности человека, включающую бытовые, интимные, имущественные, духовные и другие отношения. Неприкосновенность частной жизни — это основа и предпосылка индивидуальной свободы, которая так ценится либералами и либертарианцами.

Российская Конституция в статьях 23–25 содержит нормы, защищающие частную жизнь. А в уголовном кодексе РФ определены санкции за нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137). В тоже время именно в уголовном процессе частная жизнь граждан наиболее уязвима для всевозможных вмешательств со стороны должностных лиц. Вмешательство в частную жизнь человека в уголовном процессе может произойти в результате большинства процессуальных и следственных действий, таких как осмотр, освидетельствование или допрос. Производство части следственных действий осуществляется втайне от гражданина, что порождает различные злоупотребления полномочиями.

По мнению О. И. Андреевой, одной из причин нарушения права граждан на неприкосновенность частной жизни является отсутствие системности в правовом регулировании реализации права на неприкосновенность частной жизни.⁹

⁸ Поперина Е. Н. Пределы допустимого вмешательства государства в частную в сферу частной жизни // Правопорядок: история, теория, практика. Вып. № 1 (2). 2014. С. 1—3.

⁹ Андреева О. И. О предотвращении произвольного вмешательства государственных органов и должностных лиц в частную жизнь граждан в ходе

Примером несистемного подхода является ст. 182 УПК РФ, регламентирующей основания и порядок производства обыска, где указано, что следователь принимает меры к тому, чтобы не были оглашены выявленные в ходе обыска обстоятельства частной жизни лица, в помещении которого был произведен обыск, его личная и (или) семейная тайна, а также обстоятельства частной жизни других лиц. Однако обстоятельства частной жизни граждан могут быть выявлены не только при проведении обыска. Подобной обязанности следователя при производстве иных следственных действий, например, при осмотре места происшествия или освидетельствовании УПК РФ не предусматривает.

Возвращаясь к вопросу, кто же все-таки определяет границы свободы, можно прийти к простому ответу — это общество. Точнее идеология, которая господствует в данном обществе. Моральные устои, принципы, идеалы, законы все это вытекает из господствующей системы ценностей. Соответственно не может существовать и универсальных критериев свободы, так как каждому обществу на определенном историческом этапе своего развития присуща определенная идеология. Со временем взгляды людей на одни и те же вещи кардинально меняются. Скажем, оскорбление в XIX веке могли привести к дуэли. Сейчас же это кажется не благоразумным. Я думаю, правильно утверждал И. Берлин, что «идеология подчинила своей властью наш мир».¹⁰

КОЛЕСНИЧЕНКО С. К.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ВОПРОСЫ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ СОДЕРЖАНИЯ НЕЗАКОННЫХ МИГРАНТОВ В СПЕЦИАЛЬНЫХ УЧРЕЖДЕНИЯХ

Одним из следствий и проявлений постсоветских изменений в стране стало увеличение потока незаконных мигрантов, вследствие чего количество иностранных граждан, временно содержащихся в специальных учреждениях, значительно выросло, а вместе с тем - и количество правовых и логических коллизий, связанных с этим.

уголовного процесса // Вестник Томского государственного университета. Право. 2014. № 2. С. 17—28.

¹⁰ Берлин И. Две концепции свободы // Современный либерализм. М., 1998. С. 37.

В современных условиях, на наш взгляд, правовая база, регулирующая административно-правовое регулирование содержания иностранцев в специальных учреждениях, имеет определенные недостатки.

Иностранные граждане, подлежащие административному выдворению за пределы Российской Федерации, по решению суда содержатся в специально отведенных помещениях органов безопасности либо в специальных учреждениях до исполнения решения об административном выдворении за пределы Российской Федерации.

Согласно ч. 1 ст. 35.1 Федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» «содержание иностранных граждан в специальных учреждениях предусматривает ограничение свободы передвижения помещенных в них иностранных граждан, исключающее возможность самовольного оставления указанных учреждений, в целях обеспечения исполнения принятых в соответствии с Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях и настоящим Федеральным законом постановления судьи о назначении административного наказания в виде принудительного выдворения за пределы Российской Федерации, решения о депортации либо решения о передаче иностранного гражданина Российской Федерацией иностранному государству в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии или решения о приеме Российской Федерацией иностранного гражданина, передаваемого иностранным государством Российской Федерации в соответствии с международным договором Российской Федерации о реадмиссии».

Какие проблемы возникают в связи с содержанием иностранных граждан в специальных учреждениях?

Первая проблема, о которой необходимо сказать — это недостаточное количество мест в учреждениях для содержания иностранных граждан, подлежащих административному выдворению или депортации. По состоянию на май 2015 г. специальные учреждения созданы во всех субъектах Российской Федерации, за исключением, например, республик Крым, Тыва, г. Севастополя¹¹, но при этом, например, в Брянской области Центр временного содержания иностранных граждан и лиц без гражданства, подле-

¹¹ См. об этом : Об организации прокурорского надзора за исполнением законов при содержании в специальных учреждениях ФМС России отдельных категорий иностранных граждан и лиц без гражданства : методические рекомендации : утв. Генеральной прокуратуры Российской Федерации.

жащих административному выдворению или депортации, рассчитан всего на 20 мест, а в Нижегородской области — на 25.

Из-за этого судами сегодня практикуется вынесение постановлений о помещении лиц, подлежащих административному выдворению из России, в специальные приемники для лиц, арестованных в административном порядке.

В средствах массовой информации не раз озвучивалась информация о том, что во многих регионах России незаконные мигранты ждут выдворения из страны в камерах для административно арестованных, что не соответствует законодательству России. Так, например, в специальном приемнике для содержания лиц, арестованных в административном порядке УМВД России по г. Ижевску, регулярно содержатся от 15 до 30 таких незаконных мигрантов, ожидающих выдворения¹².

Кроме того, нельзя не сказать о фактическом отсутствии всех необходимых условий содержания иностранных граждан, подлежащих выдворению за пределы России, особенно при помещении их в места для отбывания административного ареста, что позволяет говорить о несоблюдении нашей страной своих и международных норм права.

Так, согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 30 декабря 2013 г. № 1306 «Об утверждении Правил содержания (пребывания) в специальных учреждениях Федеральной миграционной службы или ее территориального органа иностранных граждан и лиц без гражданства, подлежащих административному выдворению за пределы Российской Федерации в форме принудительного выдворения за пределы Российской Федерации, депортации или реадмиссии», иностранные граждане вправе пользоваться настольными играми, просматривать телевизионные программы до 24 часов, получать передачи общим весом не более 20 кг, пользоваться периодическими изданиями, смотреть телепередачи и слушать радио, пользоваться телефоном, отправлять религиозные обряды в специальных комнатах, иметь при себе религиозную литературу, предметы религиозного культа, получать питание, материально — бытовое и медико-санитарное обеспечение; кроме того, имеют право на 8-часовой сон в ночное время, спальное место, постельные принадлежности и постельное белье.

На практике же большинство условий содержания иностранных граждан, подлежащих выдворению за пределы страны, при

¹² Февилова Л. Р. Мигранты в Удмуртии месяцами ждут выдворения в камерах для административно задержанных // ИНТЕРФАКС–ПОВОЛЖЬЕ : сайт. URL: <http://www.interfax-russia.ru/Povoljie/print.asp?id= 429549&sec=1671&type=news> (дата обращения: 10.04.2016).

их помещении в специальные приемники для отбывания административного ареста, не предусмотрены приказом МВД России от 10 февраля 2014 г. № 83 «Об утверждении Правил внутреннего распорядка в местах отбывания административного ареста». В результате указанные лица содержатся в несоответствующих нормам российского права условиях и вынуждены подчиняться правилам, которыми существенно нарушаются их права.

Еще одна проблема - это сроки содержания иностранных граждан до разрешения вопроса об их выдворении за пределы России.

Анализ норм права показал: законодатель срок, в течение которого лицо должно быть выдворено с территории России, и срок, в течение которого оно может содержаться в специальном учреждении, не определил. На практике лицо, подлежащее административному выдворению, может содержаться в специальных местах, определенных органами внутренних дел или созданных в соответствии с законодательством субъектов Российской Федерации, неопределенный срок, что приводит к протестным акциям со стороны иностранных граждан, сопровождаемым угрозами совершения суицида, отказом от приема пищи.

На наш взгляд, нужно как можно быстрее определить конкретный срок содержания таких лиц и разрешить вопросы, касающиеся его продления, по аналогии со ст. 108, 109 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации.

Содержание иностранного гражданина в указанных учреждениях без ограничения срока существенно нарушает право на свободу и личную неприкосновенность, предусмотренное ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод и ст. 22 Конституции Российской Федерации.

Мы считаем, что для преодоления указанных недостатков требуется совершенствование российского законодательства, а также усиление прокурорского надзора за соблюдением законодательства по содержанию иностранных граждан в специальных учреждениях.

ЛУЗИКОВА Я. С.

*Могилевский государственный университет
имени А. А. Кулешова
студент*

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ КАК ВЫСШАЯ МЕРА НАКАЗАНИЯ: ПРОБЛЕМНЫЙ ВОПРОС СОВРЕМЕННОСТИ

На протяжении всей истории развития человечества наказуемость преступных деяний выражалась в различных формах: от бичевания и ампутации до смертной казни. Последнее как никогда обсуждается и подвергается либо оправданию, либо осужде-

нию. На данном этапе развития того или иного гражданского общества смертная казнь сохранилась в 58 странах в рамках закона и практики. Примерами таких государств будут являться: Республика Беларусь, США, Монголия, Китай и многие др. Нормами международного права – смертная казнь напрямую не запрещается, однако Международный пакт о гражданских и политических правах ООН предписывает определенные минимальные стандарты, в том числе и для тех стран, которые продолжают применять смертную казнь. За последние 15 лет данная высшая мера наказания при особо тяжких преступлениях была отменена в 37 странах, например в: Грузии (1997 г.), Болгарии (1998 г.), Армении (2003 г.), Греции (2004 г.) и т. д.¹³

На протяжении долгого времени ведутся дискуссии между простыми обывателями и экспертами о целесообразности сохранения или отмены смертной казни. В далеком прошлом большинство граждан считало смертную казнь совершенно справедливым способом защиты общества от определенного вида преступлений, причем ни сама смертная казнь, ни ее ужасающие способы не вызывали ни дискуссий, ни осуждения, ни возмущения. На современном этапе развития общества большинство придерживается точки зрения, которая не приемлет смертную казнь как высшую меру наказания.

Противники казни придерживаются разных мнений, но все они согласны в одном – смертной казни нет места в современном обществе. Многие из них говорят о так называемых «судебных ошибках», которые могут привести к смерти совершенно невинного человека. Другие, в свою очередь, указывают на то, что смертная казнь не гарантирует уменьшения преступности, а наоборот порождает желание у людей совершать подобные преступления. Существует мнение, что преступника нужно казнить, потому что общество, в случае пожизненного заключения, будет вынуждено тратить на его содержание определенные материальные средства. Экономическая целесообразность не должна влиять на принятие решения о чьей бы то ни было жизни или смерти. Также противники смертной казни указывают на исторический аспект, развивая мнение о том, что смертная казнь использовалась в течение продолжительного периода времени, но так и не привела к значительным результатам.

Большинство сторонников смертной казни склоняются к «праву на месть». Как противниками, так и сторонниками данной ме-

¹³ Протокол № 6 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод относительно отмены смертной казни ETS № 114 1983 г.

ры наказания при обсуждении ее целесообразности учитывается лишь обстоятельства вины приговоренного и очень редко разрабатываются альтернативные пути несения бремени приговора. Сторонники смертной казни рассматривают ее в первую очередь как исполнение права на месть. Также они рассматривают данный вид наказания в качестве разновидности социальной защиты, т. е. смертная казнь является наилучшей формой защиты общества от антисоциальных элементов. И практически все приверженцы смертной казни указывают на экономическую сторону данной проблемы, т.к. во многих странах пожизненное заключение введено как высшая мера наказания и альтернатива смертной казни. Преступник содержится в тюрьме 10, 20 и более лет на средства добропорядочных налогоплательщиков и, возможно, на средства семьи его жертвы.

В Республике Беларусь 24 ноября 1996 года был проведен референдум, на котором белорусам необходимо было отразить свою позицию по одной из поставленных проблем, а именно ответить на вопрос: «Поддерживаете ли Вы отмену смертной казни в Республике Беларусь?». Согласно статистике, 80,44 % населения проголосовали против отмены и только 17,93 % поддержали отказ от данного вида наказания¹⁴.

Говоря о смертной казни в Российской Федерации, нужно отметить тот факт, что по действующей Конституции 1993 года данный вид наказания носил временный характер и был рассчитан лишь на некоторый переходный период и больше не применяется с 16 апреля 1997 года. Последний раз казнь была применена в 1996 году, а именно: 2 августа 1996 г. был расстрелян серийный маньяк Сергей Головкин, известный также как Фишер или Удав. По другим данным, этот убийца и насильник был лишь одним из последних в очереди приговоренных к высшей мере наказания, но не замыкал ее¹⁵.

Подводя итог, можно сказать, что вопрос о смертной казни будет оставаться актуальным, пока само общество будет приводить те или иные аргументы в защиту или наоборот, говорить об этом как о чем-то совершенно недопустимом и запретном. Данная проблема также зависит от таких факторов как, например, войны и теракты или иные противоправные действия, которые в последнее время все чаще совершаются в разных странах мира. Такие действия должны влечь за собой соответствующее наказа-

¹⁴ Референдум 24 ноября 1996 года: хроника событий. URL: <https://freemsi.by/novost-dnya/47289> (дата обращения: 10.03.2016).

¹⁵ Прошло 15 лет со дня последней смертной казни в России. URL: <http://www.rbc.ru/society/02/08/2011/608426.shtml> (дата обращения: 13.04.2016).

ние в виде высшей меры наказания, но только когда сам народ сочтет смертную казнь ненужным и нецелесообразным и она пропадет из нормативных актов всех стран и останется только историческим примером крайней меры наказания вины.

ЛУМБУНОВА В. В.

*Иркутский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ОСОБЕННОСТИ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ В СТРАНАХ С РЫНОЧНОЙ ЭКОНОМИКОЙ

Большинство стран современного мира являются государствами с рыночной системой хозяйствования. Поэтому встает актуальный вопрос о том, как государство должно влиять на экономику в условиях рыночной экономики. Данная тема рассматривалась и рассматривается многими учеными (как правововедами, так и экономистами). Совместное изучение государственно-правовых и экономических процессов позволяет более подробно разобраться с особенностями государственного управления в странах с рыночной экономикой. Но сначала необходимо понять, что собой представляет государство, государственное управление и в чем заключается сущность экономической системы (ее моделей).

В отечественной теории государства существует множество точек зрения относительно определения термина «государство».

Так, А. В. Малько дает следующее определение государству: «... это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определенной территории»¹⁶.

Н. А. Пьянов считает, что целесообразно рассматривать государство в широком и узком смысле. В широком смысле – «...это политико-территориальный союз людей, представляющий собой принципиально новый тип общества и управляемый особой публичной властью, выраженной в специальном аппарате управления и принуждения»¹⁷. В узком смысле – «это состоящая из органов управления и принуждения суверенная политико-правовая организация, которая существует за счет общества, выражает его

¹⁶ Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права. М., 2002. С. 51.

¹⁷ Пьянов Н. А. Теория государства и права : учеб. пособие. В 2 ч. Ч. 1. Иркутск, 2011. С. 28—29.

власть и осуществляет ее в целях создания и поддержания в обществе определенного порядка»¹⁸.

По мнению М. Н. Марченко «...государство – это организация политической суверенной власти, осуществляющая управление социальными, экономическими, политическими, духовными процессами жизни общества»¹⁹.

Обобщая изложенное, можно прийти к выводу, что государство – это такая организация власти, которая осуществляет управление общественными отношениями из различных сфер жизни общества посредством создания специальных органов и норм. Из данного определения следует, что государственное управление – это деятельность органов, должностных лиц, связанная с реализации целей и функций государства.

Экономическая же система представляет собой «исторически возникшую или установленную, действующую в стране совокупность принципов, правил, законодательно закрепленных норм, определяющих форму и содержание основных экономических отношений, возникающих в процессе производства, распределения, обмена и потребления экономического продукта»²⁰. Виды экономических систем различаются в зависимости от способа разрешения главных экономических вопросов (что, как и для кого производить?) и господствующего в государстве типа собственности. Выделяют следующие виды экономических систем: рыночную, командно-административную, смешанную и традиционную.

Обратимся к рыночной системе хозяйствования. Господствующей формой собственности здесь является частная собственность. Основные экономические вопросы решаются рационально, то есть компании предлагают товары и услуги, удовлетворяющие потребности покупателей. Цель любого предприятия – создать продукцию, которая бы приносила наибольший доход, с наименьшими затратами.

Исходя из характеристик рыночной экономики, можно сделать вывод о том, что данная система более характерна для стран с демократическим политическим режимом, потому что такие явления как преобладание частной собственности, свободное ценообразование, высокий уровень конкуренции (и др.) могут реально существовать и реализовываться только в условиях существования в стране демократии. Демократический политический режим

¹⁸ Там же. С. 31.

¹⁹ Марченко М. Н. Теория государства и права : учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2008. С. 55.

²⁰ Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. 6-е изд., перераб. и доп. М., 2011.

подразумевает следующее: в государстве функционирует система разделения властей, существует идеологический и политический плюрализм, обеспечиваются права и свободы человека. Значит, государственное управление в экономической сфере осуществляется с учетом принципов демократизма, равенства, свободы. Само государственное управление представляет собой целенаправленное воздействие органов (их должностных лиц) на экономику в целом и отдельные элементы для ее нормального функционирования.

Относительно того, каким образом государство должно ориентировать экономическое развитие страны, в науке нет однозначного решения. Для начала следует упомянуть о таких подходах к пониманию государства, как «государство всеобщего благоденствия» и «государство ночного сторожа».

«Теория «государства всеобщего благоденствия» утверждала идею активного вмешательства государства в экономику для предотвращения кризисных явлений и оказанию населению целого ряда социальных услуг»²¹. Данной точки зрения придерживался Л. И. Абалкин: «Нет, и не может быть эффективной, базирующейся на современных научно-технических достижениях социально ориентированной рыночной экономики без активной регулирующей роли государства»²².

«Теория «государства ночного сторожа» отстаивала тезис о том, что государство не должно вмешиваться в общественную, особенно экономическую жизнь, за исключением случаев правонарушений»²³. Приверженцем данной теории можно считать А. Смита: «Государь со всеми своими судебными чиновниками и офицерами, вся армия и флот представляют собой непроизводительных работников. Они являются слугами общества и содержатся на часть годового продукта остального населения»²⁴.

Мы полагаем, что государству следует принимать участие в регулировании экономики. В обычных условиях оно, при помощи различных рычагов, механизмов (например, бюджетно-налоговой, кредитно-денежной политики, создания специального законодательства и т. д.), должно поддерживать планомерное, поступательное развитие экономики, ведь такие отрицательные явления как создание монополий, повышение уровня безработицы,

²¹ Пьянов Н. А. Указ. соч. С. 34.

²² Абалкин Л. И. Роль государства в становлении и регулировании рыночной экономики // Вопросы экономики. 1997. № 6. С. 4.

²³ Пьянов Н. А. Указ. соч. С. 34.

²⁴ Смит А. Исследование о природе и причинах богатства народов. М., 2007. С. 119.

усиление имущественной дифференциации населения приводят к негативным последствиям. Но в некоторых случаях (например, в условиях военного времени) государство обязан обратить на себя оперативное управление общенациональными экономическими процессами, протекающими в стране. Например, одной из причин победы в Великой Отечественной войне стала действующая на тот момент административно-командная экономическая система, которая позволила в кратчайшие сроки перестроиться на производство продукции, необходимой армии. Советское государство, полностью сосредоточившее в своих руках управление экономикой, смогло удовлетворить потребности войны.

Следовательно, в одних случаях государству необходимо принимать активное участие, занимать главенствующее положение в регулировании рыночных процессов (даже выходя за рамки самой рыночной системы), а в других – минимальное, заключающееся только в разумном государственном вмешательстве для поддержания необходимой стабильности в обществе.

МАЦКЕВИЧ Р. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ЭКОНОМИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ СОСТОЯНИЯ КОНКУРЕНЦИИ В РОССИИ

Свое выступление хотелось бы начать с меткой фразы отца американского телевидения Дэвида Сарноффа, – “Конкуренция обеспечивает наилучшее качество продуктов и развивает наихудшие качества людей”. Эта цитата наиболее ярко отражает всю сущность конкуренции. Также, думаю, стоит привести легальное определение данного термина. В соответствии с Законом РФ от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции», конкуренция — соперничество хозяйствующих субъектов, при котором самостоятельными действиями каждого из них исключается или ограничивается возможность каждого из них в одностороннем порядке воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

На сегодняшний день в нашем государстве смешанная система, с преобладанием различных рыночных механизмов. В Конституции Российской Федерации в части 1 статье 8 провозглашается: «гарантируется поддержка конкуренции», также ФЗ № 135 «О защите конкуренции». Стратегические задачи государственной антимонопольной политики в наиболее систематизированном

виде отражены в среднесрочной программе социально-экономического развития страны, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 31 марта 1997 г. № 360. Программа определила конкретные задачи антимонопольных органов Российской Федерации. Это показывает заинтересованность государство этим вопросом, но на практике этого недостаточно. На сегодняшний день, спустя 25 лет после ухода от плановой экономики, в России новая экономическая система, но конкуренция до сих пор не развита.

Наше правительство должно понимать необходимость и важность роста нашей экономики, способствовать расширению конкуренции, поскольку именно конкуренция является предпосылкой для ускоренного экономического роста, ей способствует диверсификации, насыщению местных рынков, конъюнктурные колебания, кризисные явления. Успешный с точки зрения управления бизнес обладает способностью быстрой адаптации к постоянно изменяющейся экономической конъюнктуре. А начавшаяся интеграция России в мировое пространство после развала Советского Союза способна расширить конкуренцию на отечественном рынке.²⁵ В связи с этим возникает внешнее давление на отечественный бизнес со стороны иностранных товаров и услуг. И этому есть причина, 22 августа 2012 г. Россия стала полноправным членом Всемирной торговой организации (ВТО). Участие в ВТО, по моему мнению, не гарантирует выгод, а лишь дает шанс их получить и минимизировать издержки.

На протяжении почти 20 лет переговоров о вступлении России в ВТО, эксперты и аналитики придерживались биполярных позиций в отношении целесообразности этого шага. Часть из них полагала, что вступление уничтожит отечественный бизнес с его неконкурентоспособными товарами, отсталыми технологиями и заполнит рынок импортом. Иная позиция заключалась в том, что став членом ВТО, наши предприятия активизируются и с целью выживания в конкурентной борьбе с «заморскими» товарами будут действовать эффективнее, используя преимущества ВТО по экспорту товаров. А отдельные эксперты полагают, что перспектива конкуренции с мировыми брендами стимулирует к формированию эффективных систем управления, бережному отношению к ресурсам, внедрению энергосберегающих технологий, созданию рентабельного производства – сколько выгод в состоянии обеспечить конкуренция, но, надо понимать, что не сразу.

²⁵ Международная конкуренция и пути повышения конкурентоспособности экономики России : учеб. пособие. М., 1997. С. 24.

Однако санкции, наложенные на Россию, затормозили интеграцию в мировую экономику, повернув вектор развития нашей экономики на протекционизм отечественного производства. Первоначально М. Ю. Медведков руководитель делегации на переговорах о вступлении России во Всемирную торговую организацию заявлял: “Если говорить конкретно, снизятся цены на лекарства, снизятся цены на большую группу товаров повседневного спроса. На лекарства они снизятся потому, что мы снижаем пошлины в рамках переговорного процесса на те фармацевтические изделия, медицинские товары, которые в России не производятся. То же самое произойдет с электротехникой, которая в России не производится, со многими другими товарами. То есть жизнь в стране станет просто дешевле в силу того, что рынок будет конкурентен.”²⁶ Как мы видим, спустя 4 года пока ничего из этого не реализовано.

Существенную проблему для отечественной экономики создали европейские санкции. Все тот же Медведков заявлял, что ограничение целых секторов экономики невозможно, в связи с членством в ВТО. Однако санкции коснулись ограничения доступа к капиталу, торговли оружием и поставок в Россию технологий и оборудования для нефте- и газодобычи. То есть страны - члены ВТО сделали то, что противоречит принципам этой всемирной организации. Несмотря на это, по мнению Никиты Масленникова из Института современного развития выходить из ВТО сейчас нельзя. Против российских компаний еще со времен СССР действует ряд ограничений, что наносит серьезный ежегодный ущерб. Компании понемногу снимают эти барьеры, работая в рамках ВТО, лишить их этого инструмента - значит, усугубить их положение, а им и так трудно. Санкции рано или поздно пройдут, а выходить из мирового сообщества, фактически означает остаться за бортом совместной лодки.²⁷

Одного членства в ВТО для создания хорошей конкурентной среды недостаточно. Необходимо предпринять еще ряд действий, чтобы расшевелить российскую экономику. Желательно ограничить роль государства в экономике как хозяйствующего субъекта, сократить количество госкорпораций, запретить всем государственным образованиям владеть активами в конкурентных секторах. Предоставить бизнесу возможность самостоятельного развития. Нужно усилить борьбу с монополиями, расширить права антимонопольного ведомства, искоренить разросшуюся коррупцию

²⁶ URL: <http://rg.ru/2011/12/20/doroga.html>.

²⁷ URL: <http://www.spb.kp.ru/daily/26307.4/3185010/>.

в данной среде. Важно заняться вопросом конкурсов по госзаказам. Также возможно создать с Евросоюзом зону свободной торговли, а в дальнейшем войти в таможенный союз. Российское правительство должно совершенствовать законодательство, чтобы предотвратить все это в жизнь.

Россия сегодня - рыночная экономика с ограниченной конкуренцией. У нас этому институту предстоит еще долго становление и развитие. Однако уже сейчас конкуренция, конкурентная среда – слова, которые вошли в нашу повседневную жизнь, а некоторые поколения россиян уже и выросли на них. Конкуренция не является чем-то аморальным, а наоборот нужна, даже необходима рынку и полезна для самих производителей. Я искренне верю, что когда-нибудь россияне будут ездить не на подержанных «японках» и «немках», а на новых отечественных автомобилях. Что мы будем пользоваться своим программным обеспечением. Что будем покупать не польские и голландские яблоки, а наши, крымские. Что наши товары будут востребованы не только у нас, но и на внешнем рынке, а иностранцы с долей зависти будут читать на этикетках товаров «Made in Russia», знак высокого качества.

МОСИНА В. Д.

*Брянский государственный технический университет
студент*

СОВРЕМЕННЫЕ УГРОЗЫ И НАЦИОНАЛЬНАЯ БЕЗОПАСНОСТЬ РОССИИ

Национальная безопасность Российской Федерации – это обеспечение государством гарантий защиты от неблагоприятных воздействий факторов и явлений внешних и внутренних угроз страны, а также стремление к высокому уровню безопасности жизни населения и развития социальной, экономической, политической и других сфер жизни общества. [0]

Одним из важных элементов системы национальной безопасности является экономическая безопасность, которая представляет собой систему эффективной защиты экономической сферы страны от неблагоприятных воздействий и последствий внешних и внутренних угроз страны, которые имеют отрицательное влияние на активность экономики страны и на уровень жизни общества.

В России в последние годы особо актуальным становится вопрос обеспечения национальных интересов на мировой арене, что предполагает систематический мониторинг угроз экономической безопасности на макро и микро уровнях. Однако в экономической литературе существует множество подходов к пониманию

сущности научной дефиниции «угроза экономической безопасности». Рассмотрим некоторые из них с помощью таблицы.

Т а б л и ц а

Трактовка угрозы экономической безопасности

Автор	Сущность рассматриваемой дефиниции
Т. В. Самушенков	«Наличие и действие реальных или потенциальных сил и факторов, которые могут быть дестабилизирующими по отношению к личности, социальной или природной системе, в нанесении им ущерба, дезорганизации или полного уничтожения» [2]
И. С. Минко	«Явления и процессы, которые могут негативно повлиять на экономику страны, на удовлетворение экономических потребностей человека, групп населения, общества и государства»
Н. А. Кулагина	«Фактор, имеющий признаки дестабилизации обстановки во многочисленной системе взаимоотношений: мировое сообщество—государство—регион—общество-личность и т. д. и имеющий серьезные последствия вследствие нанесенного ущерба, которые могут быть определены количественно с позиции влияния на национальные интересы»[1]
Законодательный уровень	«Совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам личности, общества и государства»

Исходя из всех определений становится понятно, что угроза экономической безопасности — это совокупность внешних и внутренних факторов и обстоятельств, которые отрицательно влияют на социальное, экономическое и политическое состояния страны.

На практике остается дискуссионным вопрос относительно классификации угроз, что несомненно актуально в виду необходимости разработки комплекса мер по нейтрализации дестабилизирующих факторов в системе национальной безопасности государства.

Основные угрозы определены в Концепции национальной безопасности Российской Федерации, утвержденной Указом Президента РФ от 17 декабря 1997 г. № 1300 (в редакции Указа Президента РФ от 10 января 2000 г. № 24). В соответствии с ней угрозы делятся на внутренние и внешние по отношению место-

положения причин их возникновения — вне национальной экономики и внутри нее.

Внешние угрозы экономической безопасности возникают из геополитических, внешнеэкономических отношений и экономических, информационных, экологических факторов. На сегодняшний день основными угрозами для страны представляют:

1. Государственный переворот на Украине, который является источником такой угрозы, как вовлечение России в полномасштабную войну [3].

2. Разрыв контактов России с внешним миром, кроме Китая. Такое действие замедлит ход развития страны, а единственная дружеская связь с КНР позволит стране стать только крупным поставщиком сырья [3].

3. Ухудшение положения России на рынке нефти и газа, что грозит снижением нефтяного дохода в бюджет, так как единственным местом поставки газа будет Китай [3].

4. Низкая конкурентоспособность отечественной продукции.

5. Утечка за границу финансовых средств в огромных масштабах.

Таким образом можно отметить, что любая внешняя угроза влечет за собой угрозу внутреннюю: расслоение общества, замедление темпа развития научно-технического потенциала, развитие криминальной теневой экономики, низкий уровень прожиточного минимума.

Внутренние угрозы безопасности возникают в результате воздействий негативных факторов и явлений на функционирование экономического и социального уровня общественной жизни общества, которые вызывают такие проблемы, как экономический кризис, повышение уровня преступности, снижение качества жизни населения.

В настоящее время социально-экономическому состоянию населения России угрожает:

1. Расслоение общества вследствие большой разницы уровней доходов между обеспеченными и малообеспеченными группами населения.

2. Низкая конкурентоспособности России в сфере научно-технического развития страны.

3. Стремительное развитие в России теневой экономики, которая отрицательно влияет на ВВП государства.

На наш взгляд, самыми серьезными внешними угрозами экономической безопасности Российской Федерации, которые стали источниками нестабильности, являются:

1. Высокий уровень миграции высококвалифицированных специалистов за границу.

2. Большой поток вывоза капитала за границу, который заключается в нелегальном вывозе капитала из страны.

3. Зависимость России от импортных потребительских товаров и продовольствия.

В результате сложившихся на сегодняшний день в России угроз экономической безопасности очевидно, что для исправления ситуации в стране необходимы гарантии безопасности экономической сферы жизни общества, чтобы не замедлить темп развития экономики страны. Защиту интересов всего населения страны и государства в экономической сфере осуществляет закон Российской Федерации «О безопасности».

Список использованной литературы

1. Кулагина Н. А. Угрозы экономической безопасности: подходы к выявлению и методология анализа // European Social Science Journal (Европейский журнал социальных наук). 2015. № 4.

2. Самушенков Т. В. Современные угрозы экономической безопасности России // Журнал Известия Российского государственного педагогического университета им. А. И. Герцена, выпуск № 73-1 / 2008

3. Интернет ресурс <http://www.grandars.ru/student/nac-ekonomika/ekonomicheskaya-bezopasnost.html> // Национальная экономика – Экономика России - Экономическая безопасность России.

НИФАНТЬЕВ С. Ю.

*Тюменский государственный университет,
Институт государства и права
студент*

ПРАВООХРАНИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ И ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ДОБРОВОЛЬНЫХ НАРОДНЫХ ДРУЖИН: СООТНОШЕНИЕ И РОЛЬ

Проблематика исследования правоохранительной деятельности особенно актуальна на сегодняшний день в связи с наличием широкого круга общественных отношений, урегулированных правом, а равно, нуждающихся в охране государством.

Что же представляет собой «правоохранительная деятельность»? Российский законодатель не дает четкого и однозначного определения этой деятельности ни в одном законодательном акте, а равно не указывает он и то, какие органы следует считать правоохранительными. Автор приходит к выводу, что дефиниция «правоохранительная деятельность» легитимна, но не совсем «легальна» в силу отсутствия своего непосредственного

нормативного закрепления, хотя и имеет весьма широкое применение в юридической практике и доктрине.

Особое внимание было уделено соотношению понятий «правоохранительная деятельность» и «правозащитная деятельность», которые в юридической науке зачастую отождествляются²⁸. В свою очередь законодатель использует эти понятия (хотя и в несколько иной форме: «охрана прав» / «защита прав») в синонимичном значении. Например, ч. 2 ст. 7 Конституции Российской Федерации гласит, что в Российской Федерации *охраняются* труд и здоровье людей, а в ч. 1 ст. 38 говорится о том, что материнство и детство, семья находятся под *защитой* государства²⁹. Корректно ли отождествлять эти понятия? Полагаем, что нет. Считаем, что «охрана права» возможна только до того момента, пока оно не нарушено, а «защита» лишь в том случае, если факт нарушения уже имеет место (требуется его восстановление в порядке реализации права-притязания).

На основе выделения специфических признаков правоохранительной деятельности и анализе актуального нормативно-правового материала под правоохранительной деятельностью предлагается понимать *деятельность специально уполномоченных государственных (негосударственных) органов (объединений), которая осуществляется путем применения мер юридического воздействия, основываясь на законе, в интересах охраны прав и интересов физических и юридических лиц, обеспечения безопасности, осуществления охраны общественного порядка и поддержания режима законности.*

В ходе исследования добровольные народные дружины (далее – ДНД) были рассмотрены как одна из организационно-правовых форм осуществления правоохранительной деятельности. Используя метод *юридической компаративистики*, автор обращает внимание на несовершенство действующего федерального законодательства, регулирующего деятельность ДНД.

1. В отличие от ФЗ от 02 апреля 2014 года № 44-ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка»³⁰ в аналогичном Законе Тюменской области³¹ в качестве одной из форм участия

²⁸ См. Алексеев С. С. Общая теория права. М., 1981. Т. 1. С. 280; Стоякин Г. Н. Понятие «защита гражданских прав» // Проблемы гражданско-правовой ответственности защиты гражданских прав. Свердловск, 1973. С. 30—35.

²⁹ Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. ст. 4398.

³⁰ Собрание законодательства РФ. 2014. № 14. ст. 1536.

³¹ Закон Тюменской области от 30 ноября 2001 года № 438 «Об участии жителей Тюменской области в охране общественного порядка» // Тюменские известия. 2001. № 236 (2841).

граждан в охране общественного порядка выделяются «народные дружины». Примечательно, что глава 2 ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка» предусматривает содействие органам внутренних дел (полиции) и иным правоохранительным органам, участие граждан в поиске лиц, пропавших без вести, внештатное сотрудничество с полицией, участие граждан в деятельности общественных объединений правоохранительной направленности как формы. А народные дружины отделены от этого перечня в отдельную главу, тем самым законодатель, очевидно, подчеркивает их особую значимость в рамках обеспечения общественного правопорядка. И действительно, ДНД может эффективно себя проявлять во всех вышеуказанных формах деятельности.

Однако уже в ст. 8 ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка» мы можем увидеть, что граждане вправе участвовать в работе координационных, консультативных, экспертных и совещательных органов ... по вопросам охраны общественного порядка ... *по их приглашению*. Автор считает, что данная норма формально нивелирует роль ДНД как института гражданского общества. Участие представителей добровольных народных дружин в таких собраниях целесообразно сделать обязательным, поскольку именно ДНД знакома с реальными проблемами в области охраны общественного порядка и их мнение должно, безусловно, учитываться.

2. Закон Тюменской области не дает каких-либо указаний на специфические требования, предъявляемые к дружинникам, основываясь на требованиях, предусмотренных ФЗ. По нашему мнению, законодатель недостаточно корректно сформулировал ряд важных условий и критериев отбора в ДНД. Так, в ч. 1 ст. 14 ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка» говорится о том, что дружинник должен обладать «деловыми и личными качествами». Если с личными качествами еще мы склонны соглашаться, подразумевая под ними уровень интеллекта, особенности восприятия и памяти, неконфликтный характер и т.п., то что касается «деловых» - это вызывает некоторое недоумение. Членом ДНД может стать абсолютно любой гражданин РФ, от которого не требуется каких-либо специально-юридических знаний, умения ведения корректного диалога и иных профессиональных компетенций. Приобретение «деловых качеств» это долгий и трудоемкий процесс, который под силу далеко не каждому гражданину в силу различного уровня личных качеств (о которых

уже упоминалось), правосознания и социальной поведенческой культуры.

В части 6 ст. 14 ФЗ «Об участии граждан в охране общественного порядка» мы, напротив, можем увидеть упущение законодателя: *«...страдающие психическими расстройствами, больные наркоманией или алкоголизмом»*. Формальная логика позволяет сделать вывод о том, что гражданин, страдающий токсикоманией, может потенциально претендовать на то, чтобы стать дружинником. Разумеется, это не так. Однако подобная юридикотехническая неточность, полагаем, должна быть устранена – корректнее, по нашему мнению, была бы формулировка *«состоящие на наркологическом учете»* – более объемная и при этом определяемая формальным признаком.

3. Законодательство (как федеральное, так и региональное) предусматривает исключение из рядов ДНД. Однако остается не совсем ясным момент исключения из ДНД по основанию *«неоднократное невыполнение народным дружинником требований устава народной дружины либо фактическим самоустранением от участия в ее деятельности»*. Чьим решением должен быть исключен такой дружинник? Командира или органа местного самоуправления, который осуществляет набор? Ни на уровне регионального, ни на уровне федерального законодательства процедурные моменты не конкретизированы в должной мере. Полагаем, что из логики законодателя следует, что все вопросы, связанные с организацией деятельности и составом ДНД должны решаться коллективно. Таким образом, в разных нормативных актах по-разному обозначаются высшие органы управления ДНД и их компетенция в отношении рассматриваемого вопроса.

Резюмируя, отметим, что рассмотрение ДНД как формы осуществления правоохранительной деятельности и совершенствование федерального и регионального законодательства в данной связи имеет определенную перспективность, в связи с особой структурой дружин. Несомненным достоинством ДНД является и их интегративная функция граждан к активному участию в охране собственных прав, усилению формирования гражданского общества и повышению уровня правосознания.

Убеждены, что институт ДНД может способствовать формированию активной личности и проявления своей активной жизненной позиции, доказывая не на словах, а на деле,- начиная со своего двора, поселка, города.

НЕЗАВИСИМОСТЬ СРЕДСТВ МАССОВОЙ ИНФОРМАЦИИ И СВОБОДА СЛОВА В РОССИИ — МИФ ИЛИ РЕАЛЬНОСТЬ

Дискуссия о том, что происходит с российскими СМИ и их свободой идет с самого начала перестройки. Суть дискуссии заключается в поиске ответов на вопросы : почему СМИ стали некачественными , бульварными, желтыми? А журналистика- продажной и некомпетентной. Почему никак не удается добиться того, чтобы пресса была свободной, честной и объективной.

Ответы предлагаются самые разные : от нездорового влияния запада и до железной руки кремля. Но для начала следует определиться с самими понятием средств массовой информации:

Средства массовой информации – это один из важнейших институтов современного общества, обеспечивающий сбор, обработку и распространение информации в массовом масштабе. Велика их роль в формировании, функционировании и эволюции общественного сознания.

Сегодня СМИ характеризуют как : великий арбитр, четвертая власть наряду с законодательной, исполнительной и судебной властями. Современную политику невозможно представить без прессы, радио и телевидения.

СМИ на практике реализуют фундаментальные права человека – на информацию , на свободу политического выбора, на гласное выражение своей позиции.

На сегодняшний день реальная конкуренция между журналистами и их изданиями все больше подменяется состязанием сенсаций , скандалов . Мало того, отсутствие финансовой независимости превращает СМИ в политическое оружие элиты. Данная проблема не оставила равнодушным и президента всемирной газетной ассоциации (WAN), который четко высказал свое мнение на церемонии открытия 59-го Всемирного газетного конгресса в Москве, на которой главным слушателем являлся Владимир Владимирович Путин :

« Сегодня в России по-прежнему широко распространена «продажа» новостного пространства. Эта неэтичная практика «проплаты журналистских материалов» неприемлема и заслуживает осуждения в любой стране. К счастью, в России есть издатели и журналисты, которые сопротивляются подобной практике, сохраняя независимость суждений – им мы аплодируем.»[1].

В России, как и во всем мире, идет постепенное становление информационного общества. Общества, в котором в производительных силах и производственных отношениях, в приращении капитала на первый план выходят знания и информация. В этих условиях информация становится основным и неотъемлемым атрибутом социального управления в целом. В условиях информационного общества неизмеримо возрастает значение массовой информации. По отношению к властным структурам, критикуя их действия не вписывающиеся в рамки закона, общественной морали, СМИ выступают в роли своего рода непарламентской оппозиции. Современная власть – это сеть. Современная власть основывается на коммуникации.

Поэтому значение СМИ в демократическом процессе и демократизации всех сфер жизни неизмеримо возрастает, а ответственность их резко повышается. Очень важно, чтобы на первой стадии развития такого общества информация в нем была открытой, доступной всем гражданам, а это невозможно без свободы слова.

Свобода слова – право человека свободно выражать своим мысли. В настоящее время включает свободу выражения, как в устной, так и в письменной форме. Это право гарантируется рядом Российских документов, среди которых важнейшее место занимает Конституция Российской Федерации. А также:

- Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод

- Закон РФ «О средствах массовой информации»

Федеральный закон «Об экономической поддержке районных газет»

- Федеральный закон «об информации, информатизации и защите информации»

- Федеральный закон «О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации»

Но несмотря на провозглашенную свободу слову, это право все чаще и чаще ущемляется, чему свидетельствует тот факт, что Россия в рейтинге свободы прессы находится на 142-ом месте, которое достаточно близко к концу данного списка.[2] Но при этом, согласно опросам, большинство россиян полагают, что свобода слова есть, причем половина из них считает, что свобода слова чересчур большая и ее следует ограничить. Лишь 12% опрошенных полагали, что свободы слова нет вообще. Однако в Центральном доме журналиста прошел «круглый стол», посвя-

щенный свободе средств массовой информации в России. Журналисты и редакторы изданий пришли к неутешительному выводу – Свобода слова в России находится на грани катастрофы.[3] Такой вердикт они вынесли на основе некоторых событий, таких как :

- Мэрия Москвы купила независимое издательство « Аргументы и факты» ;
- Антироссийские статьи журналистов приравняют к государственному преступлению: депутат государственной думы Евгений Федоров готовит проект закона о внесении изменений в административный и уголовный кодексы РФ. Новая уголовная норма о признании антироссийских публикаций государственным преступлением, по мысли законодателя должна появиться в 10-ом разделе УК РФ «преступления против государственной власти».[4]
- Депутаты призывают закрыть информационно–разговорную радиостанцию « Эхо Москвы».[5]
- Закрытие коммерческого телеканала «Дождь».
- Закон « О блоггерах» [6].

Стремление ограничить роль СМИ разрушает действие принципа дополнения властей, и журналистика перестает исполнять свои обязанности инструмента демократии, насильственно превращается в исполнителя воли официальных властей, их «служанку» А это представляет опасность для демократических основ жизни общества, поскольку свидетельствует о движении в сторону «управляемой демократии» нарастании авторитарных тенденций в государстве и угрозе тоталитаризма.

Список использованной литературы

1. Критика свободы слова в России президентом Всемирной газетной ассоциации // URL: <http://echo.msk.ru/doc/195.html>
2. Рейтинг свободы прессы // URL: <http://gtmarket.ru/ratings/freedom-of-the-press/info>
3. Свобода слова в России «находится на грани катастрофы» //URL :<http://president-sovet.ru/presscenter/publications/read/2310>
4. Антироссийские статьи журналистов приравняют к государственному преступлению// URL :<http://izvestia.ru/news/567042>
5. Требование о закрытии «Эхо Москвы» // URL :<http://izvestia.ru/news/565579>
6. Федеральный закон № 97-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон “Об информации, информационных технологиях и о защите информации”» // URL :https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_162586/

СОЦИАЛЬНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ ПРОФИЛАКТИКИ СЕМЕЙНОГО НАСИЛИЯ В ОТНОШЕНИИ ЖЕНЩИН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Насилие в отношении женщин это нарушение прав граждан. В соответствии с нормами международного права, на все государства, в том числе и на РФ, возложены конкретные и четкие обязанности - принимать меры по борьбе с насилием в отношении женщин [1]. На данный момент в Российской Федерации отсутствует принятая на федеральном уровне целостная государственная политика в решении проблем насилия в отношении женщин. В 90-е годы наблюдался подъем не только общественной активности в сфере борьбы за права женщин, но и со стороны государства.

Так в 8 января 1996 года было принято Постановление Правительства РФ №6 «О концепции улучшения положения женщин в Российской Федерации». В концепции выделен целый раздел «Насилие в отношении женщин», в котором констатируется, что проблема насилия над женщиной до сих пор не получила должной оценки и действий по ее решению.

В Указе Президента РФ от 14.05.96 № 712 (ред. от 05.10.2002) "Об основных направлениях государственной семейной политики" перечислены основные принципы и направления государственной семейной политики и механизмы их реализации. Одним из механизмов реализации указано обеспечение государственной поддержки деятельности общественных и благотворительных организаций, занимающихся проблемами семьи. 4-й раздел Постановление Государственной Думы Федерального Собрания РФ от 20 ноября 1997 г. № 1929-П ГД «О Концепции законоотворческой деятельности по обеспечению равных прав и равных возможностей мужчин и женщин» посвящен проблеме предотвращения насилия и обеспечению личной безопасности. Впервые на государственном уровне сказано о том, что домашнее насилие нарушает жизнедеятельность и безопасность общества.

Помощь пострадавшим от насилия в семье оказывают не только правоохранительные органы, но и социальные службы. Их деятельность регламентируется Федеральным законом от 28.12.2013 № 442-ФЗ "Об основах социального обслуживания граждан в Российской Федерации» вступившего в силу с 1 января 2015 года. Еще одним документом, определяющим основы соци-

ального обслуживания женщин, является Государственный стандарт Ростехрегулирования (ГОСТ) от 01 января 2009 года № ГОСТ Р 52886-2007 «Социальное обслуживание населения. Социальные услуги женщинам», принятый 27 декабря 2007 года Федеральным агентством по техническому регулированию и метрологии и вступивший в силу в 2009 году.

Начиная с 2001 года был принят ряд законов, в том числе Уголовно-процессуальный кодекс, Жилищный кодекс, Трудовой кодекс, 3 и 4 части Гражданского кодекса и др., которые существенно защищают права граждан в различных сферах их жизнедеятельности. СК РФ (№ 223-ФЗ от 29.12.1995 года) является одним из важнейших законов, защищающих права женщин, подвергающихся насилию. УК РФ содержит перечень преступлений против жизни, здоровья, половой неприкосновенности любого члена общества. Но при этом, в УК нет специальных статей, в которых предусматривается ответственность за преступления, совершаемые в семье родственниками. Но можно обозначить несколько статей УК РФ, наиболее часто применяющихся в ситуации домашнего насилия: ст. 111 УК РФ. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью; ст. 112 УК РФ. Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью; ст. 115 УК РФ. Умышленное причинение легкого вреда здоровью; ст. 116 УК РФ. Погрозы; ст. 119 УК РФ. Угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью; ст. 117 УК РФ. Истязания; ст. 127. УК РФ. Незаконное лишение свободы; ст. 131 УК РФ. Изнасилование; ст. 132. УК РФ. Насильственные действия сексуального характера; ст. 133. УК РФ. Понуждение к действиям сексуального характера; ст. 156 УК РФ. Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего. При систематическом насилии — дело можно рассматривать по ст. 213 УК РФ "Хулиганство".

Ст. 117 УК РФ наиболее полно отражает преступные действия, совершаемые в случае домашнего насилия. Но при этом статья практически не используется в рассмотрении случаев, связанных с семейным насилием. Согласно постановлению Верховного Суда РФ, нанесение побоев во время обоюдных сор, на почве личных неприязненных отношений не может расцениваться как истязания. Таким образом, данная статья остается неработающей.

В Российском законодательстве в отдельную группу выделяются преступления, по которым уголовное преступление может осуществляться в порядке частного обвинения (ст. 115, ст. 116). Система правосудия РФ представляет преступления публичного обвинения большей опасностью, чем те же действия по отноше-

нию к членам семьи. Данное положение дел приводит к тому, что пострадавшие вынуждены самостоятельно выступать в роли обвинителя, зачастую с отсутствием правовой грамотности и, не имея прав на получение бесплатных услуг юриста и адвоката.

Государственный механизм по гендерной политике включает Комитет Государственной Думы по вопросам семьи, женщин и детей, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации социальной сферы, которые в рамках своей компетенции отвечают за определенный блок социальных вопросов. В Минтруде России в составе Департамента демографической политики и социальной защиты населения функционирует отдел демографической политики и вопросов гендерного равенства[2]. Для координации государственной работы в гендерном направлении в 2011 году был создан Координационный совет по гендерным проблемам, работающий сейчас при Минтруде РФ. На 57-й сессии ООН Комиссии по положению женщин, российской стороной было заявлено о образовании рабочей группе в 2012 году по разработке проекта Федерального закона «О предупреждении и профилактики семейно-бытового насилия». Следует отметить, что в 1995—1997 годах Государственной Думой велась работа по разработке и принятию специального закона «Об основах социально-правовой защиты от насилия в семье», однако так и не был принят.

В заключение можно добавить, что в России были достигнуты некоторые успехи по равенству прав женщин и мужчин, но по прежнему отсутствует развитая законодательная база, где определен процессуальный порядок правовой защиты женщин от дискриминации и насилия со стороны членов семьи. Так же нет специального закона, закрепляющего функции и обязанности правоохранительных и других государственных органов по регулированию и охране прав членов семей.

Список использованной литературы

1. Насилие в отношении женщин в России. Альтернативный Доклад о выполнении в РФ Конвенции ООН о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин / М: 2010)
2. «Национальный обзор хода осуществления Пекинской декларации и Пекинской платформы действий» 1.03.2016 года / [UTL]: <http://www.rosmintrud.ru/docs/mintrud/protection/85>
3. Уголовный кодекс (УК РФ) 7.03.2016 года / [UTL]: <http://base.garant.ru/10108000/>

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ТРУДА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

В современном мире все больше молодых людей стремится к самообеспеченности, желая тем самым обособиться от родительской опеки. Многие подростки стараются иметь средства на реализацию своих желаний, которые не в силах помочь им реализовать их родители, некоторые хотят принести дополнительный доход своей малоимущей семье. Согласно статистическим данным, в мире насчитывается 168 миллионов работающих детей, это 11 % от всех детей в мире.³² Самые высокие показатели по детскому труду в абсолютных цифрах фиксируются на данный момент в Азии и тихоокеанском регионе (77,7 миллион работающих несовершеннолетних), в то время как Африка демонстрирует самый высокий процент работающих детей в возрасте от 5 до 17 лет — 21,4 %.

Несомненно, труд несовершеннолетних имеет свои положительные стороны. Трудовая деятельность способствует ускоренной социализации несовершеннолетних, она влияет на улучшение благосостояния семьи, помогает молодым людям приобрести навыки и опыт, которые потребуются в будущем для того, чтобы стать полноценным членом общества. Также труд помогает несовершеннолетним обрести самостоятельность и веру в свои собственные силы. Именно поэтому в последнее время значительно возрастает актуальность вопроса трудоустройства школьников и студентов.

Однако это социальное явление, как и любое другое помимо положительных имеет и негативные стороны. Ведь большинство школьников — несовершеннолетние, то есть они представляют собой наименее защищенную в социальном аспекте группу населения. А, следовательно, они больше нуждаются в правовой защите, нежели другая часть граждан. Труд несовершеннолетних особенно привлекателен для работодателей, поскольку трудовая деятельность именно этой категории работников, как правило, является малооплачиваемой. Кроме того, несовершеннолетние работники не в состоянии осуществлять самостоятельно защиту своих трудовых прав. Именно по этой причине законодатели

³² Доклад Международной организации труда от 08.10.13, II Глобальная конференция по вопросам детского труда, Бразилия, 2013 г.

многих государств стремятся максимально защитить трудовые права несовершеннолетних, но, к сожалению, не всегда данная задача является выполнимой.

На основе Конвенции о минимальном возрасте приема на работу (1973 г.) и Конвенции о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда (1999 г.) выделяются следующие формы такой трудовой деятельности:

- Опасный труд, который ставит под угрозу нравственное, умственное и физическое развитие ребенка.
- Трудовая деятельность, выполняемая несовершеннолетним, не достигшим минимального возраста, установленного законодательством государства.
- Наихудшие формы трудовой деятельности, к которым относятся различные виды принудительного труда, а также рабство, кабальная работа, иные виды противозаконной деятельности.

Согласно Конвенции о правах ребенка, ратифицированной 154 странами, эксплуатация детского труда запрещена. Однако, несмотря на это, незаконное использование труда несовершеннолетних становится все более распространенным явлением, которое, как правило, наблюдается во многих развивающихся странах. При этом их трудовая деятельность опасна для их здоровья, физического, духовного и эмоционального развития. По оценкам Международной организации труда, в развивающихся странах вынуждено работать огромное количество детей в возрасте от 5 до 14 лет. Все эти факты объясняются, прежде всего, слабой развитостью экономики этих государств, бедностью населения, низким уровнем образования.

Многие государства на данный момент активно участвуют в решении данной проблемы, осуществляя международное сотрудничество в рамках деятельности Международной организации труда. В частности, государства ратифицировавшие Конвенцию о минимальном возрасте приема на работу 1973 года, принятую данной организацией, обязаны осуществлять политику, направленную на ликвидацию детского труда. В качестве примера можно рассмотреть такую страну как Германия. Это государство на самых различных уровнях осуществляет активную борьбу с нарушениями прав ребенка. На текущий момент Германия проводит работу в 88 странах, оказывая поддержку правительствам в реализации стратегий по борьбе с детским трудом. В частности, такой страной является Буркина-Фасо. Программа Германии в данной стране направлена на поддержку школьного образования и помощь семьям при помощи ряда социально-экономических мер. Кроме того, Германия способствует возвращению жертв торговли детьми в их семьи. Также в Германии действует программа «Активно против детского труда». В ходе данной про-

граммы осуществляется информирование ряда фирм об отношении соответствующих предприятий к детскому труду.

Совместными усилиями участников Международной организации труда была разработана Международная программа по искоренению детского труда (ИРЕС), основной целью создания которой является оказание технической поддержки членам МОТ в деле борьбы с незаконной трудовой деятельностью несовершеннолетних.³³ Страны-участницы данной организации предпринимают ряд конкретных действий по борьбе с незаконным трудом несовершеннолетних, например, в ходе реализации национальной политики уделяется большое внимание повышению уровня занятости населения, оказанию социальной поддержки семьям. Однако, на мой взгляд, их усилий недостаточно для окончательного искоренения данного вида эксплуатации. В некоторых странах возникновение большинства явлений незаконного труда несовершеннолетних связано со слабой развитостью экономики и с бедностью населения. Следовательно, для решения этой проблемы уже развитым государствам необходимо максимально содействовать развитию экономики стран «третьего мира», что повлечет за собой подъем материального обеспечения населения. Ведь нищета в любом государстве является угрозой для общего благосостояния.³⁴ Помимо этого, для уменьшения количества явлений незаконного использования труда несовершеннолетних стоит учитывать процесс воспитания детей.³⁵ То есть, государствам необходимо уделить внимание процессу подготовки несовершеннолетних к вступлению в трудовую деятельность, тем самым помогая им избежать возможности попадания в сферу незаконных форм трудовой деятельности.

ШАПТУН В. Н.

*Могилевский государственный университет
имени А. А. Кулешова
студент*

РАЗВИТИЕ ОРГАНИЗОВАННОЙ ПРЕСТУПНОСТИ В УСЛОВИЯХ ГЛОБАЛИЗАЦИЙ: СОВРЕМЕННЫЙ ВЗГЛЯД НА АКТУАЛЬНУЮ ПРОБЛЕМУ

Глобализация как феномен, в русле которого развивается современное общество, несет в себе множество как положительных,

³³ Борьба против эксплуатации детского труда. Публикация. Международное бюро труда, 2002 г.

³⁴ Филадельфийская декларация Международной организации труда. Филадельфия, 1944 г.

³⁵ Рекомендация МОТ № 146. Рекомендация о минимальном возрасте для приема на работу. Женева, 1973 г.

так и отрицательных черт. В условиях глобализации при сокращении расстояний, ускорении времени и росте объема информации увеличиваются возможности для взаимодействия и обмена, но, вместе с тем, глобальное мировое сообщество становится уязвимым, взаимозависимым и трудно контролируемым. Ранее преступная деятельность осуществлялась в рамках одной страны, сохраняя национальные особенности. Теперь она приобрела надгосударственный характер и трансформируется по своим собственным законам. Вследствие этого появилось новое понятие – «транснациональная преступность»³⁶.

На рубеже XX – XXI вв. глобализация преступности приобрела такие масштабы, что 15 ноября 2000 г. Генеральная Ассамблея ООН вынуждена была принять специальную «Конвенцию против транснациональной преступности». Следовательно, транснациональную преступность можно рассматривать как общественно-политическое явление, отражающее совокупность действий сравнительно больших, устойчивых и управляемых организованных групп людей, имеющих социально-опасный характер, направленных против основных прав и свобод человека и гражданина, совершающихся на территории двух или более стран, ответственность за которые предусмотрена международным и национальным уголовным законодательством.

Выработке стратегического курса борьбы с организованной преступностью помогают заключения экспертов, а также научные исследования. Они позволяют выявить факторы, способствующие формированию транснациональной преступности, ее характерные особенности и основные тенденции развития. Многие авторы обращают внимание на то, что при глобализации лидерам преступных сообществ проще договориться о разделе сфер влияния, чем руководителям государств о мерах борьбы с преступностью. До сих пор не стала предметом детального и всеобъемлющего правового регулирования борьба с таким глобальным вызовом как морское пиратство. Много лет не удается заключить всеобъемлющую конвенцию по борьбе с международным терроризмом, основополагающие принципы международного права интерпретируются двояко. В тоже время следует отметить, что сама по себе глобализация не порождает организованную преступность. Она только ее модифицирует, качественно и количественно

³⁶ Зорькин В. Д. Вызовы глобализации и правовая концепция мироустройства / В. Д. Зорькин // Журнал конституционного правосудия. 2010. №5 из информационного банка "Юридическая пресса". Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=CJI;n=50410>. Дата доступа: 04.03.2016.

но изменяет, порождая новые формы и увеличивая размер последствий.

Для определения средств и способов борьбы с организованной преступностью необходимо не только выяснить факторы, влияющие на ее развитие, но и выявить его особенности и тенденции, чтобы действовать на опережение, а не только устранять негативные последствия. Начнем с того, что в социальных взаимодействиях преступность выступает как открытая, гибкая, а не жесткая система. Она адаптируется к условиям среды, всегда готова к изменениям. Для нее нет ничего раз и навсегда установленного. Не затрагивая сущность преступности, глобализация способствует формированию и активизации ее новых форм, обеспечивает иной масштаб, как самой преступной деятельности, так и ее последствий. Характеризуя современное состояние организованной преступности, можно выделить следующие общие признаки: организованность; вооруженность; защищенность; интернационализация. Последняя ведет к ускоренному развитию ряда преступлений, специфика совершения которых требует выхода на международный уровень: торговля людьми, контрабанда, промышленный шпионаж, преступления в банковской сфере, наркобизнес. Обращает на себя внимание не только резкий количественный рост преступной деятельности, но и масштабное расширение арсенала ее средств и методов³⁷.

В условиях глобализации представляется существенным и такой аспект развития организованной преступности как «перехват» способов организации деятельности у экономических структур. Речь идет, прежде всего, о сетевом характере деятельности транснациональных криминальных групп и сообществ. Экономические сети предполагают рассредоточение объектов прикладного интереса по разным континентам, логистику как совокупность оптимизирующих экономические процессы, функционирование на основании жесткого планирования, непрерывного сканирования действующих и потенциальных рынков, использование маркетинга и дистрибуции. Экономизация организованной преступности в условиях глобализации означает не только повышенный ее интерес к объектам финансовой деятельности, но и активное, весьма результативное задействование таких алгоритмов и способов действий, которые характерны именно для экономических структур. Таким образом, расширение географии

³⁷ Устинова И. В. Тенденции развития организованной преступности в условиях глобализации. – Режим доступа: <http://ego.uapa.ru/ru/issue/2011/02/04/>. – Дата доступа: 09.03.2016.

организованной преступности сопровождается использованием экономических по сути своей технологий.

Значительная часть криминальных денежных средств направляется на финансирование терроризма. В условиях глобализации международный терроризм стал занимать главное место в структуре организованной преступности, что в свою очередь, определяет общую стратегию борьбы с ней. Но, к сожалению, следует отметить, что эффективность террористической деятельности во много раз выше результативности антитеррористической борьбы. Терроризм стал организованным и приобрел политический характер. Имеются даже доказательства вмешательства представителей организованных террористических групп в политические события, происходящие в некоторых странах.

В результате проблема борьбы с организованной транснациональной преступностью в условиях глобализации усугубляется отсутствием единого мирового правового пространства. По поводу возможности его создания высказываются различные мнения. Некоторыми идея создания такого правового пространства в современных условиях признается утопической. Другие придерживаются более оптимистической точки зрения. «Действительно, глобализирующееся международное сообщество по некоторым транснациональным проблемам вынуждено искать и выработать схожие, и даже единые подходы к решению наиболее актуальных вопросов и принимать конвенции и другие международные документы. Это позволяет сблизить ту или иную правовую действительность. И хотя правовое единство в мире – чрезвычайно далекая перспектива, тем не менее, этот процесс может оцениваться относительно позитивно»³⁸.

Таким образом, глобализация как специфическое общественно-политическое явление стала важным фактором развития современной мировой цивилизации. Но вместе с тем она привела к усилению преступности, которая приобрела новые черты и транснациональный характер. В этих условиях противодействие организованной преступности может быть успешным только при кооперации и координации международных правоохранительных усилий, когда возможности национального (особого) права максимально сочетаются с опытом применения права европейского и мирового (общего).

³⁸ Гетьманчук М. П. Противодействие транснациональной преступности в условия глобализации современного. – Режим доступа: http://uchebnikonline.com/politologia/politologiya_getmanchuk_mp/protidiya_transnatsionalniy_zlochinnosti_umovah_globalizatsiyi_suchasnogo_suspilstva.htm. – Дата доступа: 08.03.2016.

ПРОБЛЕМА ЗАНЯТОСТИ ИНВАЛИДОВ

Инвалидность – это сложный феномен, требующий особого внимания со стороны общества, ведь это явление никак нельзя назвать обычной проблемой со здоровьем. Правительство различных стран на протяжении последних 30 лет всесторонне подходит к сложившейся ситуации, их политика направлена на устранение препятствий в окружающей среде, а также социальных барьеров, которые мешают нормальной жизнедеятельности людям с ограниченными возможностями. Российская Федерация не исключение. Наша страна также имеет свои механизмы воздействия. Одним из таких механизмов является особое регулирование трудоустройства инвалидов, но данное регулирование имеет некоторые изъяны. В современной России актуальность данной проблемы обусловлена прежде всего тем, что инвалиды испытывают ряд трудностей при трудоустройстве, а также смене трудовой деятельности.

Законодатель Российской Федерации гарантирует, что никто из граждан РФ не может быть ограничен в правах и свободах.³⁹ Интересы каких-либо лиц не могут находиться в приоритете.³⁹ Мы видим, что речь идет не конкретно об инвалидах, но вывод напрашивается сам – все граждане государства, не зависимо от их физического состояния, национальности, пола, расы имеют совершенно одинаковые права и свободы.

Трудоспособность инвалидов определяется состоянием здоровья. В медицинском учреждении проводится специальная экспертиза - если найдены какие-либо отклонения, то ставится определенная степень инвалидности, подтверждаемая официальным документом – справкой, которая определяет статус, то есть степень, ограниченности в труде.⁴⁰

³⁹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ), ст. 19.

⁴⁰ Приказ от 17.12.2015 N 1024н «О классификациях и критериях, используемых при осуществлении медико-социальной экспертизы граждан федеральными государственными учреждениями медико-социальной экспертизы».

В Российской Федерации установлена квота по трудоустройству инвалидов: во всех организациях, где численность работников составляет более 30 человек, устанавливается квота в процентах к средней численности работников – не менее 2%, но и не более 4%; в организациях строго предусматривается количество рабочих мест для инвалидов; общее количество рабочих часов в неделю не должно превышать 35 часов; привлечение инвалида к работам сверх нормы возможно, но при условии, что такие работы не будут наносить вред общему состоянию здоровья инвалида.⁴¹

Иногда, работодатель не желает заключать трудовой договор с инвалидом. На такой случай Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях предусматривает для работодателя ответственность в виде административного штрафа, который колеблется в пределах от пяти тысяч до десяти тысяч рублей.⁴² Если инвалид все же принят на работу, то работодатель обязывается обеспечить работника специально обустроенным рабочим местом, позволяющим работнику совершать трудовую деятельность наравне с остальными работниками.⁴³

Вопрос о трудоустройстве инвалидов имеет две стороны. С одной стороны, находится государство и потенциальный работодатель, а с другой сами инвалиды. Кто-то может задаться вопросом: «А зачем вообще инвалидам работать? Они же получают пенсию». Но посмотрим правде в глаза... Размер социальной пенсии по инвалидности на сегодняшний день для третьей группы инвалидов составляет 3 082 рубля 71 копейка в месяц, для второй группы 3 626 рублей 71 копейка в месяц и для первой группы 8 704 рубля в месяц.⁴⁴ Размер этой пенсии даже не превышает прожиточного минимума, который на сегодняшний день в Санкт-Петербурге составляет 10 436 рублей.⁴⁵ Основные деньги уходят на дорогостоящее лечение, то есть на поддержание жизни, но по сегодняшним ценам и с нашей «бесплатной медициной» люди с ограниченными возможностями могут надеяться только на помощь близких.

⁴¹ Федеральный закон от 24.11.1995 N 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», ст. 21; ст. 23; ст. 24.

⁴² Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 16.11.2011), ст. 5.42.

⁴³ Федеральный закон от 24.11.1995 N 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», ст. 22.

⁴⁴ Федеральный закон от 15.12.2001 N 173-ФЗ (ред. от 28.12.2013, с изм. от 19.11.2015) «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», ст. 18.

⁴⁵ Федеральный закон от 24.10.1997 N 134-ФЗ «О прожиточном минимуме в Российской Федерации», п. 4 ст. 3; ст. 4.

Инвалиды изолированы от внешнего мира. Это связывается с неприспособленностью инвалидов к окружающей среде. Также оказывает особое влияние потеря привычного общения с окружающими. Как итог, меняется поведение, развивается депрессия, наступает одиночество, возникают эмоциональные расстройства.

Особое место занимает заинтересованность самих инвалидов. Когда они отказываются от предлагаемых рабочих мест, обосновывая это тем, что совершенно не могут трудиться, инвалиды выдвигают большое количество требований, услышав которые, работодатель не в силах предоставить рабочее место, хотя бы по тому, что имеется ограниченный список профессий, по которому невозможно трудоустроить инвалида исходя из его требований. Можно сделать вывод, что часть инвалидов имеет невысокую мотивацию к труду. Как только период безработицы истекает – инвалиды вновь регистрируются в качестве безработных граждан.

Российское законодательство не имеет запрета на дискриминацию личности по причине инвалидности. В реальной жизни это затрудняет реализацию установленных законом прав. Правительство практически не обращает внимание на то, что для инвалидов колясочников следует устанавливать пандусы; учебные места имеют низкую оборудованность, а программы обучения для инвалидов функционируют не в достаточной мере качественно; у детей-инвалидов вероятность поступления в школу гораздо ниже, чем у их ровесников – не инвалидов, более того у таких детей показатели, влияющие на продолжение обучения в старших классах, находятся на более низком уровне. Приведенные положения напрямую нарушают право человека на образование. Вывод напрашивается сам – инвалиды не могут получать качественное образование и осуществлять трудовую деятельность на равных со здоровыми гражданами правами.⁴⁶

Российское законодательство имеет существенный недостаток – социальная пенсия по инвалидности зависит от группы инвалидности.⁴⁷ В итоге у инвалидов теряется право распоряжения своим трудом, а это следствие того, что по факту первая группа инвалидности – недееспособна. У зарубежных стран имеется особая законодательная техника, по которой учреждения, не в полной мере заполнившие квоту инвалидных рабочих мест, обязаны выплачивать дополнительные налоги. В свою очередь государство распределяет их на улучшение условий труда инва-

⁴⁶ Всемирный доклад об инвалидности. – Женева: ВОЗ, 1. – 2011. – с. 9-11

⁴⁷ Федеральный закон от 17.12.2001 N 173-ФЗ (ред. от 28.12.2013, с изм. от 19.11.2015) «О трудовых пенсиях в Российской Федерации», ст. 15.

лидов на государственных предприятиях. Данная политика реализуется во многих странах мира, например, в Германии, Франции, Испании, Японии и многих других.⁴⁸

Нельзя представить жизнь человека без труда - он является первоосновой всей жизнедеятельности. Приспособиться к окружающей среде, а также к смене рабочей обстановки для здорового человека не представляет никакого труда. А что же касается инвалидов? Данный слой населения испытывает определенные сложности при изменении окружающей среды, но особые трудности возникают при смене рабочего места. Общество во главе с государством должно быть заинтересовано в адаптации инвалидов с целью их свободной трудовой занятости по той профессии, которую считают наиболее подходящей для себя.⁴⁹ Государству следует обратить особое внимание на принятие законов и нормативных актов, направленных на установление определенных стандартов в сфере образования инвалидов, на расширение предлагаемых учебных мероприятий. Работодателям следует как можно меньше быть равнодушными к проблемам инвалидов, а правительство должно всячески способствовать этому. Всецело нужно поддерживать у инвалидов ощущения полноценности и равенства.

ШЕВЧЕНКО Я. В.

*Уральский государственный юридический университет
Институт прокуратуры
студент*

ПРОБЛЕМАТИКА ВЕДЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ПОЛИТИКИ В СОВРЕМЕННОМ ИНФОРМАЦИОННОМ ОБЩЕСТВЕ НА ПРИМЕРЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Информация - главная ценность современного социума. Информационное общество сформировалось в ответ на вызов стремительности распространения информации посредством усовершенствованного технологического инструментария, созданного человеком. Решать задачи в таких условиях - значит своевременно реагировать на динамику изменений социально-политического характера, особенно в правовом секторе.

Доминантной основой новой государственной политики можно считать повсеместный доступ населения к источникам инфор-

⁴⁸ Новиков М., Присекая Н., Котов В., Ковалева Т., Ивашкин А. Трудоустройство инвалидов: интегрированный подход. Пособие по итогам проекта. Издательство РООИ «Перспектива». – М., 2005. – с. 21.

⁴⁹ Всемирный доклад об инвалидности. – Женева: ВОЗ, 1. – 2011. – с. 5.

мации. Развитие демократических институтов тесно сопряжено с практикой использования информационных ресурсов с целью повышения грамотности населения в вопросах повышения их социальной мобильности, доступа к благам, участия в политической жизни государства.

Если главная цель соц. политики – создать условия, обеспечивающие достойную жизнь и свободное развитие человека⁵⁰, в том числе обеспечить его необходимыми государственными услугами. Информационные средства позволяют сделать это в кратчайшие сроки и с максимальной эффективностью, сведя на минимум фактор человеческой ошибки. Современный функционал электронных ресурсов позволяет выполнять практически весь объем работ, который ранее занимал массу времени в бумажном исполнении. Диапазон велик: от выражения инициатив граждан органам законодательной власти в виде петиций (используя уникальный идентификационный код СНИЛС) и сбора подписей под важными социально-общественными инициативами⁵¹, до регистрации документов (обращений к депутатам, заявлений в надзорные органы) и оформления юридических актов (например, кадастровые бумаги)⁵². Появление функционала сервисов онлайн-платежей (иначе – интернет-банка) позволило осуществить массовый перевод на упрощенную схему оплаты госпошлин, штрафов, взносов и платежей, избегая посредничества и долгого ожидания⁵³.

Несомненным плюсом можно считать универсализацию и строгую регламентацию всех процессов связанных с предоставлением услуг гражданам. ИТ-технологии уменьшают время ожидания и рассмотрения запросов в органах госвласти, помогают повысить степень вовлеченности всех должностных лиц в систему активного взаимодействия с обращающимися гражданами. Доступность из любого места с интернет-доступом является несомненным плюсом, позволяя людям самостоятельно получать доступ к необходимым информационным ресурсам.

50 «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 21.07.2014 N 11-ФКЗ).

51 Указ Президента РФ от 04.03.2013 N 183 (ред. от 23.06.2014) «О рассмотрении общественных инициатив, направленных гражданами Российской Федерации с использованием интернет-ресурса “Российская общественная инициатива”».

52 <http://maps.rosreestr.ru/PortalOnline/>

53 Положение о правилах осуществления перевода денежных средств (утв. Банком России 19.06.2012 N 383-П) (ред. от 19.05.2015) (Зарегистрировано в Минюсте России 22.06.2012 N 24667).

Минус такого подхода заключается в том, что малообразованные слои населения в сфере ИКТ не смогут полноценно использовать предоставляемые сервисы по причине незнания технологического аспекта в доступе к ним. По причине технологического несовершенства не гарантируется безошибочная работа сервисов, что влечет за собой увеличение времени ожидания и даже недоступности использования информации на сетевых хранилищах.

Для регулировки отношений, возникающих в связи с предоставлением государственных и муниципальных услуг, разработан ФЗ от 27.07.2010 N 210-ФЗ «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг»⁵⁴. Он дает дефиниции важным терминам, встречающимся при работе с информационным обществом в РФ: государственная услуга, многофункциональный центр, портал государственных или муниципальных услуг. Для полноценного понимания социально-информационной политики государства необходимо разобрать каждое из этих понятий подробно.

Концепт электронного правительства - это шаг, обеспечивающий своевременное реагирование на потребности и запросы населения. Суть в создании единого портала с бесперебойным доступом, где граждане могут получить всю полноту правовой и консультативной информации, необходимой для решения широкого спектра вопросов: от полномочий муниципалитетов до примеров оформления документов для ведения бизнеса в статусе ИП. Технологии систем взаимодействия в сети интернет позволили перевести систему обратной связи с населением в формат, отвечающий современным тенденциям государственного и муниципального управления, закрепленным мировой практикой. Подобная виртуализация госуслуг позволяет получать доступ к единому portalу из любой точки земного шара, причем заметно сокращая время ожидания пользователя. Это способствует как сокращению расходов конкретного человека, так и государственно-го аппарата, благодаря отпаданию необходимости в содержании большого консультативного штата сотрудников. Одни из характеристик электронного правительства - стабильность и надежность, ведь это, во-первых, круглосуточный доступ к контенту, а во-вторых, система отслеживания запросов и обращений в режиме реального времени, что положительным образом сказывается на актуальности предлагаемой информации. Все функции

⁵⁴ Федеральный закон от 27.07.2010 № 210-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг» (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.09.2015).

электронного правительства, что критически важно по причине отсутствия повсеместного широкополосного доступа в сеть на территории РФ, доступны и в мобильной версии. Непосредственно сайт gosuslugi.ru⁵⁵, посредством которого реализуется концепт информационного правительства в РФ, содержит в себе как все необходимые для граждан сведения об органах государственной власти, так и возможность непосредственного обращения в них. Сайт выполнен в интуитивном интерфейсе, доступном равным образом для всех пользователей сети Интернет. Необходимо отметить, что существует центр поддержки пользователей, который включает в себя круглосуточную горячую линию, на которую может позвонить пользователь в случае возникшей проблемы или непонимания работы функционала сайта, а также службу поддержки на самом сайте, на почтовый адрес которой пользователь может отправить сообщение. Для удобства пользователей с ограниченными возможностями существует возможность переключить сайт в режим для слабовидящих. Разработка и обеспечение бесперебойной работы сайта осуществляется МИНКОМСВЯЗИ РФ совместно с российской телекоммуникационной компанией Ростелеком, что в очередной раз подчеркивает не только социальную политику государства, но и информационную. Несмотря на быстрыми темпами позитивно развивающийся портал госуслуг, нельзя не обратить внимание на его недостатки, к таковым относятся:

1. малый процент, совершеннолетних пользователей сети интернет (57% населения по данным за 2015 год⁵⁶), по сравнению с развитыми странами где существует хорошо развитое информационное взаимодействие между государством и обществом;
2. невозможность освоения веб-пространства всеми пользователями;
3. «привычка» обращаться в органы власти непосредственно;
4. «страх» утраты личных данных.

Однако скорость и тенденции развития информационного правительства создают у граждан положительно впечатление и в дальнейшем при грамотной работе законодателя и поддержки государством инициатив, возможен полноценный перенос государственных услуг в информационный сектор, который приведет к формированию современного, развитого государства, сделает его конкурентоспособным в информационной сфере.

⁵⁵ Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

⁵⁶ https://company.yandex.ru/researches/reports/2015/ya_internet_regions2015.xml

ТЕРРИТОРИИ С ОСОБЫМИ ЭКОНОМИЧЕСКИМИ РЕЖИМАМИ: СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА, ПРАВОВАЯ БАЗА И ПРОБЛЕМЫ

Для интенсификации развития экономики того или иного региона, необходимо обеспечить оптимальное правовое регулирование для привлечения дополнительных инвестиций в субъекты РФ, посредством создания особых привлекательных, для потенциальных резидентов, условий хозяйственной деятельности, что в свою очередь будет являться одним из рычагов выхода страны из кризисной ситуации.

Законодательство РФ предусматривает четыре возможных режима, позволяющих ускорить развитие территорий:

1. Особые экономические зоны (ОЭЗ) (ФЗ № 116-ФЗ «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»⁵⁷);

2. Свободные экономические зоны (СЭЗ) на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя⁵⁸;

3. Зоны территориального развития (ЗТР) (ФЗ № 392-ФЗ «О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»⁵⁹).

4. Территории опережающего социально-экономического развития (ТОР) (ФЗ N 473-ФЗ «О территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации»⁶⁰).

Остановимся на каждом из вышеперечисленных режимов подробнее.

1. ОЭЗ. Интегрированным инструментом для достижения поставленных перед государством задач в 2005 г. был выделен институт особых экономических зон, созданный на базе правового

⁵⁷ Федеральный закон от 22.07.2005 N 116-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об особых экономических зонах в Российской Федерации".

⁵⁸ Федеральный закон от 22.07.2005 N 116-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об особых экономических зонах в Российской Федерации".

⁵⁹ Федеральный закон от 03.12.2011 N 392-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

⁶⁰ Федеральный закон от 29.12.2014 N 473-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "О территориях опережающего социально-экономического развития в Российской Федерации".

фундамента. Цель создания ОЭЗ – это импортозамещение, развитие высокотехнологичных отраслей, повышение привлекательности туристических зон, расширение транспортно-логистической системы и т. д. Сегодня закон предусматривает создание управляющей компании - ОАО ОЭЗ «Особые экономические зоны» для развития территорий ОЭЗ, которая подведомственна только правительству.

Сама территория ОЭЗ определяется в ФЗ № 116⁶¹ как часть территории Российской Федерации, на которой действует особый режим осуществления предпринимательской деятельности.¹ Предпринимательская деятельность, осуществляемая на такой территории, наделяется рядом преимуществ финансово-правового характера, таких как: государственная поддержка и участие в создании инфраструктуры, налоговые и фискальные преференции, государственные финансовые гарантии и т. д. Функциональная структура института ОЭЗ заключается в масштабном привлечении инвестиций в приоритетные отрасли страны, стимулирование предпринимательской деятельности и повышение конкурентных способностей страны перед мировым сообществом. С момента принятия ФЗ № 116¹ (от 22.07.2005) насчитывается уже 30 зарегистрированных территорий с ОЭЗ. ФЗ № 116¹ устанавливает 4 общих типа территорий ОЭЗ:

- 1) промышленно-производственные особые экономические зоны;
- 2) технико-внедренческие особые экономические зоны;
- 3) туристско-рекреационные особые экономические зоны;
- 4) портовые особые экономические зоны.

Анализ существующей правовой базы, при исследовании ФЗ № 116 ОЭЗ⁶² отразил отсутствие единого законодательного акта, содержащего общую концепцию развития территорий с особыми экономическими режимами в Российской Федерации. Каждый из этих федеральных законов устанавливает особые территориаль-

⁶¹ Федеральный закон от 22.07.2005 N 116-ФЗ (ред. от 13.07.2015) "Об особых экономических зонах в Российской Федерации".

⁶² Федеральный Закон от 10.01.2006 N 16-ФЗ (ред. от 11.03.2016) "Об Особой экономической зоне в Калининградской области и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации"; ФЗ от 31.05.1999 N 104-ФЗ (ред. от 22.12.2014) "Об Особой экономической зоне в Магаданской области" (с изм. и доп., вступ. в силу с 23.01.2015); ФЗ от 29.11.2014 N 377-ФЗ (ред. от 05.04.2016) "О развитии Крымского федерального округа и свободной экономической зоне на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя".

ные права и обязанности, налоговые и таможенные преференции, особенности регулирования деятельности резидентов зон.

2. ЗТР. Правовые основы создания ЗТР сформированы в ФЗ № 392⁶³. Цель создания ЗТР – это уравнивание социально-экономического развития между субъектами РФ, путем привлечения инвестиций в регион, с особыми условиями государственной поддержки для их резидентов. Правительство РФ утвердило перечень субъектов, относящихся к ЗТР, в количестве 20 регионов, постановлением №326⁶⁴. Существующая "Стратегия социально-экономического развития 2020"⁶⁵ указывает прогноз изменений значения показателей у соответствующего субъекта в период функционирования территории ЗТР.

3. ТОР. Данный режим направлен на создание зон, в частности на Дальнем Востоке, с особыми условиями для организации несырьевых производств ориентированных на экспорт мощностей в страны Азиатско-Тихоокеанского региона. Рассматривается индивидуальный подход к каждой конкретной территории с учетом ее обеспеченности ресурсами, проводится анализ характеристик региона по географическим и геополитическим факторам, а также осуществляется оценка динамики роста объемов дохода от созданных ТОР и производственных мощностей. Благоприятный инвестиционный климат ТОР создается посредством правового режима и государственной поддержки (льготное землепользование, налогообложение, предоставление государственных услуг через управляющую компанию и т. д.).

Среди основных проблем препятствующих эффективному функционированию территорий с особыми экономическими режимами можно назвать:

1. Лишения резидента его статуса. Лишение статуса резидента ОЭЗ возможно только в судебном порядке и в соответствии с перечнем указанных оснований в ФЗ № 116. Оно влечет за собой прекращение всех заключенных ранее договоров (договор аренды государственного и муниципального имущества и договор аренды земельного участка). Однако, такая проблема имеет свое обоснование: государство таким образом снижает возможные

⁶³ Федеральный закон от 03.12.2011 N 392-ФЗ (ред. от 28.12.2013) "О зонах территориального развития в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации".

⁶⁴ Постановление Правительства РФ от 10.04.2013 N 326 "Об утверждении перечня субъектов Российской Федерации, на территориях которых допускается создание зон территориального развития".

⁶⁵ Концепция долгосрочного социально-экономического развития Российской Федерации на период 2020 года.

рискам злоупотребления особыми правовыми режимами, существующими у резидента ОЭЗ.

2. Несогласованность нормативных предписаний, гарантирующих финансово-правовую базу и способствующих стимулированию резидентов всех типов территорий в их деятельности. Существующая противоречивость и декларативность порождает цепочку коррупционных действий и недоверие со стороны участников отношений на территориях с особыми экономическими режимами.

В качестве решения существующих проблем необходимо создать единый правовой фундамент, обозначающий рамки прав и обязанностей для резидентов и государства. Единство правовой базы позволит регулировать действия обеих сторон, а также будет способствовать развитию инструмента государственно-частного партнерства, что в свою очередь даст возможность конкретизировать задачи, как для резидентов, так и для органов государственной власти, оптимизировать все процессы, протекающие на территории с особыми экономическими режимами, повысить конкурентоспособность страны, внедрить в производство страны инновационные технологии и, как следствие, будет способствовать повышению уровню экономического развития страны и преодолению текущего экономического кризиса.

С Е К Ц И Я № 2

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА

БЕЛЯЙКИНА Ю. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРОБЛЕМА МЕЖДУНАРОДНОГО ПОХИЩЕНИЯ ДЕТЕЙ ОДНИМ ИЗ РОДИТЕЛЕЙ

На сегодняшний день проблема установления опеки над детьми при расторжении интернационального брака является одной из самых актуальных. Известно множество фактов незаконного вывоза детей за пределы РФ либо их невозвращение, а также отказа одного из родителей, проживающего за пределами России, в

обеспечении доступа другого родителя к общению с ребенком и участию в его воспитании, что является грубым нарушением семейного законодательства РФ (ст. 55 СК РФ).

Данная проблема инициировала Россию в 2011 году присоединиться к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей⁶⁶ (Гаага, 25 октября 1980 г.) (далее - Конвенция), которая способствует соблюдению прав и исполнению обязанностей по воспитанию детей родителями, обеспечивая бывшим супругам равный доступ на право воспитывать ребенка.

Сегодня Россия ведет переговоры с рядом европейских стран и США о подписании двусторонних соглашений о взаимной помощи по гражданским и семейным делам. Однако пока же многие россиянки в случае конфликта с бывшим мужем действуют на свой страх и риск. "Как правило, действует такая схема: как только начинается рассмотрение процесса в суде, россиянка, подозревая, что у нее могут отобрать сына или дочь, собирает вещи, забирает ребенка, пока для него еще не закрыты границы, и уезжает в Россию", - пояснила Наталия Тригубович⁶⁷.

Рассмотрим несколько известных примеров из российской и зарубежной судебной практики.

Дело Элизы Беленькой-Андре, которую родители похищали трижды. Судебные разбирательства по данному делу начались в 2009 году, но точка в данном деле еще не поставлена, на сегодняшний день суд оставил право воспитания девочки за отцом, французом Жан-Мишелем Андре, а мать, россиянка Ирина Беленькая, согласно судебному решению, сможет навещать дочь три раза в месяц в Марселе. Россиянка не согласна с данным решением и намерена в ближайшее время его обжаловать⁶⁸.

Похожее дело жительницы Новороссийска Нины Вафаевой, супруг которой увез двоих сыновей и дочку в Испанию, нарушая ее право на воспитание детей. Спустя 3 года дело разрешилось мировым соглашением теперь два сына и дочь экс-супругов могут жить как в РФ, так и за границей⁶⁹.

⁶⁶ О присоединении Российской Федерации к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей : федеральный закон от 31 мая 2011 г. N 102-ФЗ.

⁶⁷ Курская А. Чьи дети при разводе, если муж - иностранец? [Электронный ресурс] — Статья — Режим доступа: <http://brazil.com.ru/blog/artigos/54797/> (дата обращения: 02.04.2016).

⁶⁸ Коммерсант.ru [Электронный ресурс] — Статья — Режим доступа: <http://www.kommersant.ru/doc/1197570> (дата обращения: 27.03.2016).

⁶⁹ Российское агентство правовой и судебной информации [Электронный ресурс] — Статья — Режим доступа: <http://rapsinews.ru/news/20100114/204466784.html> (дата обращения: 02.04.2016).

Данная проблема встречается довольно часто и в практике европейских государств. Рассмотрим одно из них. Заявитель и его жена, оба являющиеся гражданами Польши, проживали в Швейцарии со своими двумя детьми. Супруги позже разошлись, и заявитель согласился, чтобы жена взяла с собой детей в отпуск в Польшу. Однако перед отъездом она инициировала развод в суде Польши, который удовлетворил ее ходатайство о временном опекунстве над детьми без уведомления заявителя. После этого права на проживание и воспитание детей были предоставлены матери. Заявитель (отец) с данным решением не согласился и подал в компетентные органы власти Швейцарии ходатайство о возвращении детей в соответствии с Конвенцией. Это ходатайство было передано компетентному органу Польши, который своего решения не изменил, дети остались с мамой.

Существенным недостатком, как российского, так и международного права, является отсутствие легального определения понятия «похищение ребенка одним из родителей». В России есть только норма п. 1 ст. 68 Семейного кодекса РФ, согласно которой родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения.

Поэтому в своей работе считаю целесообразным под понятием «международное похищение ребенка одним из родителей» понимать противоправное трансграничное перемещение или удержание ребенка одним из родителей, в целях единоличного воспитания ребенка и нарушения прав опеки второго родителя. Указанные действия не охватываются составами ст.ст. 126, 127 УК РФ, так как, по мнению большинства юристов-теоретиков, один из родителей (усыновитель) не могут быть субъектами данных составов преступления, при условии, что эти лица действовали, на их взгляд, в интересах малолетнего.

Часть 6.1 ст. 152 ГПК РФ, введенная ФЗ от 04.05.2011 № 98-ФЗ, так же как и ст. 68 СК РФ направлена, в первую очередь, на защиту прав детей, она гласит, что при рассмотрении споров о детях по требованию родителей (одного из родителей) в предварительном судебном заседании суд с обязательным участием органа опеки и попечительства вправе определить место жительства детей и (или) порядок осуществления родительских прав на период до вступления в законную силу судебного решения. По данным вопросам выносится определение при наличии положительного

заклучения органа опеки и попечительства и с обязательным учетом мнения детей.⁷⁰

Исходя из нормативной правовой базы, существующей по данному вопросу, можно предложить несколько способов защиты прав при похищении ребенка одним из родителей.

Во-первых, обратиться в Центральный орган по месту пребывания, предусмотренный ст. 6 Конвенции, в РФ это Департамент государственной политики в сфере защиты прав детей Министерства образования и науки РФ. Данный орган предпримет все меры для защиты прав родителя и скорейшего возвращения ребенка.

Во-вторых, самостоятельно обратиться в судебный или административный орган запрашиваемого государства. Но при этом вызывает опасение ст. 13 Конвенции, которая содержит основания отказа возвращения ребенка. Одним из этих оснований является информация о социальном происхождении гражданина, в этой части и могут возникнуть проблемы при возвращении ребенка в РФ. Согласно одному из авторитетных журналов Великобритании *The Economist*⁷¹ Россия находится лишь на 72-ом месте в рейтинге стран мира по привлекательности для продолжения рода и воспитания детей. Это дает основания полагать, что иностранные суды могут усомниться в уровне социальной защищенности граждан в нашей стране, что, в свою очередь, ведет к принятию решений в пользу европейского родителя.

Федеральный закон о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с присоединением Российской Федерации к Конвенции о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей №126-ФЗ, внесший существенные изменения в ряд ФЗ и ГПК РФ, должен защитить граждан РФ от незаконного вывоза детей за границу и обеспечить равенство родителей перед судом. Принятие данного ФЗ и Конвенции позволит более эффективно защитить права детей, поможет установить дополнительные гарантии соблюдения прав и интересов детей в России. Возможно, данные нормативные акты будут шагом к созданию универсальных инструментов сотрудничества в сфере регулирования интернациональных браков и семейного законодательства, т. к. российское семейное законодательство еще нуждается в реформировании.

⁷⁰ ГПК РФ от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016).

⁷¹ Мальцев В. *The Economist* выяснил, где лучше всего родиться в 2013 году для того, чтобы прожить счастливую жизнь [Электронный ресурс] — Статья — Режим доступа: <http://expert.ru/2012/11/23/luchshee-mesto-dlya-rozhdeniya/> (дата обращения 12.04.2016).

ПОВОРОТ ИСПОЛНЕНИЯ СУДЕБНЫХ АКТОВ

Институт поворота исполнения судебного акта имеет большое практическое значение для защиты прав граждан и организаций. Современное российское процессуальное регулирование вопросов поворота исполнения судебных актов не лишено недостатков. В ГПК РФ говорится о повороте исполнения решения суда, тогда как более правильно было бы говорить о повороте исполнения судебных актов, как это сделано в АПК РФ. Несмотря на существующие трудности, в том числе и в судебной практике, данный аспект недостаточно исследован в юридической литературе.

Процедура поворота исполнения предусмотрена как в ГПК РФ (ст.ст. 443-445), так и в АПК РФ (ст.ст. 325-326). Поворот исполнения применяется при отмене решения суда и принятии нового судебного акта: 1) решения об отказе в иске полностью или в части; 2) определения о прекращении производства по делу; 3) определения об оставлении заявления без рассмотрения.

В арбитражном процессе помимо этого суд также принимает судебный акт о прекращении исполнения судебного решения в случае, если его исполнение еще не началось (п. 2 ст. 325 АПК РФ).

Вопрос о повороте исполнения разрешает суд, который отменяет соответствующий судебный акт, а если он данный вопрос не разрешил, то с заявлением о повороте исполнения можно обратиться в суд первой инстанции. С таким заявлением может обратиться не только ответчик, но также и третье лицо с самостоятельными требованиями относительно предмета спора при условии, что отмененным судебным актом с него что-либо было взыскано⁷².

Судебный акт о повороте исполнения может быть обжалован.

Вопрос о повороте исполнения может быть рассмотрен только при условии, что спор разрешен по существу и принято решение. До этого момента постановка вопроса о повороте исполнения является преждевременной⁷³.

⁷² Постановление ФАС МО от 16.04.2013 по делу N А40-170617/09-28-1213.

⁷³ Апелляционное определение Мосгорсуда от 10.10.2013 по делу N 11-31589.

Поскольку законом предусмотрены специальные правила разрешения вопроса о повороте исполнения отмененного судебного акта, именно в такой процедуре он и подлежит разрешению, а вот с новым иском заявитель обращаться не вправе⁷⁴.

Закон императивно устанавливает, что вопрос о повороте исполнения разрешает суд, принявший решение об отмене судебного акта, либо суд первой инстанции, разрешение данного вопроса не может быть передано другому суду, даже если заявитель сменил место жительства, поскольку закон такой возможности для процедуры поворота исполнения не предусматривает.

Например, в одном деле надзорный суд признал неправомерной позицию нижестоящего суда о возможности передачи дела для разрешения вопроса о повороте исполнения в суд другого региона по месту жительства заявителя, указав, что его непроживание в месте вынесения отмененного судебного решения на момент рассмотрения вопроса о повороте исполнения не имеет правового значения. Кроме того, отметил надзорный суд, не имеет правового значения и то обстоятельство, что большинство доказательств находится в другом регионе, поскольку в данном случае подлежит рассмотрению лишь заявление о повороте исполнения судебного акта, а не исковые требования по существу, при котором судом первой инстанции исследуются представленные сторонами доказательства в подтверждение своих доводов исковых требований или возражений⁷⁵.

Необходимо учитывать, что в силу п. 3 ст. 445 ГПК РФ в гражданском процессе поворот исполнения в случае отмены в суде апелляционной инстанции решения суда по делу о взыскании алиментов допускается только в тех случаях, если отмененное решение суда было основано на сообщенных истцом ложных сведениях или представленных им подложных документах.

Аналогичным образом поворот исполнения возможен и в случае отмены в кассационном или надзорном порядке решений суда по следующим делам:

о взыскании денежных сумм по требованиям, вытекающим из трудовых отношений;

о взыскании вознаграждения за использование прав на произведения науки, литературы и искусства, исполнения, открытия, изобретения, полезные модели, промышленные образцы;

⁷⁴ Апелляционное определение Суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 13.05.2014 по делу N 33-1868/2014.

⁷⁵ Определение ВС РФ от 17.05.2013 N 18-КГ13-9.

о взыскании алиментов;
о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья либо смертью кормильца.

Ни ГПК РФ, ни АПК РФ не ставят возможность поворота исполнения судебного акта в зависимость от его формы (решение, постановление, определение), поэтому данная процедура применима к любому судебному акту⁷⁶, однако необходимо учитывать, что он может быть осуществлен только в отношении требований имущественного характера: ответчику должно быть возвращено все то, что было взыскано с него в пользу истца по отмененному или измененному судебному акту (взыскание денежных средств, имущества и т. п.).

Не может быть произведен поворот исполнения судебного акта, принятого в процедуре особого производства (например, об установлении факта, имеющего юридическое значение), поскольку в ней с ответчика в пользу истца ничего не взыскивается⁷⁷.

Тем не менее, в данном институте имеется много проблем.

Современное российское процессуальное регулирование вопроса о том, в каких случаях допускается поворот исполнения судебных актов, уже на протяжении многих лет является не вполне четким. Принятие в 2002 г. новых АПК РФ и ГПК РФ эту ситуацию не изменило. В результате решение государственными судами вопроса о том, в каких случаях допускается поворот исполнения судебных актов, является далеко не единообразным. В условиях, когда общепризнано, что судопроизводство не является целью самого себя, это тем более нежелательно: в российском регулировании исполнения судебных актов, в целом развитом, имеется слабое звено. Более того, в случае с поворотом исполнения речь идет об исправлении допущенных судебных ошибок, ввиду чего вопросы восстановления *statusquo ante* и защиты неосновательно нарушенных субъективных прав имеют очень большое значение, в том числе и для поддержания престижа государственной власти. Пренебрежение ими подвергает участников оборота двойному испытанию: сначала в виде судебной ошибки, а затем в виде неясностей с ее устранением.

По вопросу о том, являются ли неосновательным обогащением денежные средства, взысканные по исполнительному листу и добровольно не возвращенные до момента поворота исполнения судебного акта, есть две позиции высших судов.

⁷⁶ Определение ВС РФ от 13.01.2006 N 55-В05-11.

⁷⁷ Постановление ФАС ВВО от 24.08.2010 по делу N А79-4126/2005.

Применимые нормы: ст.ст. 1102, 1109 ГК РФ, ст. 325 АПК РФ, ст. 445 ГПК РФ.

Позиция 1. Денежные средства, взысканные по исполнительному листу и добровольно не возвращенные до момента поворота исполнения судебного акта, не являются неосновательным обогащением.

Определение Верховного Суда РФ от 12.10.2015 N 16-КГ15-22 (Судебная коллегия по гражданским делам).

Выплаты истцу ответчик произвел в порядке исполнения судебного решения по исполнительному листу, т.е. в рамках исполнительских правоотношений, а не гражданско-правовых обязательств. В связи с этим положения п. 3 ст. 1109 ГК РФ в данном случае не применяются к отношениям, связанным как с исполнением решения суда, так и с поворотом исполнения решения суда.

Позиция 2. Денежные средства, взысканные по исполнительному листу и добровольно не возвращенные до момента поворота исполнения судебного акта, являются неосновательным обогащением.

Постановление Президиума ВАС РФ от 21.01.2014 N 9040/13 по делу N А51-23940/2012.

Денежные средства, взысканные истцом по исполнительным листам и добровольно не возвращенные им до момента поворота исполнения судебного акта (ст. 325 АПК РФ), являются неосновательным обогащением в силу ст. 1102 ГК РФ.⁷⁸

Приведенный пример из судебной практики еще раз наглядно демонстрируют различия в подходах государственных арбитражных судов и судов общей юрисдикции к решению одной и той же задачи. Отсутствие согласованности в их позициях применительно к конкретным юридическим проблемам уже много лет является фактором, не способствующим развитию российского права. При этом следует признать, что Верховный Суд РФ в рассматриваемом вопросе использует более гибкий и разумный подход, нежели арбитражный суд.

Используемое Верховным Судом РФ расширительное толкование слов "взыскание с ответчика в пользу истца" ни в коем случае не противоречит букве гражданско-процессуальных правил о повороте исполнения судебных актов. Под словами "взыскание с ответчика в пользу истца" следует понимать не только изъятие

⁷⁸ Позиция ВС РФ, ВАС РФ: По вопросу о том, являются ли неосновательным обогащением денежные средства, взысканные по исполнительному листу и добровольно не возвращенные до момента поворота исполнения судебного акта, есть две позиции высших судов

денег или иного имущества у ответчика и получение их именно истцом: как было показано выше, оно должно распространяться на любые неблагоприятные последствия, возникавшие из безусловной обязанности любого лица соблюдать и исполнять отмененный судебный акт.

Судам различных уровней следует использовать вышеуказанное расширительное толкование. Формалистичное и буквальное прочтение ст. 443 "Поворот исполнения решения суда" ГПК РФ 2002 г. и ст. 325 "Поворот исполнения судебного акта" АПК РФ 2002 г., исключающее возможность поворота исполнения судебных актов о признании недействительным какого-либо права ответчика или, например, ненормативного акта, на котором в том числе может основываться какое-либо право ответчика, равно как и судебных актов об обязании ответчика или третьих лиц совершить какие-либо действия, способствовать поддержанию и восстановлению справедливости не будет.⁷⁹

На наш взгляд, данная позиция является вполне обоснованной и должна использоваться судами при разрешении вопросов, связанных с поворотом исполнения судебных актов.

БЕРСЕНЕВ П. Ю.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

К ВОПРОСУ О СУДЕЙСКОМ УСМОТРЕНИИ И ПУБЛИЧНОМ ИНТЕРЕСЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Публичный интерес и судебское усмотрение - две сложные, составные категории цивилистического процесса. Содержательная часть рассматриваемых понятий вызывала и вызывает на сегодняшний день вопросы как у теоретиков права, так и у практических работников. Обе категории, имея в своем основании прочный теоретико-правовой фундамент и соответствующее обоснование, на практике сталкиваются друг с другом в процессе осуществления гражданского судопроизводства. Результатом этого «столкновения» является как теоретические споры, связанные тесным образом с доктринальными учениями о гражданском процессе, так и практические коллизии, возникающие в ходе рассмотрения гражданских дел. Рассматриваемые понятия соотноси-

⁷⁹ Статья: Поворот исполнения судебных актов: некоторые вопросы толкования и применения (Муранов А. И.) ("Статут", 2006).

лись и переоценивались в зависимости от политических, социальных и иных предпосылок. Понятие публичного интереса появляется в Гражданском процессуальном кодексе РФ в 2007 году в связи с принятием Федерального закона «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 4 декабря 2007 г. № 330-ФЗ. Законодатель подошел к закреплению понятия публичного интереса крайне осторожно. Не давая дефиницию указанному термину, в ст. 387 ГПК РФ было указано, что основанием для отмены или изменения судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела, и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов граждан, а также защита охраняемых законом публичных интересов. Безусловно, закрепление указанной категории в законе вызвало ряд вопросов со стороны правоприменителей. Сложность вызывает именно то, что в законе не было никаких уточнений ни о сущности публичного интереса ни о порядке определения его наличия или отсутствия в конкретном деле. Кто должен установить и раскрыть публичный интерес в процессе? При нынешней концепции гражданского судопроизводства, фактической возможностью сделать это обладают только стороны участвующие в деле или, разумеется, сам суд. Но на сколько правомерным и объективным будет заявление о публичном интересе заинтересованными лицами, коими являются стороны и на сколько благоразумно будет полагаться полностью на судебское усмотрение? К примеру, А. Гарапон в своих работах обращает внимание на опасность излишнего сосредоточения полномочий в руках суда. В частности, он указывает на то, что наличие у суда возможности самостоятельно определять, что является для общества более ценным и значимым, может привести к негативным последствиям, когда «при наличии нескольких возможных решений выбор судьи определяется желанием ускорить социальные изменения или, наоборот, затормозить их»⁸⁰. Позиция А. Гарапона представляется достаточно спорной, ведь в действительности только суд обладает всей полнотой информации об обстоятельствах дела и, как никто другой, в силу своего статуса находится над процессом, сохраняя при этом полную беспристрастность. Допущение иного, помимо судебного, юридически значимого

⁸⁰ Гарапон А. Хранитель обещаний: суд и демократия // Право и политика. 2003. № 6. С. 146.

усмотрения заинтересованных участников судопроизводства представляется совершенно абсурдным. Однако, тогда возникает своевременный вопрос: каким образом суд может выполнить предписание закона в рамках действующих процессуальных норм и какой именно интерес необходимо защитить? Рассмотрим указанные категории более детально.

Под «защитой» в праве традиционно понимается некоторая совокупность процессуальных действий, направленных на обеспечение прав и законных интересов, которые осуществляются через соответствующие институты власти, а охрана, как правовая категория, представляет собой «совокупность элементов, находящихся в отношениях и связях между собой и образующих определенную целостность, единство». В нашем случае такой совокупностью выступает система норм, обеспечивающих соблюдение прав и интересов отдельных лиц.⁸¹ Учитывая изложенное выше, можно сделать вывод, что в контексте статьи 387 ГПК РФ охрана вышеуказанных интересов и совершение соответствующих процессуальных действий возложена полностью на суд. Таким образом, мы подошли к тому моменту, когда в ходе цивилистического процесса сталкиваются две категории - «судейское усмотрение» и определяемый через его призму «публичный интерес». В фундаментальной работе председателя Верховного суда Израиля А. Барака судебское усмотрение трактуется как «полномочие, которое закон дает судье, чтобы делать выбор из нескольких альтернатив, из которых каждая законна»⁸². Однако очевидно, что в рассматриваемой статье закон не предоставляет судье никаких альтернативных процессуальных механизмов раскрытия и применения публичного интереса. Допустимо ли в данном случае говорить о судебском усмотрении как таковом? В силу части 1 статьи 71 АПК РФ и части 1 статьи 67 ГПК РФ суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном их исследовании. Как оно соотносится с судебным усмотрением и не является ли тождественным ему? Как указывает М. К. Истомина, отличие внутреннего убеждения от судебного усмотрения заключается в том, что судья в первую очередь человек, наделенный определенным жизненным и профессиональным опытом, и этот опыт далеко не одинаков у всех, что неизбежно

⁸¹ Томилов А. Ю., Публичный интерес в гражданских делах, Вестник Челябинского государственного университета 2009. № 36 (174). Право. Вып. 22. С. 57-60.

⁸² Барак А. Судейское усмотрение. Пер. с англ. М., М.: НОРМА, 1999, С. 12.

приводит к разной оценке различными судами одних и тех же доказательств. Кроме того, в отличие от внутреннего убеждения, судебное усмотрение применимо тогда, когда законодатель создает определенное пространство, либо рамки, в пределах которых судья вправе действовать самостоятельно, либо когда допущены пробелы в законодательстве.⁸³ Очевидно, что законодательные пробелы есть, и наличие либо отсутствие публичного интереса в деле, безусловно, должно определяться исходя из всестороннего изучения конкретных обстоятельств, с учетом мнения сторон и прокурора (если участвует в рассмотрении дела). При этом, учет мнения ни в коей мере не умоляет и не ограничивает исключительную прерогативу суда по данному вопросу. Однако, несмотря на полную свободу судьи по данному вопросу, полагаем, что законодательное закрепление определения публичного интереса, позволило бы сторонам объективнее оценивать обстоятельства дела, заранее понимая, на что сможет ориентироваться судья в дальнейшем принимая свое решение. В свете изложенного, предлагаем дополнить главу 41 ГПК РФ статьей 387.1 «Публичный интерес» и сформулировать ее в следующей редакции: «Публичный интерес как предмет судебной защиты в гражданском процессе представляет собой оценочную категорию, конкретное содержание которой определяется судом с учетом конкретных обстоятельств дела. Предметом публичного интереса выступает общее благо, позволяющее обнаружить закрепление публичного интереса не только в нормах действующего права, но и применить в конкретном случае нравственные ориентиры»⁸⁴. На наш взгляд, предложенная формулировка оставляет необходимый простор для усмотрения судьи, но в то же время хоть сколько то ориентирует участников процесса на содержание самой категории.

Подводя итог, отметим, что усмотрение судьи является ключевым элементом цивилистического процесса, без которого процессуальные и материальные нормы оказались бы не способными урегулировать все многообразие возникающих правоотношений, а принцип независимости судьи мог быть в известной степени умален.

⁸³ Истомина М. К., статья "Судебное усмотрение в гражданском судопроизводстве". Электронный ресурс: URL: <http://spec-esb.raj.ru/?mod=seminars&id=1004> (дата обращения 11.04.2016).

⁸⁴ Токарева, Е. В. Защита прокурором публичного интереса в гражданском процессе : автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук, СПб., 2014. С. 8-9.

БОЙКОВ Д. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

**ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ
И ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ НОРМ О ЗАЩИТЕ ПРАВ
ПОТРЕБИТЕЛЕЙ В СФЕРЕ ОКАЗАНИЯ
КОММУНАЛЬНЫХ УСЛУГ**

Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. в ст. 40 закрепила право граждан на жилище и обязанность органов государственной власти и местного самоуправления создавать условия для его осуществления. Правоотношения в жилищной сфере формируются на основании различных фактических действий (деятельности): строительства жилья, управления многоквартирным домом, капитального ремонта и других действий (деятельности), в том числе и при оказании коммунальных услуг(предоставлению коммунальных ресурсов)⁸⁵. На правоотношения по оказанию коммунальных услуг(предоставлению коммунальных ресурсов) с участием граждан распространяются нормы Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 «О защите прав потребителей»(далее Закон РФ № 2300-1), поскольку коммунальные ресурсы (горячая, холодная вода, газ и т.д.) приобретаются гражданами для личных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Применению будут подлежать и положения Гражданского Кодекса РФ об энергоснабжении. Таким образом, можно констатировать сложную природу потребительских отношений, которая, как писал Д. Карпухин, является двуединой⁸⁶. Д.П. Гордеев, В.Ю. Прокофьев вообще указывают на триединость таких правоотношений (гражданские, жилищные, потребительские)⁸⁷. Поддерживая высказанные мнения, отмечу, что потребительские правоотношения в сфере оказания комму-

⁸⁵ Содержание термина «коммунальные услуги» определено в Постановлении Правительства РФ от 06.05.2011 N 354 «О предоставлении коммунальных услуг собственникам и пользователям помещений в многоквартирных домах и жилых домов» (далее Постановление Правительства № 354).

⁸⁶ Карпухин Д. Органы жилищного надзора в РФ: правоприменительные аспекты компетенции [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

⁸⁷ Гордеев Д. П., Прокофьев В. Ю. Новое регулирование отношений по предоставлению коммунальных услуг. [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

нальных услуг также связаны с публичными правоотношениями по лицензированию, по надзору и контролю в жилищной сфере. Мультипликационная правовая природа потребительских отношений породила сложную систему их правового регулирования в сфере коммунальных услуг, что является, по нашему мнению, одной из причин многочисленных нарушений прав граждан. Так, по данным Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (далее - Роспотребнадзор), в 2014 г. поступило 51 299 обращений по вопросам оказания ЖКУ, в 2013 г. - 74 949 обращений, в 2012 г. - 67 276 обращений. Третий год подряд снижается общее количество проведенных проверок. В 2014 г. проведены 1 174 плановых и 2 699 внеплановых проверок, выявлены 2 471 нарушение прав потребителей. На убыль идет количество исков в защиту неопределенного круга лиц - 655 в 2013 году, 522 в 2014 году⁸⁸. Полагаю, что эта статистика не в полной мере отражает ситуацию по защите прав потребителей в сфере оказания коммунальных услуг. Во-первых, речь в докладе идет о жилищно-коммунальных услугах, а не о коммунальных услугах (термин «ЖКУ» по содержанию шире, а, значит, показатель по защите именно «истинных» коммунальных услуг, в контексте Постановления Правительства N 354, существенно занижается). Во-вторых, правоприменительная практика в этой области изобилует большим количеством нарушений, вступающих в явное противоречие с позитивными тенденциями, изложенными в государственном докладе. Анализ содержания более 30 судебных решений по вопросам защиты прав потребителей в сфере оказания коммунальных услуг по России⁸⁹ выявил следующие недостатки в судебной практике и работе Роспотребнадзора:

1. Не реализуется в полной мере право потребителей на взыскание законных неустоек. Так, зачастую не заявляются (потребителем, либо Роспотребнадзором в интересах потребителей) требования о взыскании законных неустоек либо судом производится неправильный расчет(перерасчет) размера заявленной неустойки, либо потребитель по не вполне ясным для суда причинам отказывается от заявленных требований о неустойке (9 решений);

⁸⁸ Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека. Государственный доклад «Защита прав потребителей в 2014 году». URL: <http://www.rospotrebnadzor.ru/upload/iblock/5d1/gosudars-tvennyy-doklad-zashchita-prav-potrebiteley-v-2014-godu.pdf>

⁸⁹ Государственный информационный ресурс в сфере защиты прав потребителей. URL: <http://zpp.rospotrebnadzor.ru/adjudications/federal>

2. Не реализуется в полной мере право потребителей на взыскание (потребителем, либо Роспотребнадзором в интересах потребителей) штрафа за неудовлетворение правомерных требований потребителя в добровольном порядке (7 решений);

3. Не реализуется в полной мере право требования (потребителем либо Роспотребнадзором в интересах потребителей) о перерасчете платы за коммунальную услугу при выявленных нарушениях в качестве коммунальной услуги (8 решений);

4. Без достаточного обоснования суды снижают размер имущественных требования потребителей (неустойка, штраф, представительские расходы, компенсация морального вреда) (10 решений);

5. В нарушение ст. 46 Закона РФ N 2300-1 на ответчика не возлагается судом обязанность довести через СМИ до потребителя решение суда (2 решения);

6. В нарушение ст. 206 ГПК РФ в решении суда не устанавливается срок для устранения нарушений прав потребителей либо устанавливается необоснованно большой срок (7 решений);

7. Неэффективно используется институт защиты неопределенного круга лиц. Так, Роспотребнадзор заявляет иски о защите прав неопределенного круга лиц, хотя известны конкретные потребители, чьи права нарушены, и необходимости в подобных исках Роспотребнадзора нет (8 решений).

Помимо перечисленных недостатков в деятельности суда и органов Роспотребнадзора следует обратить внимание на частичное наложение компетенции надзирающих органов в сфере оказания коммунальных услуг - Роспотребнадзора и Государственной жилищной инспекции (далее - ГЖИ). Рассматривая обращения граждан, Роспотребнадзор не может не обращаться к нормам жилищного законодательства, надзор за соблюдением которого входит в компетенцию ГЖИ. Последняя, в свою очередь, проверяя соблюдение жилищного законодательства (в частности, требований о лицензировании деятельности в сфере ЖКХ) обязана учитывать наличие у гражданина статуса потребителя и его особые потребительские права.

Кроме того, дискуссия⁹⁰ о правовой природе обязательства по энергоснабжению (§ 6 главы 30 ГК РФ о купле-продаже) напрямую влияет на защиту прав потребителей, поскольку размер законной неустойки за нарушение сроков выполнения требований потребителей будет исчисляться по-разному для обязательств по

⁹⁰ Головкина Д. В. К вопросу о предмете договора энергоснабжения // Вестник Пермского Университета. Юридические науки. 2015. N 2. С. 49-54.

продаже ресурсов (1%) и для обязательство по оказанию услуг по передаче ресурсов (3%). В данной ситуации поддерживаю позицию Ю. А. Канцера, который предлагает провести «разграничение договора купли-продажи коммунальных ресурсов в качестве товара от договора возмездного оказания услуг»⁹¹ и сделать это в первую очередь в сфере регулирования ЖКХ.

Неоднозначное применение терминов в нормативных актах также не способствует применению института защиты прав потребителей. Так, понятие права на качество и права на безопасность иногда применяются некорректно, что обусловлено бланкетными (отсылочными) нормами. К примеру, жилищное законодательство устанавливает обязательные требования к качеству коммунальных услуг, которое должно соответствовать требованиям законодательства о техническом регулировании (например, СанПиН 2.1.4.2496-09), которое регулирует не качество, а безопасность, являющуюся лишь одной из составляющих понятия качества.

Таким образом, имеются очевидные проблемы в защите прав потребителей в сфере оказания коммунальных услуг, что требует корректировки законодательства, в том числе в части разделения компетенции органов государственной власти, а также усиления прокурорского надзора за их деятельностью в целях обеспечения более эффективной защиты прав граждан.

ВАСИЛЬЕВА П. В.

*Саратовская государственная юридическая академия
Институт законодательства
студент*

К ВОПРОСУ О СТОИМОСТИ УСЛУГ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ В СУДАХ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

Действующее процессуальное законодательство Российской Федерации предусматривает несколько видов издержек, связанных с рассмотрением дела в гражданском процессе, в их число входит и расходы на услуги адвоката, представителя.

Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах (ст. 100 ГПК РФ). В том случае, если услуги адвоката были оказаны вы-

⁹¹ Канцер Ю. А. Природа отношений по ресурсоснабжению жилищно-коммунального хозяйства России // Российская юстиция. 2015. N 8. С. 18-21.

игравшей стороне бесплатно, то расходы на оплату услуг адвоката взыскиваются с другой стороны в пользу соответствующего адвокатского образования. При неполном или частичном удовлетворении требований расходы на оплату услуг представителя присуждаются каждой из сторон в разумных пределах и распределяются в соответствии с правилом о пропорциональном распределении судебных расходов.

Возникает вопрос, так как же суды должны определять разумность (и оправданность) расходов на оплату услуг представителя? На сегодняшний день верхние и нижние пределы этой разумности никакими нормативно-правовыми актами не установлены. На практике разумные пределы разными судьями определяются по-разному. Некоторые судьи принимают во внимание среднюю стоимость юридических услуг, сложившихся в регионе, где проходит рассмотрение дела, другие определяют эту разумность объемом документов составленных и подготовленных представителем, а третьи учитывают профессионализм и рейтинг представителя либо компании, в которой он работает, а также репутации и уровня доверия клиентов. Фактически для различных категорий споров (гражданское, налоговое семейное право) сформировались определенные ставки, исходя из количества высококвалифицированных представителей, работающих в конкретной сфере права, и от спроса на их услуги.

Так, по делу ОАО Коллективного сельскохозяйственного предприятия «Химки» к ООО «ИКЕА Ханим Лтд» суд взыскал судебные расходы на юридические услуги Goltsblat BLP, представлявших ИКЕА, сенсационную сумму почти в 14 миллионов рублей. Сумма расходов была обоснована как договорами на оказание конкретных юридических услуг и актами приема выполненных работ, так и согласованным размером ставок для различных должностей. Например, стоимость услуг юристов Goltsblat BLP, в соответствии с представленным приложением к договору, варьируется от \$140 за час работы помощника юриста до \$900 за час работы партнера фирмы.⁹² Данное решение суда было оспорено. Снижая размер судебных расходов, суд апелляционной инстанции исходил из фактической сложности и объема выполненной представителями работы, количества судебных заседаний, исключив из них расходы, не связанные с рассмотрением настоящего дела и не подлежащие возмещению.

⁹² См.: Дело № А41–16126/2012 // Арбитражный суд Московской области <http://www.asmo.arbitr.ru/> (дата обращения: 09.04.2016).

Иной пример из практики свидетельствует об иной ситуации. Например, Октябрьский районный суд города Саратова вынес решение о взыскании с общества с ограниченной ответственностью «Центр реструктуризации» расходы на оплату услуг представителя в размере 500 рублей.⁹³

Отсутствие единого толкования норм ст. 100 ГПК РФ приводит к противоречивой судебной практике и многочисленным спорам среди практиков и ученых-процессуалистов.

21 января 2016 года Пленум ВС РФ принял постановление № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела»,⁹⁴ которое определило порядок взыскания судебных расходов для всех видов споров (гражданских, административных, экономических), а также определило критерии разумности оплаты услуг представителя.

Согласно п. 13 указанного постановления разумными считаются такие расходы на оплату услуг представителя, которые при сравнимых обстоятельствах обычно взимаются за аналогичные услуги. При определении разумности могут учитываться объем заявленных требований, цена иска, сложность дела, объем оказанных представителем услуг, время, необходимое на подготовку им процессуальных документов, продолжительность рассмотрения дела и другие обстоятельства.

Довольно часто при рассмотрении вопроса о взыскании судебных расходов стороны пытаются обосновать разумность издержек на представителя, ссылаясь, прежде всего, на его положение на рынке (то есть на рейтинг представителя, его известность и значимость), а не на разумность произведенных затрат по делу применительно к сложности самого дела.

ВС РФ по данному вопросу дал четкое разъяснение о том, что сторона не может рассчитывать на полное возмещение услуг известного представителя, т. к. известность представителя стороны сама по себе не является обоснованием разумности судебных расходов на оплату его услуг. При взыскании услуг представителя в гражданском процессе заинтересованная сторона должна доказать соразмерность расходов, прежде всего, исходя из условий рассмотрения конкретного дела, а не из статуса представителя. Например, при оценке разумности затрат на представителя

⁹³ См.: Дело № 2-1249/2016 ~ М-543/2016 // Октябрьский районный суд г. Саратова <http://oktyabrsky.sar.sudrf.ru> (дата обращения: 10.04.16).

⁹⁴ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // <http://www.garant.ru> (дата обращения: 04.04.16).

следует оценивать необходимое, а не фактически затраченное время на подготовку документов (однако, как рассчитать, сколько времени требуется на составление того или иного документа, в постановлении не указано).

Необходимо отметить, что, например, в США вопрос об определении суммы за услуги представителя не возникает. Юридические фирмы повышают ставки за свои услуги на 3—4% в год. Услуги представителя в диапазоне от 1200 до 1300 долларов за час являются на сегодняшний день нормой. В то же время адвокаты с громким именем берут до 1950 долларов за час.⁹⁵

Таким образом, очевидно, что при рассмотрении гражданских дел в судах общей юрисдикции РФ критерием разумности являются обстоятельства дела, а не статус самого представителя и его цена на рынке юридических услуг. Иными словами, взыскать с проигравшей стороны большие денежные суммы, уплаченные представителям сторон за их известность, теперь не получится.

ГРАЧЕВА М. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Заочное производство — это допускаемый с согласия истца порядок рассмотрения и разрешения судом гражданского спора по существу, основанный на исследовании устных объяснений истца и других предусмотренных законом средств доказывания и осуществляемый без участия в нем извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие ответчика, которому принадлежит право требовать отмены решения в упрощенном порядке⁹⁶.

Институт заочного производства создавался с целью сокращения и упрощения рассмотрения дел в суде, а также для того, чтобы повысить ответственность сторон за свои действия.

По мнению М. К. Треушникова, заочное производство позволяет решить проблему с затягиванием рассмотрения дела в тех

⁹⁵ См.: Гонорары юристов в США побили новые рекорды // <http://www.interfax.ru> (дата обращения: 06.04.16).

⁹⁶ Черных И. И. Заочное производство в гражданском процессе. М., 2000. С. 9.

случаях, когда ответчик уклоняется от явки в суд и таким образом пытается навредить истцу⁹⁷.

Вместе с тем, проанализировав теоретическую и практическую стороны заочного производства, можно выделить ряд проблем. Одной из них является несовершенство действующих правовых норм.

Ст. 237 ГПК РФ указывает, что вступление заочного решения в законную силу привязано к вручению ответчику копии этого решения. Данное условие влечет ряд вопросов: Что подразумевается под вручением ответчику копии заочного решения? Как именно заочное решение вступает в силу, если копию вручить ответчику не возможно?

Часть юристов толкуют норму ч. 1 ст. 237 ГПК РФ расширительно, ссылаясь на положения главы 10 ГПК РФ. Например, по мнению Р. Булыгина, когда ответчик, получивший судебную повестку, меняет место жительства и не извещает об этом суд, то заочное решение, направленное по последнему известному суду месту жительства, в силу ст. 118 ГПК РФ должно считаться доставленным. Но срок на подачу жалобы должен исчисляться со дня поступления в суд почтового уведомления о невручении отправления выбывшему ответчику. Другой момент начала процессуального срока на подачу жалобы установить не так просто, ведь до поступления уведомления у суда нет информации о вручении либо невручении заочного решения.⁹⁸

Некорректное изложение норм ГПК РФ о законной силе заочного решения заставляет суды применять главу 10 ГПК РФ (Апелляционные определения Московского городского суда от 14.08.2012 N 11-16883, Хабаровского краевого суда от 03.08.2012 по делу N 33-5204). Применяя эти положения, суды говорят о том, что надлежащее уведомление ответчика о дате и времени судебного заседания и направление ему копии заочного решения, а так же отказ ответчика от ее получения являются основанием для начала течения срока на обжалование заочного решения.

Следующей проблемой заочного производства является проведение судебного разбирательства при неявке истца. Статья 233 ГПК РФ не предусматривает возможности вынесения решения при одновременной неявке истца и ответчика. В то же время ч. 2

⁹⁷ Интервью с М. К. Треушниковым, д. ю. н., заведующим кафедрой гражданского процесса юридического факультета МГУ им. М. В. Ломоносова, членом научно-консультативного совета при Верховном Суде Российской Федерации // Законодательство. 2002. N 12.

⁹⁸ Булыгин Р. В. Актуальные проблемы заочного производства в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2011. N 4.

ст. 236 ГПК РФ предписывает суду высылать отсутствовавшему истцу копию заочного решения не позднее трех дней со дня его принятия с уведомлением о вручении.

В судебной практике возникает вопрос: необходимо ли согласие неявившегося истца на вынесение заочного решения или такого согласия не требуется. На наш взгляд, согласие не явившегося в суд истца на вынесение заочного решения не требуется, так как это противоречило бы процессуальному равноправию сторон (ст. 12 ГПК РФ). Ведь закон не предусматривает получение у неявившегося ответчика согласия на вынесение заочного решения, следовательно нет оснований спрашивать такое согласие и у неявившегося истца.

Также, еще одной проблемой заочного производства является отсутствие законодательного регулирования участия нескольких истцов. Нормы ГПК РФ регулируют только случаи вынесения заочного решения при соучастии на стороне ответчика. Соучастие на стороне истца представляется сложным потому, что именно истцом должно быть дано согласие на рассмотрение дела по существу. Если участвует несколько истцов, то требуется мнение о заочном рассмотрении дела каждого из них. Если один из истцов против рассмотрения дела в отсутствие ответчика, суд не вправе рассматривать дело в порядке заочного производства. И. И. Черных считает, что суд в этом случае должен отложить рассмотрение дела по существу до явки ответчика, не лишая, таким образом, права на разрешение спора другого истца, просившего о заочном рассмотрении дела⁹⁹. И. В. Уткина считает, что в том случае, если истцы не придут к единому мнению о дальнейшем движении процесса, дело следует отложить. В случае повторной неявки ответчика в судебное заседание при согласии хотя бы одного из истцов на рассмотрение дела в заочном производстве следует исходить из видов соучастия. Так, при необходимом соучастии – рассмотреть дело и вынести заочное решение, при факультативном – выделить один или несколько исков в отдельное производство и отложить их рассмотрение, а требование истца, не возражающего против заочного производства, рассмотреть¹⁰⁰. Полагаю, что данное предложение позволяет учесть интересы всех соистцов и защитить их права.

Обобщая сказанное, следует указать, что правовое регулирование института заочного производства в российском гражданском процессе нуждается в совершенствовании. Необходимо установить объективные недвусмысленные основания и условия

⁹⁹ Черных И. И. Указ. соч. С. 50.

¹⁰⁰ Уткина И. В. Указ. соч. С. 138–139.

заочного производства, конкретные последствия уклонения от ответчика от получения копии заочного решения, детальнее определить процедуру обжалования заочных решений.

ЖУКОВСКАЯ Я. И.

*Гродненский государственный университет
имени Янки Купалы
студент*

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РУКОВОДИТЕЛЯ ЗА УБЫТКИ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Вопрос ответственности руководителя за убытки юридического лица вызывает большое количество спорных моментов. В данной статье попытаемся сравнить нормы гражданского законодательства, регулирующие данный вопрос, в Республике Беларусь и Российской Федерации.

Федеральный закон от 05.05.2014 № 99 ФЗ "О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации", вступивший в силу 01.09.2014 г., вне с, на наш взгляд, существенные изменения в гражданское законодательство Российской Федерации. Введение в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ) ст. 53.1 «Ответственность лица, уполномоченного выступать от имени юридического лица, членов коллегиальных органов юридического лица и лиц, определяющих действия юридического лица» позволило уточнить подход к ответственности руководителя.

В соответствии с п. 1 ст. 53.1 ГК РФ физическое лицо, уполномоченное законом, иным правовым актом или учредительным документом юридического лица выступать от его имени, обязано возместить по требованию этого юридического лица, выступающих в его интересах учредителей (участников) причине иные по вине данного физического лица убытки [1].

Заметим, что такого же подхода придерживается белорусский законодатель, о чем гласит п. 3 ст. 49 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК РБ): лицо, которое в силу акта законодательства или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию собственника имущества (учредителей, участников) юридического лица, поскольку иное не

предусмотрено законодательными актами или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. [2].

Российский законодатель указывает, что иск о возмещении убытков может заявить юридическое лицо, которому физическое лицо причинило убытки (в данном случае открытым остается вопрос, кто будет выступать от имени юридического лица) либо учредитель (участник) юридического лица, который действует в данной ситуации не в своих интересах, а в интересах юридического лица.

Пункт 3 ст. 49 ГК РБ закрепляет только одну категорию потенциальных истцов, в отличие от положений ГК Российской Федерации («собственник имущества (учредитель, участник) юридического лица»).

Следует указать, что в белорусском праве вопрос ответственности руководителя за убытки юридического лица регулируется и Трудовым кодексом Республики Беларусь (далее – ТК РБ).

Руководитель организации несет полную материальную ответственность за реальный ущерб, причиненный им имуществу организации (ст. 256 ТК РБ). В соответствии с частью первой ст. 252 ТК РБ руководителем является физическое лицо, которое в силу закона или учредительных документов организации осуществляет руководство организацией, в том числе выполняет функции единоличного исполнительного органа [3].

Приведем предположение Я. И. Функа, согласно которому гражданское законодательство Республики Беларусь предусматривает возможность взыскания с лица, выполняющего функцию единоличного исполнительного органа юридического лица, убытков в полном объеме, причем как реального ущерба, так и упущенной выгоды. Однако исходя из трудового законодательства Республики Беларусь с руководителя организации можно взыскать только реальный ущерб [4, с. 41].

Исходя из вышеизложенного, можно сказать, что в правоприменительной практике Республики Беларусь существует некая правовая неопределенность, которая порождает неоднозначные выводы.

Считаем необходимым обратить внимание, что п. 1 ст. 53.1 ГК РФ определяет дополнительные критерии для привлечения руководителя юридического лица к ответственности в виде возмещения убытков, причиненных по его вине юридическому лицу: лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, обязано возместить по требованию юридического лица, его учредителей (участников), выступающих в интересах

юридического лица, убытки, причиненные по его вине юридическому лицу; лицо, которое в силу закона, иного правового акта или учредительного документа юридического лица уполномочено выступать от его имени, несет ответственность, если будет доказано, что при осуществлении своих прав и исполнении своих обязанностей оно действовало недобросовестно или неразумно, в том числе если его действия (бездействие) не соответствовали обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску [1].

Отметим, что разумность или добросовестность в качестве критерия действий руководителя закреплена как в п. 3 ст. 53 ГК РФ, так и в п. 3 ст. 49 ГК Республики Беларусь.

Вышесказанное позволяет сделать вывод, что законодатели Российской Федерации и Республики Беларусь предусматривают, что не во всех случаях требуется возмещение руководителем убытков, причиненных его действиями (бездействием) юридическому лицу.

В настоящее время ГК Республики Беларусь, в отличие от ГК РФ, не содержит описанных выше дополнительных критериев для привлечения руководителя к ответственности за убытки, причиненные им юридическому лицу (соответствие обычным условиям гражданского оборота или обычному предпринимательскому риску).

Белорусский законодатель при применении мер любой ответственности, в том числе гражданско-правовой, а также в отношении взыскания убытков исходит из того, что если руководитель действовал в рамках делового риска, то никакие меры ответственности за подобные действия к руководителю применяться не будут.

Согласимся с мнением Я. И. Функа, в соответствии с которым представляется важным понимание российской правоприменительной практикой терминов «обычные условия гражданского оборота» и «обычный предпринимательский риск» [4, с. 43].

Подобно российскому гражданскому законодательству, по нашему мнению, в статью 49 ГК Республики Беларусь необходимо также ввести дополнительные критерии привлечения к ответственности руководителя юридического лица, что позволит избежать неоднозначного толкования данных законодательных норм.

Таким образом, сравнительный анализ правового регулирования ответственности руководителя за убытки, причиненные юридическому лицу, позволил выявить некоторые различия в гражданском законодательстве рассматриваемых государств и обос-

новать необходимость уточнения ст. 49 ГК РБ и включения в нее ряда положений, содержащихся в российском законодательстве, в целях унификации гражданско-правового регулирования ответственности руководителей юридических лиц Союзного государства Республики Беларусь и Российской Федерации.

Список использованной литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: 30 ноября 1994 г., N 51-ФЗ: принят Гос. Думой Рос. Федерации 21 окт. 1994 г.: в ред. Федер. Закона Рос. Федерации от 31 янв. 2016 г. // КонсультантПлюс. Россия / ЗАО «КонсультантПлюс». – М., 2016.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс]: 7 дек. 1998 г., № 218-З: принят Палатой Представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
3. Трудовой кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс]: 26 июля 1999 г., №296-З: принят Палатой Представителей 8 июня 1999 г.: одобр. Советом Респ. 30 июня 1999 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. Центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2016.
4. Функ Я. И. Ответственность руководителя за убытки юридического лица: подходы в России и Беларуси Я. И. Функ // Промышленно-торговое право. 2015.-№ 3. С. 40-43.

ИВАНОВ Н. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ УЧАСТИЯ ПРОКУРОРА В РАССМОТРЕНИИ СУДАМИ ДЕЛ О ВОЗМЕЩЕНИИ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО ЖИЗНИ ИЛИ ЗДОРОВЬЮ В РЕЗУЛЬТАТЕ НЕНАДЛЕЖАЩЕГО ОКАЗАНИЯ МЕДИЦИНСКОЙ ПОМОЩИ: НА ПРИМЕРЕ ГОРОДА САНКТ-ПЕТЕРБУРГА

На основе обобщения практики участия прокуроров в гражданском процессе за 2015 года по делам о возмещении вреда здоровью, причиненного ненадлежащим оказанием медицинской помощи и личного опыта работы в качестве общественного помощника прокуратуры Петроградского района Санкт-Петербурга автор рассматривает некоторые спорные вопросы участия прокуроров по данной категории дел, в порядке ч. 3 ст. 45 ГПК РФ.

За 2015 год судами общей юрисдикции с участием прокуроров рассмотрено 866 гражданских дел по спорам о возмещении вреда, причиненного здоровью, что составляет 6 % от общего числа рассмотренных дел с участием прокурора, из указанного числа 72 гражданских дела – по искам о возмещении вреда здоровью, причиненного в результате ненадлежащего оказания медицинской помощи, что составляет 0,5 %. Основными ответчиками являлись медицинские организации (родильные дома, поликлиники, больницы), некачественное оказанием услуг которыми ведет к негативным последствиям. По 33 делам заявленные исковые требования удовлетворены, 25 – отклонены, по 9 – прекращено производство по делу и 5 – заявления оставлены без рассмотрения. Таким образом, прокурору, вне зависимости от формы участия, следует тщательно изучить материалы гражданского дела, нормы материального (различный порядок возмещения вреда) и процессуального права, в зависимости от обстоятельств, при которых причинен вред. В соответствии с п. 9 ч. 5 ст. 19 Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (далее – 323-ФЗ)¹⁰¹ пациент имеет право на возмещение вреда, причиненного его здоровью при оказании медицинской помощи. В силу ч. 2 и 3 ст. 98 № 323-ФЗ медицинские организации и медицинские работники несут ответственность: за причинение вреда жизни и (или) здоровью при оказании гражданам медицинской помощи. Как указано в Определении ВС РФ от 06.06.2014 № 10-КГ14-2¹⁰², вред, причиненный личности или имуществу гражданина, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред (ст. 1064 ГК РФ). Потерпевший в силу положений ст. 29 Закона РФ «О защите прав потребителей» представляет доказательства, подтверждающие факт наличия недостатка услуги (повреждения здоровья), размер ущерба, а также доказательства того, что ответчик является причинителем вреда или лицом, в силу закона обязанным возместить вред. В силу ст. 1068 ГК РФ юридическое лицо либо гражданин возмещает вред, причиненный его работником при исполнении трудовых обязанностей.

Основанием для удовлетворения таких исков судами является установление фактов оказания услуг ответчиком некачественных

¹⁰¹ Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // Парламентская газета, № 50, 24.11-01.12.2011.

¹⁰² Определение Верховного Суда РФ от 06.06.2014 № 10-КГ14-2 // Доступ из СПС КонсультантПлюс. Дата обращения: 25.03.2016.

и неквалифицированных медицинских услуг, которые находятся в причинно-следственной связи между причиненным вредом здоровью и допущенными дефектами. Основанием для отказа в удовлетворении требований, в основном, послужило отсутствие одного из элементов состава гражданско-правового деликта (отсутствие либо непрямая причинно-следственная связь)¹⁰³. Следует отметить, что применительно к причинению вреда при оказании медицинской помощи установить причинную связь, несмотря на ее объективный характер, бывает очень трудно. Иногда ответчики признают или добровольно удовлетворяют требования прокурора, что следует о том, что помимо средств исковой защиты следует использовать и иные формы (средства) прокурорского воздействия (досудебный порядок разрешения спора). Статьей 12 Закона РФ «О защите прав потребителей» на страховую компанию может быть возложен штраф в размере 50 % от суммы, присужденной судом в пользу потребителя с учетом взысканных судом в пользу истца сумм страхового возмещения и компенсации расходов, связанных с восстановлением вреда¹⁰⁴. Если после принятия иска к производству требования потребителя удовлетворены ответчиком по делу добровольно, то при отказе истца от иска суд прекращает производство по делу в соответствии со ст. 220 ГПК РФ. В этом случае штраф, предусмотренный п. 6 ст. 13 Закона РФ о защите прав потребителей, с ответчика не взыскивается, что, безусловно, является существенным плюсом для ответчика, ведь не секрет, что штрафы достигают больших сумм, и данный факт может сказаться неблагоприятным образом на деятельности организации. Несмотря на конституционные гарантии и специальное законодательство¹⁰⁵ о предоставлении помощи в работе

¹⁰³ Если такие доказательства не представлены, в удовлетворении требований пациента о возмещении вреда будет отказано. Доказательством оказания медицинской услуги ненадлежащего качества является экспертное заключение, подтверждающее нарушение стандартов медицинской услуги (положено в основу решения). В основном, районные суды во всех случаях результаты экспертиз признавали научно-обоснованными, достоверными, отвечающими требованиям ст. 86 ГПК РФ. Решение Красносельского районного суда Санкт-Петербурга № 2-926/15 – причинная связь между дефектом оказания медицинской помощи и развитие поражения ЦНС у ребенка при родах. Взыскан моральный вред в размере 5 000 000 рублей.

¹⁰⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень Верховного Суда РФ, № 9, сентябрь, 2012.

¹⁰⁵ Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации [Электронный ресурс] : федер. закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ : ред. от

прокурору может оказать Приказ 422ан «Об утверждении критериев оценки качества медицинской помощи»¹⁰⁶, наличие таких критериев позволит оптимизировать и повысить эффективность исковой работы и дачу заключения по данной категории дел. Наличие вины потерпевшего в наступлении неблагоприятных для его здоровья последствий должен доказывать причинитель вреда, то есть медицинское учреждение, согласно ст. 1064 ГК РФ установлена презумпция вины причинителя вреда, который должен представить доказательства отсутствия своей вины (например, если истец не была поставлен в известность о неблагоприятных последствиях проведенной операции, что считается нарушением права на информацию и безопасность медицинской услуги). Одной из проблем прокурорско-судебной практики является то, что страховые компании добровольно не оплачивают утраченный заработок, дополнительные расходы на лекарственные препараты, которыми проводились инъекции, многими районными прокурорами заявляются исковые заявления только о компенсации морального вреда, но есть случаи положительной практики, когда наряду с компенсацией морального вреда заявляется дополнительно требование о возмещении причиненного здоровью, а именно утраченного заработка, расходов на оплату некачественных услуг по проведению обследования, подготовке, проведению лечения и убытки, потраченные на лечение, приобретение лекарств и транспортные расходы¹⁰⁷. При этом законодатель обращает внимание, что расходы подлежат возмещению причинителем вреда, если будет установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение в рамках ОМС, в таком случае ответ за запрос органов прокуратуры принимается как доказательство, которое влияет на получение дополнительных расходов для потерпевшего, согласно ч. 1. ст. 1085 ГК РФ. Если суд установит, что вследствие некачественного оказания медицинских услуг пациенту необходима медицинская помощь, которая не может быть оказана ему бесплат-

29.12.2015 : с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016 // Официальный интернет-портал правовой информации URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения: 26.03.2016).

¹⁰⁶ Об утверждении критериев оценки качества медицинской помощи : приказ Минздрава России от 07.07.2015 № 422ан // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 2015. № 43.

¹⁰⁷ Решение Приморского районного суда Санкт-Петербурга по гражданскому делу №2-229/2015. Доступ из Росправосудие. Дата обращения: 27.03.2016.

но, требования пациента о взыскании расходов на ее оказание подлежат удовлетворению.

Таким образом, прокурору, независимо от формы участия в гражданском деле, следует учитывать следующий алгоритм: 1. Законодательство, регулирующее данные правоотношения. 2. Круг лиц, участвующих в гражданских делах при разрешении споров (крайне редко суды Санкт-Петербурга привлекают работника, причинившего вред, как представляется, предъявление регрессных исков окажет профилактическую роль для медицинских работников). 3. Предмет иска с учетом положений ст. 1085 ГК РФ. 4. Обстоятельства, подлежащие доказыванию (наличие дефектов в оказании медицинской помощи и причинение вреда в виде наступления негативных последствий). 5. Специфика компенсации морального вреда (оценочная категория) по спорам, связанных с причинением вреда в результате ненадлежащей медицинской помощи – складывается из посттравматического стрессового расстройства, возникшего в связи с обстоятельствами рождения и травматизации с инвалидностью; длительности физических и нравственных страданий; реабилитации; итогового результата оказания медицинской помощи, перенесения нескольких операций).

ИГНАТОВ М. А.

*Московский государственный университет
имени М. В. Ломоносова
студент*

ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ И ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ИНСТИТУТА «ВЫТЕСНЕНИЯ» МИНОРИТАРНЫХ АКЦИОНЕРОВ В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Механизм «вытеснения» является одной из важнейших корпоративных процедур и применяется для завершения смены корпоративного контроля в акционерном обществе. В европейском понимании корпоративное «вытеснение» (*процедура squeeze-out*) - механизм превращения корпорации из публичной в частную, в связи с переходом контроля в обществе¹⁰⁸ (*going private*). Контролирующий участник использует данный механизм для устрани-

¹⁰⁸ Бабкин С. А., Бевзенко Р. С., Белов В. А. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики С. 249 [СПС Консультант Плюс].

ния оставшихся миноритарных акционеров¹⁰⁹, посредством принудительного выкупа их акций. Введение данного института в России сопровождалось рядом теоретических споров, а его применение на практике вызывает множество противоречий. В работе проведен анализ актуальных проблем института и обоснована необходимость совершенствования законодательства в данной сфере.

Российское законодательство в первой редакции ФЗ «Об акционерных обществах»¹¹⁰ механизма «вытеснения» не предусматривало. Однако, аналогичную цель выполняла процедура консолидации дробных акций. Согласно п. 1 ст. 74 первой редакции, установив определенный коэффициент, мажоритарный акционер мог посредством консолидации «вытеснить» миноритарных участников из общества¹¹¹, что вызывало множество злоупотреблений.

С принятием Главы XI,1 в ст. 84, 8 ФЗ об АО новой редакции появился классический институт корпоративного «вытеснения», который наделяет лицо, овладевшее более 95% акций общества, правом в течение 6 месяцев с момента истечения срока публичного предложения, требовать выкупа оставшихся акций. Такая возможность возникает только в случае предыдущей покупки на основании добровольного или обязательного предложения не менее 10% акций общества.

Введение нового механизма сопровождалось доктринальными спорами, а на данный момент вызывает множество проблем на стадии правоприменения, которые будут рассмотрены далее.

Во-первых, взгляды на необходимость существования столь радикального института в российской экономической, правовой системах сильно различаются. Например, Д.В. Ломакин пишет о «вытеснении» как о спорном способе принудительного прекращения корпоративного права¹¹². Часто подвергается сомнению презюмирование недобросовестности миноритарных участников, которых фактически лишают статуса акционера¹¹³. Однако, Кон-

¹⁰⁹ Степанов Д. И. Поглощение, осуществляемое путем приобретения крупного пакета акций, и вытеснение миноритарных акционеров // Хозяйство и право. N 7. С. 19.

¹¹⁰ Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 29.06.2015) «Об акционерных обществах», Российская газета, N 248, 29.12.1995.

¹¹¹ Бабкин С. А., Бевзенко Р. С., Белов В. А. Корпоративное право.. Актуальные проблемы теории и практики. С. 251 [СПС Консультант Плюс].

¹¹² Ломакин Д. В Корпоративные Правоотношения: Общая теория и практика ее применения в хозяйственных обществах. М. : Статут, 2008., С. 305.

¹¹³ Дедов Д. И. Совершенствование правового режима поглощения в акционерном праве // Предпринимательское право. 2006. №1. С. 10.

ституционный суд РФ в Постановлении от 24.02.2004 N 3-П¹¹⁴ признал применение данной процедуры конституционным и соответствующим интересам корпорации.

Основными доводами в пользу существования механизма являются: рациональность ограничения прав меньшинства на благо общества¹¹⁵; широкое распространение «вытеснений» в западной доктрине¹¹⁶; компенсаторный характер процедуры, позволяющий участникам, существование которых в обществе становится экономически неэффективным¹¹⁷, покинуть корпорацию и др.

Во-вторых, теоретически противоречивый характер механизма, вызывает множество проблем на этапе его применения.

Традиционно проблематичным является вопрос определения цены, по которой должны быть списаны акции миноритарных участников общества. Цена изъятия акций, должна быть не менее стоимости покупки акций на условиях публичного предложения, а также рыночной цены, определяемой оценщиком. В зарубежной литературе это называется доктриной «справедливой цены»¹¹⁸, то есть подтверждение уровня цены волей других участников, которые продали свои акции аналогично в процессе публичного предложения.

Кроме того, на практике введение данного механизма подвергло значительным рискам баланс интересов в обществе и повлекло множество злоупотреблений. Так, в материалах, описанных судом в Постановлении 9 ААС от 14.09.2015 по делу № А40-107221/2014¹¹⁹ мажоритарные участники, посредством

¹¹⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 24.02.2004 N 3-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 74 и 77 Федерального закона “Об акционерных обществах”, регулирующих порядок консолидации размещенных акций акционерного общества и выкупа дробных акций, в связи с жалобами граждан, компании “Кадет Истеблишмент” и запросом Октябрьского районного суда города Пензы» [СПС Консультант-Плюс].

¹¹⁵ Санин К. С. Новые правила приобретения инвесторами крупных пакетов акций // Журнал российского права. 2006. № 9.

¹¹⁶ Глушецкий А., Степанов Д. «Вытеснение» и «поглощение»: практический комментарий к новой главе акционерного закона. М.: Центр деловой информации еженедельника «Экономика и жизнь». 2006. С. 43.

¹¹⁷ Степанов Д. И. Поглощение, осуществляемое путем приобретения крупного пакета акций, и вытеснение миноритарных акционеров // Хозяйство и право. 2006. № 6. С. 19.

¹¹⁸ Kaisanlahti T. When Is a Tender Price Fair in a Squeeze-Out? 8 European Business Organization Law Review 497 (2007), at 500.

¹¹⁹ Постановлении 9 ААС от 14.09.2015 по делу № А40-107221/2014 [СПС КонсультантПлюс].

фиктивного увеличения уставного капитала, достигли необходимого порогового значения для направления обязательной оферты, а впоследствии для активизации механизма «вытеснения», чтобы избавиться от миноритарных акционеров.

Однако наиболее острым остается вопрос надлежащей защиты участников общества от неправомерного использования института. Законодатель позволяет участникам обжаловать в судебном порядке условия списания акций в течение 6 месяцев, однако при несогласии акционеров с условиями списания акций, признать сделку недействительной они не могут. ВАС РФ в Определении № ВАС-2319/10 по делу № А07-4033/2009¹²⁰ указал на иск о возмещении убытков как надлежащий способ защиты прав акционеров, предъявление которого не является основанием для признания сделки недействительной. Как следует из правовой позиции Постановления ФАС Московского округа от 20.06.2008 по делу № А40-5821/07-62-552¹²¹, бремя доказывания убытков в связи со списанием акций по заниженной цене возлагается на истца. Взыскание таких убытков остается проблематичным, а в случае недостаточности доказательств суды отклоняют требования, Постановление ФАС Поволжского округа от 05.12.2008 по делу № А72-2514/08-6-136¹²².

Такой подход, обозначенный судебной практикой, позволяет усомниться в надлежащей степени защиты прав миноритарных участников. Данная проблематика распространена и за рубежом. Например, Sect. 98 английского *Companies Act 2006*¹²³ закрепляет подобный механизм. Тем не менее, суды, придерживаясь доктрины «справедливой цены», становятся на сторону общества только в случае явных злоупотреблений. Например, в деле *Re Bugle Press Ltd*¹²⁴ участники, образовав новое общество, его голосами приняли обязательное предложение, тем самым недобросовестно активировав механизм «вытеснения» миноритариев в основном обществе.

¹²⁰ Определение ВАС РФ от 12.03.2010 № ВАС-2319/10 по делу № А07-4033/2009 [СПС КонсультантПлюс].

¹²¹ Постановление ФАС Московского округа от 20.06.2008 по делу № А40-5821/07-62-552 [СПС КонсультантПлюс].

¹²² Постановление ФАС Поволжского округа от 05.12.2008 по делу № А72-2514/08-6-136 [СПС КонсультантПлюс].

¹²³ Companies Act 2006 [Электронный ресурс] URL: http://www.legislation.gov.uk/ukpga/2006/46/pdfs/ukpga_20060046_en.pdf (Дата обращения 06.03.2016).

¹²⁴ Pennington R. R. Takeover Bids in the United Kingdom. 17 American Journal of Comparative Law 159 (1969), at 183 – 184.

Таким образом, применение механизма корпоративного «вытеснения» вызывает множество споров. Несмотря на то, что для осуществления смены контроля в обществе его применение является целесообразным, основной задачей законодателя и правоприменителя, является сохранения баланса интересов в корпорациях. С этой целью, а также ввиду распространенности злоупотреблений, представляется необходимым введение новых защитных механизмов, например, возможности признания недействительным заведомо недобросовестного выкупа акций, а также повышение эффективности текущего механизма взыскания убытков.

КОЧКИНА Е. Д., СЕБЯКИНА А. А.

Национальный исследовательский университет

«Высшая школа экономики»

студенты

МАШИНОМЕСТА КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ОБЪЕКТ – ПОБЕДА ИЛИ ПОРАЖЕНИЕ?

С момента закрепления в гражданском законодательстве термина «недвижимость» споры вокруг данного правового явления не утихают. Положения ст. 130 ГК РФ не дают четкого определения недвижимости: к таковому относятся любые объекты, прочно связанные с землей и перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба¹²⁵. Данное обстоятельство – причина существования противоречивой судебной практики в отношении спорных материальных объектов, к которым, в частности, относятся машиноместа. Последние законодательные инициативы, а также высказывания Президента о необходимости признания машиномест недвижимостью¹²⁶ порождают бурные обсуждения проблемы в научных кругах. Учитывая то, что вопрос о признании машиномест обособленным недвижимым имуществом решается в настоящее время, представляется, что данная тема актуальна как никогда. Цель исследования – анализ правового регулирования машиномест в РФ и оценка новелл, предложенных законодателем.

В судебной практике существуют два подхода к определению понятия машиноместа. Согласно первому, машиноместо –

¹²⁵ «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // Российская газета. N 238-239. 08.12.1994.

¹²⁶ В России появится новый тип недвижимости — площадка // Газета «Ведомости». URL: <http://www.vedomosti.ru/economics/articles/2016/04/05/636428-noviy-tip-nedvizhimosti> (дата обращения: 09.04.2016).

самостоятельный объект недвижимости в рамках другого нежилого помещения¹²⁷. Второй же подход предполагает отождествление машиноместа лишь с частью недвижимой вещи, за владельцами может быть признано право долевой собственности на все помещение паркинга и право определить порядок пользования помещением¹²⁸.

Выделяется также третий подход, при котором машиноместа никак не регистрируются и признаются общим имуществом по умолчанию¹²⁹. Стоит сказать, что третий подход мало реализуем в капиталистическом обществе, где существует частное право и частная собственность, поэтому о возможности его повсеместной реализации говорить не приходится.

Что же касается первого подхода, непонятно, на каком основании правоприменитель относит машиноместо к помещению. В соответствии с п. 14 ч. 2 ст. 2 Федерального закона N 384-ФЗ¹³⁰ помещением является «часть объема здания или сооружения, имеющее определенное назначение и ограниченное строительными конструкциями». Тем не менее, в нашем примере сложно говорить об изолированности объекта. В соответствии с существующей практикой нанесение краской линии разметки не является доказательством индивидуальной определенности объекта, а, следовательно, право на машиноместо не может быть зарегистрировано¹³¹.

Решение проблемы посредством возведения перегородок также не является выходом, поскольку подобное разделение машиномест законодательно запрещено¹³². Кроме того, непонятно, в чьей собственности находятся коммуникации, потолок и т. д.

Представляется, что второй подход, является наиболее оптимальным. При минимальном количестве недостатков (преимущественное право, которое в ряде случаев, напротив, является достоинством, а также «личный» характер соглашения,

¹²⁷ Постановление ФАС Московского округа от 30.06.2008 N КГ-А40/4518-08-1,2 // СПС «КонсультантПлюс».

¹²⁸ Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 29.01.2008 N АЗ3-10690/2007 // СПС «КонсультантПлюс».

¹²⁹ Бевзенко Р. Машиноместо: как лучше урегулировать принадлежность URL: https://zakon.ru/blog/2015/8/27/mashinomesto_kak_luchshe_uregulirovat_prinadlezhnost (дата обращения: 09.04.2016).

¹³⁰ Федеральный закон от 30.12.2009 N 384-ФЗ «Технический регламент о безопасности зданий и сооружений» // СПС «КонсультантПлюс».

¹³¹ Постановлении Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 19.09.2011 по делу N А05-4359/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

¹³² СП 154.13130.2013. Свод правил. Встроенные подземные автостоянки. Требования пожарной безопасности, утв. Приказом МЧС РФ от 21.02.2013 N 117 // СПС «КонсультантПлюс».

который при желании законодателя легко преобразуем в «вещный», в соответствии с которым покупатели доли будут связаны соглашением предыдущего сосособственника), данная концепция не противоречит основным принципам гражданского законодательства, а также позволяет решить ряд проблем, возникающих на практике.

В августе 2015 г. Правительством РФ был внесен проект закона¹³³, который предлагает введение нового объекта недвижимости – «площадки». Мы отрицательно относимся к данной законодательной инициативе по следующим причинам.

Во-первых, неправильным представляется само определение «площадки». В отличие от законопроекта, внесенного в марте 2013 г.¹³⁴, данный проект указывает, что «площадка» как часть здания или сооружения может использоваться как для стоянки транспортных средств, так и для размещения торговых объектов¹³⁵. Такое регулирование может привести к тому, что регистрироваться в качестве недвижимости будут сборные конструкции, ларьки и иные движимые по природе объекты на том лишь основании, что они являются частями зданий и сооружений, на территории которых осуществляется торговая деятельность. Такая ситуация приведет к абсурду, поскольку мы вернемся к порочной практике регистрации движимых объектов в качестве недвижимых.

Во-вторых, законопроект не предусматривает механизмов индивидуализации площадок, особенностей их кадастрового учета, отчуждения и приобретения. Не исключается им и ситуация параллельной регистрации площадок, как в качестве самостоятельных объектов, так и в качестве частей помещения, что приведет к спорам между собственниками, в первую очередь о границах таких объектов¹³⁶. В настоящее время даже в случае

¹³³ Проект федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части вовлечения в гражданский оборот площадок (являющихся частями здания или сооружения))» от 24.08.2015 №02/04/08-15/00039290 // СПС «Консультант-Плюс».

¹³⁴ Данный законопроект предполагал введение в оборот такого объекта как «машиноместо». См.: Проект федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 19.03.2013 № ВН-НГС-3/10 // СПС «Консультант-Плюс».

¹³⁵ Проект федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации (в части вовлечения в гражданский оборот площадок (являющихся частями здания или сооружения))» от 24.08.2015 №02/04/08-15/00039290 // СПС «Консультант-Плюс».

¹³⁶ О такой возможности также говорится в Письме Минэкономразвития от 26 мая 2015 года. См.: Письмо Министерства экономического развития Российской Федерации от 26.05.2015 № ОГ-Д23-7475 // СПС «Консультант-Плюс».

признания машиномест самостоятельными объектами недвижимости суды исходят из наличия у них признаков недвижимости как из данности – установление обособленности не входит в предмет доказывания по таким делам¹³⁷.

В-третьих, признание машиномест самостоятельными объектами недвижимости приведет к возникновению отдельного оборота данных объектов, отчуждение прав на которые никак не будет связываться с правами на жилые помещения. А ведь изначальная цель создания парковочных комплексов с машиноместами – обслуживание собственников конкретного жилого дома¹³⁸. Застройщики уже сталкиваются с подобными проблемами¹³⁹, что приводит к нарушению дорожной обстановки и нарушает публичные интересы. Подобное явление является недопустимым. С этой точки зрения интересным представляется решение данного вопроса в австрийском законодательстве¹⁴⁰.

Таким образом, на основании судебной практики и анализа последнего законопроекта, можно сделать вывод о потребности признания машиномест самостоятельными объектами недвижимости. Тем не менее, существующие законодательные инициативы, на наш взгляд, не приведут к правильному решению этой задачи. Представляется, что необходимыми для совершенствования законодательства мерами являются: исключение из законопроекта понятия «площадки» и его замена на «машиноместа»; уточнение правила кадастрового и технического учета и индивидуализация таких объектов с целью устранения дальнейших разногласий между их собственниками; ограничение целевого предназначения машиномест (использование только для размещения автомобилей);

¹³⁷ Старцева Ю. В. Покупка места на парковке. Когда суд признает такой объект недвижимым // Арбитражная практика. 2015. № 2. С. 78.

¹³⁸ Гуляев К. С. Тезисы к научному круглому столу института М-Логос «Правовая природа машиномест. Интернет-ресурс. (URL: http://www.m-logos.ru/img/Gulyaev_tezis_21092015.pdf).

¹³⁹ На практике иногда встречаются случаи, когда собственники помещений в жилом доме не пользуются созданными для данного дома парковочными комплексами, поскольку не хотят платить за машиноместа. См.: URL: <http://zebra-tv.ru/novosti/jizn/polumillionnyy-dovesok-k-novoy-kvartire/>.

¹⁴⁰ Там действует норма, которая ограничивает возможность застройщика по распоряжению машиноместами первые 3 года после постройки жилого здания. См.: E. Feil/ K.-H. Marent, G. Preisl. Wohnungseigentumsgesetz. Praxis-kommentar mit den einschlägigen Gesetzen und Vorschriften sowie Eingabe-, Vertrags- und sonstigen Mustern (Stand 1.5.2009). Wien, 2009. S. 49–51.

установление нормативов машиномест на каждый строящийся жилой дом. Введение подобных ограничений позволит ввести в оборот такой объект как машиноместа и избежать споров и неопределенностей, связанных с их использованием и отчуждением.

МУХИНА А. Л.

*Пермский государственный национальный
исследовательский университет
студент*

ПРОБЛЕМЫ В РЕГУЛИРОВАНИИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СТОРОН ДОГОВОРА ЛИЗИНГА

Лизинг существует в России достаточно долго: первые нормативно-правовые акты в этой сфере появились еще в годы перестройки. В то же время нужно учитывать, что отечественный лизинг все еще находится на стадии становления, вследствие чего данные правоотношения не урегулированы полностью. Несмотря на отрицание некоторыми авторами наличия существенных проблем в регулировании ответственности сторон договора финансовой аренды¹⁴¹, анализ данного вопроса представляется целесообразным, так как именно в этой сфере наиболее ярко проявляется специфика лизинга.

Начнем с одной из наиболее важных обязанностей лизингодателя – заключения договора купли-продажи с третьим лицом с целью приобретения предмета лизинга. Как ни странно, действующее законодательство не содержит каких-либо норм об ответственности арендодателя в случае ее неисполнения. Применение в такой ситуации общих норм об ответственности хотя и возможно, но нежелательно, так как они не позволяют в полной мере учесть их специфику, поэтому мы считаем должным согласиться с предложением Ю. А. Серковой о дополнении параграфа 6 главы 34 ГК РФ нормами, содержащими указание на право арендатора обратиться в суд с требованием о понуждении арендодателя заключить договор купли-продажи¹⁴². Заметим, что наличие обязанностей без ответственности за неисполнение – не редкость для законодательства о лизинге. К примеру, ст. 667 ГК РФ, предусматривающую обязанность лизингодателя уведомить продавца о

¹⁴¹ Кабанова И. Е. Правовое регулирование лизинга недвижимости в Российской Федерации. М.: Юстицинформ, 2013. С. 189.

¹⁴² Серкова Ю. А. Договор лизинга по российскому и зарубежному праву : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Казань, 2002. С. 10.

предстоящей сдаче в лизинг покупаемого имущества, при этом в законе нет указания ни на способ исполнения такой обязанности, ни на последствия ее неисполнения.

Мнения цивилистов относительно данных последствий расходятся. Е. В. Кабатова полагает отсутствие уведомления продавца достаточным основанием для оспаривания требований лизингополучателя¹⁴³, в чем с ней согласны многие правоведы¹⁴⁴. С другой стороны, А. А. Иванов считает, что отсутствие уведомления не освобождает от требований лизингополучателя; в этом случае лизингодатель принимает на себя риск возникновения убытков, которые могут понести все участники правоотношения при отсутствии уведомления¹⁴⁵. Очевидно, что наличие достаточной легитимации прав лизингополучателя на получение предмета лизинга должно полностью исключать дальнейшие проблемы, так как для продавца в абсолютном большинстве случаев личность того, кому передается товар, значения не имеет.

Обратим также внимание на ст. 13 ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)», которая предоставляет лизингодателю в случае неплатежа лизингополучателем лизинговых платежей более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа право на списание со счета лизингополучателя причитающихся денежных средств в бесспорном порядке. При этом в той же статье сказано: «Бесспорное списание денежных средств не лишает лизингополучателя права на обращение в суд». В этих положениях закона усматривается несогласованность данной нормы с нормами ГК РФ, предусматривающими разрешение подобных споров по правилам, которые применяются к арендным отношениям (требование о досрочном внесении арендных платежей в случае, если арендатор существенно нарушит сроки, либо расторжение договора при невнесении платежей более двух раз подряд)¹⁴⁶. Вероятно, наиболее верным шагом в решении этой проблемы была бы разработка более четкого механизма «бесспорного списания денежных средств», иначе лизингополучатель

¹⁴³ Кабатова Е. В. Лизинг: правовое регулирование, практика. М.: Инфра-М, 1998. С. 100.

¹⁴⁴ Прудникова А. Е. Лизинг как особый вид аренды: Дис. ... к.ю.н. Краснодар, 2003. С. 115. Черникова Е. В. Содержание договора финансовой аренды (лизинга) // Право и образование. 2006. № 5. С. 228.

¹⁴⁵ Иванов А. А. Договор финансовой аренды (лизинга). Учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2001. С. 46.

¹⁴⁶ Стародубова Л. В. Актуальные вопросы ответственности сторон по договору финансовой аренды (лизинга) в арбитражной практике // Арбитражный и гражданский процесс. 2008. № 6. С. 23.

станет злоупотреблять своим правом на защиту интересов в суде. Впрочем, в вопросе о возможности злоупотребления не все однозначно, ведь зачастую именно лизингодатель злонамеренно пользуется своим правом на получение денежных средств в порядке бесспорного списания¹⁴⁷.

В целях более полного анализа этого вопроса следует обратиться к юридической литературе. Например, есть мнение, что такая мера ответственности на практике может быть реализована при обращении лизингодателя в кредитную организацию, обслуживающую лизингополучателя, причем для того, чтобы денежные средства были списаны по требованию получателя средств без акцепта владельца счета, указанная возможность должна быть предусмотрена либо в законе, либо в договоре кредитной организации с клиентом¹⁴⁸. В то же время многие известные авторы высказываются в отношении данной нормы крайне негативно. Так, В. В. Витрянский писал, что «выполнение названных положений может привести к серьезным конфликтам в сфере лизингового бизнеса и многочисленным судебным спорам»¹⁴⁹, в чем с ним нельзя не согласиться. Специальные санкции отсутствуют и за неисполнение лизингодателем обязанности по уведомлению лизингополучателя о правах третьих лиц на предмет лизинга. Общие положения о договоре аренды предоставляют арендатору право в аналогичной ситуации требовать уменьшения арендной платы или расторжения договоров и возмещения убытков (ст. 613 ГК РФ), однако у некоторых ученых возникают сомнения в обоснованности применения этой нормы к отношениям, вытекающим из договора финансовой аренды. Так, они указывают на то, что поскольку «лизингополучатель самостоятельно выбирает имущество и его продавца, то он должен не хуже арендодателя знать об обременениях этого имущества»¹⁵⁰, но такая позиция представляется весьма сомнительной. Законодатель также обошел стороной

¹⁴⁷ Авдеев Е. Ю. О списании в бесспорном порядке денежных средств со счетов клиентов банка по инкассовым поручениям лизинговых компаний // СПС КонсультантПлюс. 2014; решение АС Ярославской области от 19.10.2011 по делу N А82-10048/2011 // СПС «КонсультантПлюс»; постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 16.01.2012 по делу N А82-10048/2011 // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁴⁸ Королев С. Б. Нужны новые подходы к лизинговому законодательству // Хозяйство и право. 2001. № 10. С. 121.

¹⁴⁹ Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Договоры о передаче имущества. 4-е изд., стер. М.: Статут, 2002. Кн. 2. С. 600.

¹⁵⁰ Беляева И. А. Проблемы правового регулирования ответственности сторон по договору финансовой аренды (лизинга) // Вестник РГГУ. Сер. «Юриспруденция». 2008. № 5. С. 165.

еще одно возможное нарушение лизингодателем своих обязательств – приобретение имущества у иного продавца, нежели тот, что был определен в договоре. Не вызывает сомнений, что даже если само имущество соответствует оговоренным требованиям, такое исполнение все равно нельзя признать надлежащим, но ни Гражданский кодекс, ни Закон о лизинге данную проблему не регулируют. В этой связи представляется желательным дополнение гл. 34 ГК РФ нормой о праве лизингополучателя отказаться от лизингового имущества и потребовать возмещения убытков в случаях, когда имущество приобретено не у определенного лизингополучателя продавца.

Таким образом, в области договора финансовой аренды существует ряд правовых пробелов, которые условно можно поделить на две группы: наличие обязанностей без последствий неисполнения и вопросы ответственности за неисполнение обязанности по внесению лизинговых платежей (расхождение норм ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» и ГК РФ, практическая реализация мер по бесспорному списанию средств со счета лизингополучателя). Для устранения данных несовершенств законодательства нами предлагаются следующие меры: во-первых, доработка норм, касающихся пробелов первой группы, путем конкретизации исполнения обязанностей и введение мер ответственности в случае их нарушения; во-вторых, разрешение споров по договору лизинга только в судебном порядке. Также для уменьшения числа споров в закон следует внести дополнительную регламентацию правоотношения ответственности, тогда стороны при заключении договора смогут наиболее детально предусмотреть варианты возможного поведения.

СПИРИНА Н. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ИНСТИТУТА УПРОЩЕННОГО ПРОИЗВОДСТВА

В настоящее время в сфере развития современного процессуального законодательства, прослеживается тенденция повышения доступности правосудия, оптимизации, ускорения и упрощения судопроизводства.¹⁵¹ Значительное увеличение количества дел

¹⁵¹ Галковская Н. Г. Результаты реформы упрощенного производства в арбитражном процессе [Электронный ресурс] // Вестник Томского

рассматриваемых в порядке упрощенного производства повлекли его совершенствование путем принятия Федеральных законов от 25.06.2012 N 86-ФЗ и 02.03. 2016 N 47-ФЗ "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс".

Однако и сейчас арбитражные суды сталкиваются с множеством проблем, вызванных недостаточной разработанностью данного института, а также отсутствием единообразия в вопросах толкования норм, регламентирующих упрощенный порядок рассмотрения дел. Обратимся к некоторым из них.

Поскольку переход из упрощенного производства к общим правилам рассмотрения дела усложняет процесс и всегда связан с существенным увеличением сроков рассмотрения дела, стоит проанализировать причины, по которым это обычно происходит.

Анализ судебной практики показывает, что наиболее часто такой переход связан с необходимостью выяснения дополнительных обстоятельств и исследования дополнительных доказательств по делу, что случается, при низком качестве подготовки искового материала или в случае представления ответчиком отзыва на иск с приведением доводов, оценка которых требует исследования доказательств, отсутствующих в деле, не представленных в срок.¹⁵²

Как отмечают суды, само по себе заявление ответчика о желании рассмотреть дело по общим правилам искового производства не предусматривает возможность такого перехода и противоречит положениям АПК РФ.¹⁵³

Равным образом намерение ответчика заявить встречный иск в его отсутствие и принятие к производству также не позволяют перейти к общему порядку. В частности, Семнадцатый арбитражный апелляционный суд в Постановлении от 20.02.2013 N 17АП-678/2013-ГКу пришел к выводу о том, что "только намерение ответчика о заявлении встречного иска и возможное принятие его к производству не являются основанием для перехода к рассмотрению дела по общим правилам искового производства".

Из практики арбитражных судов следует, что основаниями рассмотрения дела в общем порядке помимо указанных в законе могут быть, в частности, отсутствие у суда сведений о надлежащем уведомлении ответчика,¹⁵⁴ удовлетворение ходатайства от-

государственного университета. № 382. 2014. Доступ: <http://cyberleninka.ru/article/n/rezultaty-reformy-uproschennogo-proizvodstva-v-arbitrazhnom-protsesse>

¹⁵² Там же.

¹⁵³ Крымский Д. И. Год действия обновленного упрощенного производства в арбитражном процессе: некоторые итоги. Доступ из СПС «Консультант - Плюс»

¹⁵⁴ Решения арбитражного суда г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 21.02.2013 по делу N А56-66684/2012.

ветчика о рассмотрении дела по общим правилам искового производства.¹⁵⁵

Зачастую суды довольно абстрактно формулируют свою позицию по поводу перехода от упрощенного порядка судопроизводства к общему. Например: переход к рассмотрению спора по общим правилам искового производства осуществлен в целях выяснения обстоятельств, касающихся существования заявленных требований и возражений, раскрытия подтверждающих их доказательств, представления дополнительных доказательств, разъяснения сторонам их прав и обязанностей и последствий совершения или не совершения ими процессуальных действий, примирения сторон.¹⁵⁶

Поскольку основания перехода от упрощенного порядка к общему порядку рассмотрения дела зачастую носят оценочный характер, сторона, заявляющая соответствующее ходатайство, должна подкрепить его аргументами, действительно свидетельствующими о невозможности объективно и всесторонне рассмотреть дело в рамках упрощенного производства. При этом Пленум ВАС РФ в Постановлении от 08.10.2012 N 62 не приводит конкретных обстоятельств, которые суды должны принять и перейти к рассмотрению дела по общим правилам судопроизводства.¹⁵⁷

Интересный случай возник на практике в связи с вопросом о влиянии на упрощенное производство ходатайства об объединении дел. Следует ли переходить в общий порядок рассмотрения дела и насколько допустимо заявить такое ходатайство в принципе? По выводу суда, "рассмотрение объединенных дел производится по правилам общего искового производства. Подача заявления об объединении дел не включена в перечень оснований для перехода (ч. 5 ст. 227 АПК). Объединение дела общего производства с делом упрощенного производства АПК РФ не предусмотрено".¹⁵⁸

Одним из дискуссионных вопросов является проблема регламентации участия третьих лиц в упрощенном производстве.

¹⁵⁵ Решение Арбитражного суда Омской области от 21.02.2013 по делу N А46-29502/12.

¹⁵⁶ Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 03.12.2012 по делу N А65-24732/12.

¹⁵⁷ Аутлева В. Р. Отдельные особенности рассмотрения дел в порядке упрощенного производства в арбитражном процессе [Электронный ресурс] // Вестник Адыгейского государственного университета. № 1. 2014. Доступ: <http://cyberleninka.ru/article/n/otdelnye-osobennosti-rassmotreniya-del-v-poryadke-uproschennogo-proizvodstva-v-arbitrazhnom-protsesse>.

¹⁵⁸ Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 08.05.2013 N А56-10168/2013.

Часть 5 ст. 227 АПК РФ содержит правило о том, что суду необходимо перейти от упрощенного производства к общему исковому либо к общим правилам административного судопроизводства, если в ходе рассмотрения дела в порядке упрощенного производства удовлетворено ходатайство третьего лица о вступлении в дело. При этом Постановление Пленума ВАС РФ от 8 октября 2012 г. N 62 указывает на то, что удовлетворение ходатайства стороны о привлечении третьего лица к участию в деле или привлечение его по инициативе суда не является основанием для перехода к рассмотрению по общим правилам.

В связи с этим возникают некоторые вопросы - если сторона заинтересована в затягивании дела, она не будет самостоятельно ходатайствовать о привлечении третьего лица, а обратится к нему с просьбой об инициировании его самостоятельного ходатайства о вступлении в процесс, и в этом случае дело обязательно будет рассмотрено в общем порядке. Впоследствии в это же дело может таким же образом вступить еще одно третье лицо, процессуальные сроки начнут отсчитываться заново, и цель затягивания процесса будет достигнута.

Такие риски существуют в особенности в отношении третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований и выступающих на чьей-либо стороне. По мнению ряда авторов, способ привлечения в дело не сказывается на объеме процессуальных прав так серьезно, чтобы это с необходимостью влекло переход к общему порядку.¹⁵⁹ Все-таки думается, что при вступлении третьего лица в дело необходимо руководствоваться ч. 5 ст. 227 АПК и осуществлять переход к общему порядку во всех случаях, так как при участии такого субъекта теряется скорость и бесспорность разбирательства.

Таким образом, введение подобного рода процедур, направлено на ускорение судебной деятельности, минимизацию, судебной волокиты. Однако приведенные примеры текущей практики, свидетельствуют о том, что функционирование упрощенного производства еще не в полной мере отлажено. В связи с этим предлагается, во-первых, закрепить в АПК РФ исчерпывающий перечень оснований перехода к общему порядку рассмотрения дела, который бы исключил возможность оценочных выводов судов и способствовал формированию единой судебной практики по данному вопросу; во-вторых, установить на законодательном уровне невозможность объединения дел упрощенного и общего порядка;

¹⁵⁹ Папулова З. А. Некоторые дискуссионные вопросы современного упрощенного производства в российском арбитражном процессе // СПС «КонсультантПлюс».

в-третьих, устранить имеющиеся противоречия в Постановлении Пленума ВАС от 8 октября 2012 г. N 62 относительно обязанности суда осуществлять переход к рассмотрению дела в общем порядке при удовлетворении ходатайств третьего лица о вступлении в дело.

СУХАНОВ К. А.

Национальный исследовательский университет

«Высшая школа экономики»

студент

ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК РАЗРЕШЕНИЯ ДОМЕННЫХ СПОРОВ

Рассмотрение доменных споров в судебном порядке зачастую для сторон является невыгодным ввиду значительных временных и денежных издержек. В связи с этим в некоторых странах предусмотрен внесудебный порядок разрешения подобных конфликтов. К сожалению, на сегодняшний день в России не существует такой процедуры – отчасти, это связано с действующим приоритетом товарных знаков и, возможно, введение внесудебного порядка могло бы стать бесполезным нагромождением на систему. С такой точкой зрения нельзя согласиться, т. к. введение внесудебного порядка как минимум уменьшило бы нагрузку на суды, а также способствовало скорейшему разрешению споров между правообладателями товарных знаков и администраторами доменных имен.

За рубежом уже давно существуют и эффективно применяются внесудебные процедуры. Одна из таких в 1999 г. была одобрена Корпорацией по управлению доменными именами и IP-адресами (далее – ICANN). В основе данной процедуры положены два акта: 1) Единая Политика Рассмотрения Споров о Доменных Именах (Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy, далее – UDRP) и 2) Правила для Единой Политики Рассмотрения Споров о Доменных Именах (далее – Правила UDRP). В соответствии с актами споры, связанные с использованием доменных имен, рассматривают Арбитражные центры [2]. Лицо, считающее, что его права нарушены, может подать жалобу в один из Арбитражных центров в двух формах: письменной (на твердом носителе) и электронной [8]. Арбитражный центр для рассмотрения жалобы формирует комиссию в количестве одного или трех человек в зависимости от решения ответчика и заявителя. Также чтобы жалоба была рассмотрена, заявитель должен уплатить пошлину. Однако если от-

ветчик сообщил в отзыве о своем желании рассматривать жалобу тремя членами комиссии, то в соответствии с п. 6.4 Правил UDRP он обязан оплатить половину установленной суммы.

Бремя доказывания идентичности или сходства до степени смешения зарегистрированного товарного знака с доменным именем лежит на заявителе. Кроме того, такому лицу необходимо доказать факт недобросовестного поведения администратора доменного имени при использовании такого обозначения. Затем комиссия устанавливает соответствие жалобы установленным Правилами UDRP требованиям. При удовлетворении заявления, оно направляется ответчику, который в течение 20 дней может представить отзыв, содержащий возражения на жалобу.

Аналогичная процедура, Dispute Resolution Service (далее – DRS), была разработана британской компанией Nominet, являющейся регистратором доменных имен в зоне .uk, .cymru и .wales. Она также регламентирована двумя документами: DRS Policy и DRSPcedure. Ключевое отличие процедуры DRS от UDRP заключается в возможности подать апелляцию на действия комиссии, либо одного из членов комиссии, либо на сервис WHOIS, с помощью которого можно найти зарегистрированный домен [9].

Таким образом, введение подобных процедур способствовало организации и развитию негосударственного института, представляющего собой независимую инстанцию по рассмотрению доменных споров, а решения таких инстанций являются обязательными для исполнения. Вместе с тем, если одна из сторон или обе стороны не согласны с решением, то они вправе обратиться в суд, который может отменить решение комиссии Арбитражного центра.

Несмотря на отсутствие в России процедуры внесудебного разрешения доменных споров, суды в своей правоприменительной деятельности нередко ссылаются на Правила UDRP, отмечая при этом возможность их использования «при рассмотрении доменных споров в Российском сегменте сети Интернет» [3, 5]. Из этого можно сделать вывод, что российская судебная практика признает и допускает использование процедуры UDRP, более того, Правила UDRP распространяются на новые доменные зоны, за исключением доменов «.ru» и «.рф».

Также суды в своих решениях [4,6] ссылаются и на принятое Координационным центром национального домена сети Интернет Положение «О процедурах, подлежащих применению при возникновении споров о доменных именах» [7]. Однако данный

акт устанавливает порядок использования доменного имени при возникновении судебного разбирательства между правообладателем товарного знака и администратором спорного доменного имени. В связи с этим доработка указанного документа способствовала бы появлению и развитию внесудебного порядка разрешения доменных споров в Российской Федерации. Существует и другой вариант решения проблемы, а именно – присоединение к уже существующей процедуре UDRP. Арбитражным центром в таком случае мог бы стать Координационный центр национального домена сети Интернет, который бы и занимался рассмотрением споров между обладателями исключительного права на товарный знак и администраторами доменов. Тем более, российские компании и граждане нередко обращаются за защитой своих прав на товарный знак в Арбитражные центры. Так, в 2015 г. российская компания «Навител» подала иск в Арбитражный центр Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности по поводу доменов «navitel.moscow» и «навител.москва» против российского киберсквоттера, по результатам которого комиссия удовлетворила требования истца [1]. Таким образом, присоединение России к существующей процедуре UDRP либо разработка своих правил внесудебного разрешения доменных споров способствовали бы более быстрому разрешению конфликтов между правообладателем товарного знака и владельцем доменного имени.

Список использованной литературы

1. «Выигран первый в мире «доменный спор» в зонах .Moscow и .Москва // Официальный сайт юридической компании «Интернет и Право». URL: <http://www.internet-law.ru/info/news/navitel.moscow.htm> (дата обращения: 24.03.2016).
2. Официальный сайт ICANN. URL: <https://www.icann.org/resources/pages/providers-6d-2012-02-25-en> (дата обращения: 24.03.2016).
3. Постановление Президиума ВАС РФ от 11.11.2008 № 5560/08 по делу № А56-46111/2003 // СПС «КонсультантПлюс».
4. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 24.09.2014 № С01-246/2014 по делу № А40-149236/2012.
5. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 27.02.2015 № 09АП-1205/2015-ГК по делу № А40-105018/2014 // СПС «КонсультантПлюс».
6. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.12.2015 № С01-847/2014 по делу № А40-141314/2013.

7. Положение «О процедурах, подлежащих применению при возникновении споров о доменных именах». URL: <http://cctld.ru/files/pdf/docs/litigations.pdf> (дата обращения: 25.03.2016).

8. Uniform Domain Name Dispute Resolution Policy. URL: <https://www.icann.org/resources/pages/policy-2012-02-25-en> (дата обращения: 24.03.2016).

9. DRSPolicy. URL: <http://www.nominet.uk/resources/complaints/#whois> (дата обращения: 25.03.2016).

ТАРАСОВА В. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ УЧАСТИЯ ТРЕТЬИХ ЛИЦ, НЕ ЗАЯВЛЯЮЩИХ САМОСТОЯТЕЛЬНЫХ ТРЕБОВАНИЙ ОТНОСИТЕЛЬНО ПРЕДМЕТА СПОРА, В РАСПРЕДЕЛЕНИИ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ

Каждое судебное разбирательство в той или иной мере требует от его участников затрат: физических, временных и финансовых, — поэтому важным вопросом любого судебного процесса является точное и справедливое распределение судебных расходов.

Спорным на сегодняшний день остается участие третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора (далее — третьи лица без самостоятельных требований), в системе распределения судебных расходов.

Проводя анализ гл. 7 ГПК РФ, можно сделать вывод, что гражданское процессуальное законодательство не содержит прямого указания как о возможности возмещения расходов третьим лицам без самостоятельных требований, так и о возможности взыскания расходов с них в пользу сторон. Однако институт третьих лиц имеет немаловажное значение для рассмотрения и исхода судебного дела.

Ранее не прослеживалось единообразного подхода к решению вопроса о возмещении понесенных в результате рассмотрения дела расходов третьим лицам без самостоятельных требований как в научной литературе, так в судебной практике.

Буквальное толкование закона приводило к заключению, согласно которому в ст.ст. 38, 42, 43 ГПК РФ третьи лица без самостоятельных требований, не относятся к сторонам и не могут быть признаны лицами, в пользу которых состоялось решение

суда, как, например, закреплено в Определении Конституционного суда от 25.02.2010 N 317-О-О¹⁶⁰. Из вышесказанного следует, что третьи лица без самостоятельных требований, в рамках процессуального законодательства не имеют оснований для возмещения понесенных ими расходов. Тем не менее, не отрицалась возможность взыскания расход как убытков в отдельном гражданском деле в порядке ст. 15 ГК РФ.

На сегодняшний день чаша весов склоняется в сторону системного толкования ч. 1 ст. 43 ГПК РФ, из которого следует, что третьи лица без самостоятельных требований, пользуются процессуальными правами и несут процессуальные обязанности стороны, за исключением ряда прав, среди которых право на возмещение расходов не поименовано. Из чего можно заключить, что третьим лицам, не заявляющим самостоятельных требований, исходя из норм ст. 1, 35, 43, 98, 100 ГПК РФ, в случае предоставления письменного ходатайства, должны быть возмещены расходы на услуги представителя, а так же иные издержки, которые суд признает необходимыми¹⁶¹. Подобная позиция высказывается в Определении СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 04.08.2015 N 6-КГ15-5¹⁶². Кроме того недавно изданное Постановление Пленума Верховного суда РФ от 21.01.2016 № 1 "О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела"¹⁶³ (далее – Постановление Пленума) подтверждает данный подход, говоря о том, что возмещение расходов третьим лицам необходимо, поскольку их действия фактически способствуют принятию судебного акта.

Рассматривая второй подход, хотелось бы остановиться на порядке взыскания расходов, а именно на том, кто будет нести обя-

¹⁶⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 25.02.2010 N 317-О-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы Фонда содействия отселению жителей села Муслумово Кунашакского района Челябинской области на нарушение конституционных прав и свобод частью первой статьи 98 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁶¹ "Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 3 (2015)"(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25.11.2015) // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁶² Научно обоснованные рекомендации «О применении законодательства о судебных расходах в гражданском судопроизводстве»: утв. на заседании Научно-консультативного совета при Верховном Суде Республики Татарстан 29 ноября 2013 г. // Вестник гражданского процесса. 2014. N 1. С. 223.

¹⁶³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 N 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // Российская газета. N 43. 01.03.2016.

занность возмещения расходов, понесенных третьими лицами без самостоятельных требований.

Постановление Пленума указывает на то, что возмещение расходов третьим лицам должно производиться независимо от того, вступили ли они в процесс по собственной инициативе или привлечены по ходатайству сторон либо судом. Однако с данной позицией можно согласиться лишь в части.

В случае привлечения третьего лица, не заявляющего самостоятельные требования, по ходатайству одной из сторон, расходы должны возмещаться той стороной, которая привлекла лицо в процесс. Участие третьих лиц без самостоятельных требований, в процессе обусловлено интересами и потребностями других лиц, а не его собственными, следовательно, их привлечение без возмещения понесенных расходов будет означать "принуждение к защите за собственный счет, что принципиально недопустимо"¹⁶⁴. Аналогична ситуация с привлечением третьего лица без самостоятельных требований, судом. В данном случае понесенные им расходы будут выплачиваться из средств соответствующего бюджета.

Однако третье лицо, самостоятельно вступившее в процесс, не может требовать взыскания расходов со сторон. Как справедливо отмечает Ильин А. В., "для этого нет никаких оснований"¹⁶⁵. В этом случае лицо вступает процесс из своих собственных побуждений, преследуя цель максимально защитить свои права, и достижение этой цели уже само по себе является необходимым удовлетворением интересов третьего лица, не заявляющего самостоятельных требований. Суд, как и стороны, не должен исполнять обязанности по возмещению расходов, поскольку необходимость участия третьего лица в судебном разбирательстве была вызвана не его собственными действиями.

Важно также определить ряд условий, которые необходимы для взыскания судебных расходов. Среди общих условий выделяется относимость, реальность, соразмерность и разумность.

Но кроме вышеперечисленных можно выделить еще одно важное условие – это активность третьего лица без самостоятельных требований, в судебном процессе. В качестве критерий оценки следует назвать те действия лица, которое оно совершало во время осуществления судопроизводства. Например, принятие

¹⁶⁴ Болдырева Наталья Николаевна Проблемные аспекты реализации права третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, на возмещение судебных расходов // Вопросы современной юриспруденции . 2014. № 34.

¹⁶⁵ Ильин А. В. Право третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, на возмещение судебных расходов // Арбитражный и гражданский процесс. 2012. N 1. С. 25.

участие в судебных заседаниях, представление отзывов, обжаловании судебного решения в апелляции, кассации и так далее.

Вопрос о возможности взыскания расходов с третьих лиц без самостоятельных требований, в пользу сторон остается неразрешенным и преимущественно отрицательным, поскольку норма гражданского процессуального законодательства предусматривает взыскание судебных расходов только с той стороны, которая является "проигравшей" в деле.

Однако данный подход не всегда является целесообразным и справедливым, поскольку может привести к злоупотреблению правом со стороны третьих лиц без самостоятельных требований, затягиванию процесса путем инициирования процедуры обжалования и возникновению у сторон необходимости нести дополнительные расходы.

Здесь также видится два возможных пути решения¹⁶⁶. Исходя из системного подхода, можно вновь говорить о том, что третьи лица без самостоятельных требований, несут права и обязанности сторон, а обязанность возмещения расходов, которые суд признает необходимыми, не включена в перечень исключенных.

С другой стороны, предполагается возможность рассмотрения судебных расходов как убытков и взыскание их в отдельном гражданском деле.

Решением возникших разночтений видится уточнение порядка участия третьих лиц без самостоятельных требований, в системе распределения судебных расходов в нормах гражданского процессуального законодательства, что способствует в дальнейшем установлению единого подхода в разрешении освещенных выше вопросов и устранению неточностей.

ШИШКИН М. Н.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРИМЕНЕНИЯ ЭЛЕКТРОННОЙ ПЕРЕПИСКИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ И АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Процесс информационной глобализации, научно-технический прогресс, а также интеграция России в международное сообще-

¹⁶⁶ Ильин А. В. Право третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, на возмещение судебных расходов. Там же. С. 27.

ство стали катализатором развития новых форм взаимодействия участников правоотношений с использованием электронных средств коммуникаций, в частности, сети Интернет. В этой связи, в России стали формироваться федеральные целевые программы, целью которых является переход к электронному судопроизводству. Учитывая современную тенденцию развития отечественного судопроизводства, представляется необходимым рассмотреть электронную переписку как доказательство.

Согласно ст. 55 ГПК РФ¹⁶⁷, доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Названная норма устанавливает закрытый перечень доказательств, которые могут быть использованы в суде. Если доказательства получены с нарушением закона, то они не имеют юридической силы. Аналогичная норма содержится в ст. 64 АПК РФ¹⁶⁸, но перечень доказательств не является исчерпывающим.

Как видно из ст.ст. 75 АПК РФ и 71 ГПК РФ, письменными доказательствами являются содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, договоры, акты, справки, деловая корреспонденция, иные документы, выполненные в форме цифровой, графической записи или иным способом, позволяющим установить достоверность документа. Учитывая перечисленные признаки, доказательства, полученные с помощью электронной почты относятся к категории письменных. В отдельных случаях, в качестве вещественных доказательств могут выступать жесткие диски, дискеты, CD-Rom, CD-RW и иные носители информации. Крайне важным является соблюдение такого правила оценки доказательств как достоверность. Достоверность - это качество доказательства, характеризующее точность, правильность отражения обстоятельств, входящих в предмет доказывания.¹⁶⁹ Доцент кафедры криминалистики МГЮУ им. О. Е. Кутафина Жижина М. В. классифицирует все документы, представляемые в качестве электронных доказательств на электронные документы, электронные сообщения.

¹⁶⁷ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 06.04.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.09.2015) // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. N 46. Ст. 4532.

¹⁶⁸ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 29.06.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2015) // Парламентская газета. N 140-141. 27.07.2002.

¹⁶⁹ Треушников М. К. Судебные доказательства. М., 2004. С. 44.

Согласно ст. 2 Федерального закона "Об информации, информационных технологиях и о защите информации", электронный документ представляет собой документированную информацию, представленную в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.¹⁷⁰ Ко второй группе электронных доказательств относится электронное сообщение, то есть информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети.¹⁷¹ Электронные сообщения применяются в среде контрагентов в целях экономии времени и финансовых средств для согласования условий взаимоотношений. Такие сообщения не являются электронными документами, так как не содержат электронную подпись.

Использование электронной переписки в качестве доказательства вызывает огромные сложности прежде всего с установлением личности того, кто отправил со своего почтового ящика электронное письмо с той или иной информацией. Так, ООО «Рус-ХОЛТС» обратилось в суд с иском к ООО «Астра Трейдинг» о признании незаключенным договора поставки, взыскании неосновательного обогащения. Доказывая факт заключения договора, ответчик ссылался на то, что существенные условия могут быть согласованы в отдельных документах. Суд отказал ответчику в удовлетворении ходатайства об истребовании у ЗАО «Национальные телекоммуникации» документов о принадлежности истцу адресов электронной почты и информации о времени получения адресатами электронных писем. В обоснование своих действий суд указал на то, что принадлежность истцу адресов электронной почты не удостоверяет содержание электронной переписки сторон, если такое содержание не было зафиксировано надлежащим образом, позволяющим достоверно установить, что имел место обмен конкретными представленными стороной сообщениями.¹⁷²

¹⁷⁰ Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 31.12.2014) "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2015).

¹⁷¹ Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 31.12.2014) "Об информации, информационных технологиях и о защите информации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2015).

¹⁷² Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 20.06.2013 по делу N А56-74372/2012 // URL: <http://base.consultant.ru>

Также суды полагали, что для рассмотрения электронной переписки как допустимого доказательства по делу сторонам необходимо достичь в договоре соответствующего соглашения об ее использовании в качестве официального средства связи для выражения своей воли.¹⁷³ Тем не менее, в мотивировочных частях судебных актов по-прежнему можно встретить следующие устойчивые выводы: «...Доводы заявителя о ненадлежащем оформлении экспедиторских документов и неправомерном принятии судами в качестве доказательств переписки по электронной почте и в ISQ подлежат отклонению, поскольку в данном деле суды могли устанавливать фактические обстоятельства дела на основе всех представленных сторонами относимых доказательств. В данном случае суды первой и апелляционной инстанций, руководствуясь статьей 71 АПК РФ, оценили доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств»¹⁷⁴. Схожа в этом вопросе и позиция апелляционных инстанций судов общей юрисдикции. Так, Свердловский областной суд счел, что совокупность письменных доказательств, в том числе электронная переписка между сторонами, свидетельствует о том, что истцом, турагентом и субагентом были приняты меры для оперативного извещения туроператора об объективной невозможности для туриста воспользоваться данной туристской услугой, и признал электронную переписку надлежащим доказательством по делу.¹⁷⁵

По нашему мнению, для достижения единообразной позиции в обозначенной проблеме необходимо принятие Постановления Пленума ВС РФ, определяющего правовую природу и универсальные критерии оценки такого доказательства, как электронная переписка. Полагаем, что Постановление должно закреплять: 1) принадлежность электронной переписки к категории письменных доказательств. 2) Форму предоставления судам электронной

[ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=RAPS013;n=121925](http://ru.cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=RAPS013;n=121925). (Дата обращения: 01.04.2016).

¹⁷³ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 05.05.2009 № 09АП-3855/2009-ГК по делу № А40-81374/08-9-771 // URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=MARB;n=129720>– (Дата обращения: 03.04.2016).

¹⁷⁴ Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 04.09.2012 по делу № А56-4621/2012 // URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=RAPS013;n=103679>–(Дата обращения: 05.04.2016).

¹⁷⁵ Определение Свердловского областного суда от 14.06.2013 по делу N 33-6953/2013 // URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=SOJ;n=656931> – (Дата обращения: 09.04.2016).

переписки, содержащую дату, время, место, ПО и технические средства, сведения о лице, которое вывело на экран и распечатало переписку, а также его подпись. К подобным документам может относиться протокол осмотра письменных доказательств нотариусом. 3) Способы определения судами достоверности электронной переписки. Например, наличие надлежащим образом оформленного соглашения сторон об использовании электронной переписки с определенных почтовых ящиков конкретными лицами, либо заключение компьютерно-технологической экспертизы, подтверждающее использование обозначенных почтовых ящиков, совместно с доказательствами участия в переписке конкретных лиц.

С Е К Ц И Я № 3

ПРОБЛЕМЫ ТРУДОВОГО ПРАВА И ПРАВА СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ

АДАМОВ В. В.

*Саратовская государственная юридическая академия
студент*

ПРОБЛЕМЫ ЭФФЕКТИВНОСТИ ЗАБАСТОВКИ КАК СПОСОБА РЕШЕНИЯ ТРУДОВЫХ СПОРОВ

Право граждан на забастовку законодательно закреплено еще в период советской власти. Сам процесс закрепления этой нормы вызывает интерес. Изначально в нормативно-правовых актах СССР отсутствовало само упоминание о забастовках. Ситуация изменилась с принятием СССР 16 декабря 1966 года Международного пакта «Об экономических, социальных и культурных правах», закрепляющего в статье 8 «право на забастовки при условии его осуществления в соответствии с законами каждой страны». Незадолго до распада СССР, после широкомасштабной акции протеста – шахтерской забастовки, был срочно принят закон № 580-І от 9 октября 1989 года «О порядке разрешения коллективных трудовых споров (конфликтов)». Этот нормативно-правовой акт закрепил понятие «забастовка», охарактеризовав ее как крайнюю меру разрешения коллективного трудового спора при отсутствии иного способа разрешения трудового конфликта.

Право на забастовку закреплено 37 статьей Конституции Российской Федерации: «Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных фе-

деральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку»¹⁷⁶ и конкретизируется Трудовым кодексом РФ, введенного в действие с 1 февраля 2002 года вместо действующего до него Кодекса законов о труде РСФСР от 1971 года. Следует отметить, что формулировка, закрепленная в статье 398 ТК РФ, кардинально отличается от определения, указанного в законе 1989 года. Так, забастовкой признается «временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора».¹⁷⁷ Становится очевидным, что данный вид разрешения споров переходит из разряда крайних мер в один из стандартных видов урегулирования споров. Но законодательно усложнена процедура объявления забастовки. Она становится возможной лишь при уклонении работодателя от участия в примирительных процедурах и в случаях невыполнения работодателем соглашений, достигнутых в ходе разрешения коллективного трудового спора.

С 1990 года Федеральная служба государственной статистики (Росстат) ведет учет забастовочного движения в России. Максимальный всплеск забастовочного движения был зафиксирован в 1997 году. Это период «рельсовых войн», активных выступлений бюджетников, невыплат заработной платы. В 17 007 организациях проходили забастовки! Обратите внимание, что, например, в 2008 году таких организаций насчитывалось лишь 4.

Как обстоит дело сейчас? Анализ результатов социологического опроса, организованного Левада-Центром 23-26 октября 2015 года среди 1 600 человек в 134 населенных пунктах 46 регионов РФ, показал, что россияне считают забастовку малоэффективным методом решения трудовых споров. Наблюдается отрицательная динамика развития забастовочного движения: в 2014 году готовы к участию в такой акции 22 %, а в 2015 году – 11 %. Приблизительно 77% считают, что выступления в форме забастовки никак не изменят их материального состояния. Треть опрошенных считает, что забастовка отличается своей неэффективностью из-за того, что ими «ничего нельзя добиться». 28% опрошенных считает, что забастовка – действительно является «крайней мерой и использовать ее можно только при отсутствии иного варианта, когда избежать ее становится невозможным». Однако в феврале 2016 года по всей стране распространилась забастовка дальнбойщиков. Около 40 регионов приняли участие в акции протеста против закона «Платон» - автоматизи-

¹⁷⁶ Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. // Российская газета. 1993. № 237.

¹⁷⁷ Трудовой кодекс Российской Федерации: текст с изменениями и дополнениями на 20 января 2016 года – Москва, Эксмо, 2016. 336 с.

рованной системы взимания платы за проезд по федеральным трассам. Результат – Минтранс снизил плату. Но по силам ли владельцам грузовиков сбор 3,06 рубля за каждый километр?

Действительно, забастовка является крайней мерой в решении трудовых споров, так как ущемляет интересы обеих сторон конфликта: работодатель теряет часть возможной прибыли в связи с забастовкой, материальные убытки также несет и рабочий. В соответствии с 414 статьей ТК РФ, работодатель вправе не выплачивать заработную плату работником за время их участия в забастовке, но при этом обязательным является сохранение места работы и должности. Несмотря на жесткость мер, следует признать их необходимыми, ведь именно они являются своеобразным стимулом для сторон к разрешению конфликта.

Безусловно, законодательная власть уделила большое внимание урегулированию трудовых споров. Однако в практике организации забастовок часто наблюдаются нарушения обеими сторонами конфликта. Известны примеры нарушения трудового законодательства со стороны рабочих - несоблюдение условий, сроков установления забастовки. Есть случаи нарушения правил профсоюзными органами. Судебная практика знает такие дела, в которых профсоюзным комитетом выпускались и распространялись информационные листки, содержащие призыв не подчиняться распоряжениям и локальным актам работодателя в период проведения забастовки. Кроме того, профсоюз указывал на необходимость подчинения только забастовочному комитету и призывал не приступать к работе без разрешения забастовочного комитета, уклоняться от участия в выборах, т. е. к абсентеизму до официального начала забастовки. Данные действия не способствуют урегулированию конфликта, а, наоборот, лишь усугубляют его. Работодатели также не выполняют все требования законодательства, а порой и злоупотребляют ими. Некоторые из них считают, что начав забастовку, работники отказываются от осуществления трудовой функции. Однако это не освобождает их от обязанности соблюдения правил внутреннего трудового распорядка, а именно: охраны и безопасности труда, бережного отношения к имуществу работодателя, запрета на некорректное поведение по отношению к другим работникам, запрета на отвлечение других работников от исполнения ими обязанностей. Неправильно трактуя норму права, работодатели пытаются привлечь работников по иным основаниям, ссылаясь на то, что дисциплинарная ответственность введена не за участие в забастовке, а за несоблюдение трудового распорядка. Верховный суд, толкуя данную норму, признал такие действия противоправными. Согласно статье 414 ТК РФ участие работника в забастовке не может рассматриваться в качестве нарушения трудовой

дисциплины и основания для расторжения трудового договора. К работникам, участвующим в забастовке, запрещается применять меры дисциплинарной ответственности, за исключением случаев, предусмотренных статьей 413 «Незаконные забастовки». Работники обязаны прекратить забастовку и приступить к работе не позднее следующего дня после вручения копии вступившего в законную силу решения суда о признании забастовки незаконной органу, возглавляющему забастовку. Законодательно статья 415 ТК РФ запрещает такое явление как локаут. Однако эта проблема остается актуальной. Наиболее распространены примеры фиктивного заключения примирительного соглашения, после которого работодатель проводит увольнения активных инициаторов забастовки по различным основаниям. Все пункты соглашения, добытые в ходе забастовки, постепенно сходят на нет, возвращаясь к изначальным условиям. Эти факты еще раз подтверждают наличие проблем урегулирования трудовых споров путем забастовки.

Помимо усложненного порядка объявления, забастовка также носит дискриминационный характер. Это единственный вид урегулирования не доступный для всех граждан. Трудовым кодексом устанавливается ограничение на участие в забастовках в чрезвычайные ситуации или военное положение. Накладывается ограничение на целые категории рабочих, занятых в сфере обеспечения жизнедеятельности населения – это работники газовой службы, связи, скорой медицинской помощи. Тем не менее, закон не запрещает им реализовывать свои права любым иным разрешенным законом способом, но при этом, не приостанавливая работу. Исходя из перечисленных проблем, встает закономерный вопрос о целесообразности применения забастовок.

АЛЬБОРОВА А. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРУДА ОСУЖДЕННЫХ

Каждый имеет право на труд вне зависимости от его места пребывания¹⁷⁸. Данное конституционное право также распространяется и на лиц, находящихся в местах лишения свободы по приговору суда. В связи с возникающими в правоприменительной практике и доктрине вопросами, касающимися правового ре-

¹⁷⁸ Ст. 37 Конституции Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993).

гулирования трудовой деятельности осужденных, имеется необходимость их глубокого теоретического исследования.

СФЕРА РЕГУЛИРОВАНИЯ. Каждый осужденный к лишению свободы обязан трудиться¹⁷⁹. По этой причине возникает вопрос, к сфере регулирования какой отрасли права относится труд осужденных: специального – уголовно-исполнительного или общетраслевого – трудового? Правовое регулирование этого труда является одним из острых и актуальных вопросов в доктрине уголовно-исполнительного и трудового права. Связано это с тем, что на протяжении длительного времени, проблемы, вытекающие из особенностей труда, регулируются бланкетно: никакие нормативно-правовые акты, включая Трудовой кодекс и Уголовно-исполнительный кодекс, не указывают сферу применения норм законодательства о труде к отношениям, возникающим в процессе труда осужденных, что неоднозначно решает вопрос об отраслевой принадлежности подобных правоотношений.

ТРУДОВЫЕ ЛИ ЭТО ОТНОШЕНИЯ? Отношения, возникающие при выполнении работ лиц, осужденных к лишению свободы, имеют все основные черты, характерные для трудовых отношений. Следует отметить, что продолжительность рабочего времени осужденных к лишению свободы, оплата труда, правила охраны труда, техники безопасности и производственной санитарии устанавливаются в соответствии с законодательством РФ о труде¹⁸⁰.

В соответствии со ст. 15 ТК РФ трудовые отношения - отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретного вида поручаемой работнику работы) в интересах, под управлением и контролем работодателя, подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. Исключением, не соответствующим данному правилу, является то, что они в основном возникают не на основе собственного добровольного волеизъявления, а путем принуждения. Однако данное принуждение допускается ТК РФ и не противоречит ст. 4 ТК РФ, запрещающей принудительный труд. В связи с

¹⁷⁹ Ч. 1 Ст. 103 Уголовно-Исполнительный Кодекс РФ от 08.01.1997 № 1-ФЗ (ред. от 28.11.2015).

¹⁸⁰ Там же. Ст. 104, 106.

этим оно не может выступать препятствием для признания данных отношений трудовыми. Помимо этого отсутствует процедура заключения Трудового Договора, но ограничивать факт возникновения трудовых отношений случаями заключения трудового соглашения малообоснованно¹⁸¹. Связано это с тем, что трудовые отношения могут возникнуть с момента фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя в соответствии со ст. 16 ТК РФ.

Трудовые отношения осужденных к лишению свободы должны быть урегулированы трудовым законодательством с применением норм уголовно-исполнительного права субсидиарно. Полагая, что данный пробел может быть устранен путем включения главы, посвященной лицам, осужденным к лишению свободы и привлекаемым к труду в раздел XII ТК РФ - особенности регулирования труда отдельных категорий работников.

ОПЛАТА ТРУДА. Обратимся к ежегодным докладом Уполномоченного по правам человека за 2009, 2012, 2013 гг. Особое внимание российский омбудсмен уделяет оплате труда осужденных. Так, в г. Копейске Челябинской области осужденные выразили недовольство, причиной которому послужили расчетные листки по оплате труда за 2012 год, в которых суммы заработной платы составляли от 5 до 20 рублей в месяц.¹⁸² Соответственно, заработная плата осужденных была во много раз меньше МРОТ. С чем же это связано. Во-первых, согласно ст. 133 ТК РФ месячная заработная плата работника, полностью отработавшего за этот период норму рабочего времени и выполнившего нормы труда (трудовые обязанности), не может быть ниже МРОТ, однако зачастую данные лица полностью норму рабочего времени не отработывают. Во-вторых, ст. 107 УИК РФ гласит, что из заработной платы и иных доходов осужденных к лишению свободы производятся удержания для возмещения расходов по их содержанию. В-третьих, согласно ст. 102 УИК РФ осужденные к лишению свободы несут материальную ответственность в соответствии с гражданским законодательством и законодательством о труде РФ. Таким образом, путем несложных подсчетов у нас и получается столь ничтожная сумма оплаты труда лиц, осужденных к лишению свободы. Однако, несмотря на правомерный вычет сумм из заработной платы, необходимо совершенствовать законодательство. Считаю, что урегулирование порядка привле-

¹⁸¹ Чубраков С. В. Некоторые проблемы правового регулирования труда осужденных // Вестник ТомГУ, 2007. № 300.

¹⁸² Доклад уполномоченного по правам человека в Российской Федерации за 2012 г. // Российская газета. 29.03.13.

чения осужденных к материальной ответственности, путем внесения изменений в ст. 102 УИК РФ послужило бы началом положительных изменений в сфере регулирования оплаты труда осужденных к лишению свободы.

Также заслуживает внимания вопрос об обязательной работе осужденных без оплаты труда. Ст. 106 УИК РФ ограничивает длительность данного труда до 2 ч. в неделю в порядке очередности, что является положительным моментом, наряду с ним на труд без оплаты труда не распространяются социальные льготы (запись в ТК, отпуск и т. д.). Данную норму права я считаю необходимо упразднить в связи с архаичностью ее характера. Целесообразно было бы создание отдельной бригады осужденных, в обязанности которой входило бы благоустройство территории. Необходимо предусмотреть систему оплаты труда для работников такой бригады.

ДИСКРИМИНАЦИЯ. Мужчины старше 60 лет, женщины старше 55 лет, а так же инвалиды I и II группы привлекаются к труду по их желанию¹⁸³. Таким образом, лиц, отбывающих наказание в виде лишения свободы, можно классифицировать по двум основаниям: 1) Трудоустроенные 2) Не трудоустроенные. И те и другие в местах заключения питаются, одеваются, пользуются средствами личной гигиены и услугами коммунально-бытового характера. Однако лица, относящиеся к первой категории, возмещают стоимость данных услуг за счет удержаний, а вторая категория осужденных обеспечивается питанием и предметами первой необходимости за счет государства. Возникает вопрос, не дискриминирует ли такое положение трудоустроенных заключенных? Нет, не дискриминирует, в связи с тем, что и трудоустроенные и нетрудоустроенные выплачивают удержания. Однако нетрудоустроенные выплачивают их из пенсионных пособий либо из пособий по инвалидности.

ПРАВО ИЛИ ОБЯЗАННОСТЬ. Значительной проблемой в области регулирования труда лиц, осужденных к лишению свободы служит то, что национальные нормы уголовного законодательства не включают в себя возможность привлечения осужденных, отбывающих наказание в виде лишения свободы, к труду как один из карательных элементов лишения свободы. Подтверждением тому служат положения ст. 56 УК РФ, не связывающие обязательное привлечение к труду с лишением свободы. А значит, осужденные к лишению свободы не обязаны трудиться, это является их правом. Губенко А. считает, что осужденные должны

¹⁸³ Ст. 103 Уголовно-Исполнительный Кодекс РФ от 08.01.1997 №1-ФЗ (ред. от 28.11.2015).

быть свободны в выборе: трудиться им или нет¹⁸⁴. При этом следует принимать во внимание, что к труду в данных случаях привлекаются не рядовые граждане, а осужденные, поэтому, безусловно, на них не должны распространяться все права и гарантии предоставляемые работникам. Сфера же лишаемых прав должна быть ясно очерчена¹⁸⁵.

БРИЧКА Ю. Ю.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ДИСКРИМИНАЦИЯ ПО ВОЗРАСТНОМУ ПРИЗНАКУ ПРИ ПРИЕМЕ НА РАБОТУ

Дискриминация по возрасту в трудовой сфере – явление распространенное. Она носит ненасильственный характер и ее редко выделяют в самостоятельную проблему. Обратимся к статистике: 41% респондентов на вопрос о своем отношении к возрастному цензу на занятие определенной должности заявили, что это не что иное, как прямая дискриминация в сфере труда. А вот половина опрошенных указали, что такое явление допустимо. Однако есть немало причин относиться к дискриминации по возрастному признаку как к отдельной самостоятельной проблеме.

Почему дискриминация вообще происходит, если в законодательстве закреплён прямой запрет на ущемление прав работников? Обратимся к статье 19 Конституции РФ, в которой говорится о запрете любых форм ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Обратимся к статье 37 Конституции РФ, в которой говорится о запрете дискриминации в сфере труда, но при этом также нет прямого указания на возраст. Тогда поищем ограничения в Трудовом Кодексе, являющемся одним из главных источников трудового права. Статья 64 ТК РФ гласит: «Какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при заключении трудового договора в зависимости от пола, <...> , возраста, <...> , а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, не допускается, за исключением случаев, в кото-

¹⁸⁴ Губенко А. Регулирование труда осужденных к лишению свободы.// Законность, № 11, 2005 г.

¹⁸⁵ Чубраков С. В. Некоторые проблемы правового регулирования труда осужденных // Вестник ТомГУ, 2007 №300.

рых право или обязанность устанавливать такие ограничения или преимущества предусмотрены федеральными законами»¹⁸⁶. Кроме того, в статье 3 ТК РФ, посвященной дискриминации, есть прямое указание на запрет по возрастному признаку, а также предусмотрено, что в случаях, регламентирующихся законом, ограничения возможны. Идем далее, Федеральным законом от 02.07.2013 № 162-ФЗ (ред. от 22.12.2014) "О внесении изменений в Закон Российской Федерации "О занятости населения в Российской Федерации" и отдельные законодательные акты Российской Федерации", запрещается ограничивать права человека на трудовую деятельность на основании обстоятельств, не связанных с его деловыми качествами. Законом установлена административная ответственность по ст. 13.11.1 КоАП РФ в виде штрафов.

В некоторых случаях ТК при приеме на работу предусматривает возрастные ограничения. Так, принимать на работу подростков, не достигших 16 лет можно только по согласованию с профсоюзом, а тех, у кого возраст не превышает 14 лет – только с разрешением органа опеки, а также родителей или опекунов. Лица, не достигшие 18 лет, не могут работать в условиях вредного и тяжелого производства, а также там, где может быть нанесен ущерб их нравственности – в игорных домах, ночных клубах, на производстве и транспортировке алкогольной и наркосодержащей продукции. В статье 153 ТК РФ есть ограничения применения труда женщин на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, а также на подземных работах, за исключением нефизических работ или работ по санитарному и бытовому обслуживанию.

Чтобы трудоустройство соответствовало букве закона, работодатель должен тщательно проверить каждое основание для приема на работу и потребовать все необходимые документы в том случае, когда условия труда отличаются от общих. Здесь следует руководствоваться, в первую очередь, таким документом, как соответствующий закон о приеме на работу, а также теми, которые регламентируют трудовую деятельность по данной специальности. Кадровой службе предприятия при приеме на работу необходимо строго следовать ст.ст. 3 и 64 ТК РФ, чтобы устанавливаемые ограничения для кандидатов предъявлялись объективно и обоснованно. В противном случае, получив письменное уведомление о причинах отказа, который будет сочтен необоснованным, соискатель имеет право счесть их дискриминацией и обратиться с претензией в органы Федеральной инспекции

¹⁸⁶ Трудовой кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 30.12.2001 № 197-ФЗ с изм. и доп.

труда или непосредственно в суд. Но каждый ли работник, подвергшийся дискриминации захочет проходить судебную процедуру и как он будет потом дальше продолжать работать в этой компании? Я думаю - нет, это займет слишком много времени, в таком случае легче найти другую работу.

Обращусь к зарубежной практике. Юридически дискриминация по возрасту на работе и при найме на работу запрещена и в США. С 1967 года в стране действует специальный закон о запрете возрастной дискриминации при трудоустройстве. Суть запрета заключается в том, чтобы не допускать не только отказов в приеме на работу претендентам в возрасте более 40 лет, но и оплачивать в дальнейшем их труд наравне с более молодыми сотрудниками, находящимися в компании на той же позиции. Важно, что закон запрещает не только указывать предпочитаемый возраст и возрастные ограничения в объявлениях о приеме на работу, он запрещает работодателю даже задавать кандидату вопросы о его возрасте или дате рождения на собеседованиях. В случае, если кандидат подвергся дискриминации по возрасту (даже если речь идет о скрытой дискриминации, когда, отказывая по возрастному признаку, называют другую причину), он может подать жалобу в государственную Комиссию по соблюдению равноправия по трудоустройству – ее отделения есть в большинстве городов США. Подтверждать свое заявление письменным отказом потенциального работодателя не надо: его в любом случае ждет серьезная проверка и немалые финансовые санкции.

Обращусь к судебной практике нашей страны. Судебных прецедентов по данной теме мало, так как процедура доказывания сложна, но случаи взыскания морального вреда есть. Вот один из них: решение суда г. Воронежа от 28 января 2008 г. по делу № 11-27/08. В деле по иску гражданина к ООО «Талирс Плюс» суд в апелляционном решении, которым исковые требования частично удовлетворены, признал отказ в приеме на работу гражданина по основаниям «не подходит по возрастной категории» незаконным, взыскал компенсацию материального ущерба и морального вреда, однако отказал в удовлетворении требования обязать ответчика заключить с истцом трудовой договор со ссылкой на то, что «заключение трудового договора с конкретным лицом, ищущим работу, является правом, а не обязанностью работодателя». Данное решение еще раз подчеркивает свободу работодателя в осуществлении экономической деятельности и последствия отсутствия в законодательстве четких критериев определения дискриминации в трудовых отношениях. Суд указал на то, что в качестве доказательств дискриминации могут быть представлены как письменные доказательства (мотивированный

отказ в приеме на работу, объявление о наборе персонала в средствах массовой информации), так и свидетельские показания.

Что касается российского законодательства, я считаю, что нужно ужесточить ответственность работодателей за дискриминацию по возрастному признаку при приеме на работу. Определенный шаг уже сделан. 14 июля 2013 года вступил в силу п. 6 ст. 25 Закона РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации", согласно которому в объявлениях о работе упоминание сведений о прямом или косвенном ограничении прав или об установлении прямых или косвенных преимуществ, не связанных с деловыми качествами работников, запрещается, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами.

Я считаю, необходимо рассмотреть и предложение по ведению собеседований с кандидатами, ведь на собеседовании и решается вопрос о трудоустройстве работника и в большинстве случаев работодатель сразу отказывает при приеме на работу, узнав возраст потенциального работника. Если запретить это, то у работника будет шанс проявить себя, показав свои профессиональные навыки, зарекомендовать себя опытным и знающим.

БУГАЕНКО П. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

НОВЫЕ ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ В СВЕТЕ ПРИНЯТИЯ ДЕКЛАРАЦИИ МИНИСТРОВ ТРУДА И ЗАНЯТОСТИ СТРАН БРИКС: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ И ВОЗМОЖНОСТИ

Для начала выделим определенные проблемы, связанные с трудом в нашей стране: нехватка рабочих мест на высокотехнологичных производствах; нестабильная трудовая мобильность внутри страны; недостаточная разработанность профессиональных стандартов. Первая проблема связана прежде всего с нехваткой самих высокотехнологичных производств в стране, вторая - миграционные потоки направляются в большие города, такие как Москва, Санкт-Петербург, в связи с большей вероятностью трудоустроиться. О третьей подробнее далее в докладе.

В 2010 году Генеральной Ассамблеей ООН была предложена идея разработки Повестки дня устойчивого развития до 2030 года или "17 целей в области устойчивого развития".¹⁸⁷ В период ее

¹⁸⁷ <http://www.un.org/russian/news/story.asp?newsID=25172#.Vp6YtyqLTWI>

принятия, но в соответствии с ее текстом на международной конференции труда принимается Рекомендация № 204¹⁸⁸, которая содержит разъяснения по переходу к формальной занятости.

По оценкам Международной организации труда (далее — МОТ) данная программа охватывает идею достойного труда для всех, вопросы молодежной занятости, детского и принудительного труда, повышения квалификации, расширения прав и возможностей женщин, а также роста производительности труда и продуктивной занятости. Помимо этого программа содержит конкретную цель "содействовать устойчивому и инклюзивному экономическому росту, полной и продуктивной занятости и достойному труду для всех".¹⁸⁹

В связи с тем, что на этом заседании Административного совета МОТ, посвященной Повестке дня устойчивого развития до 2030 года, представитель России выступал также и с официальным заявлением от имени стран БРИКС. Далее состоялась первая встреча министров труда и занятости стран БРИКС, на которой были определены основные приоритеты сотрудничества по вопросам формализации рынков труда и связи этих усилий с экономическим ростом и социальным развитием, которые нашли свое отражение в заключительной Декларации¹⁹⁰ (далее - Декларации) министров труда и занятости БРИКС.

Основной задачей в Декларации провозглашен переход к формальной занятости. В документе обозначены меры при помощи которых участники стремятся достичь данной задачи. При более детальном анализе становится ясно, что данный документ будет дорабатываться и детализироваться.

Одной из главных мировых проблем занятости считается безработица и ее растущий уровень. Ежегодно рынок труда увеличивается на 40 млн. человек. Это означает, что в период до 2030 года в глобальной экономике необходимо будет создать более 600 млн. новых рабочих мест. Согласно данным Росстата уровень безработицы по стране составляет 53%, среди молодого населения 15,2%. Данная статистика приведена для того, чтобы наглядно показать состояние молодежной занятости, так как изменения в первую очередь отразятся на данном слое населения.

Так, в п. 6 Декларации одна из мер, направленных для повышения качества и инклюзии занятости, предусматривает разра-

¹⁸⁸ http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/-normes/documents/normativeinstrument/wcms_386779.pdf

¹⁸⁹ http://www.ilo.org/moscow/news/WCMS_390778/lang--ru/index.htm

¹⁹⁰ <http://brics2015.ru/documents/> (Официальный сайт председательства Российской Федерации в БРИКС)

ботку профессиональных стандартов и квалификаций. В Российской Федерации данные стандарты и квалификации существуют с 2012 года - в Трудовой кодекс была введена ст. 195.1. "Понятие квалификации работника, профессионального стандарта". Помимо этого, реестр профессиональных стандартов ведется и постоянно актуализируется Министерством труда и социальной защиты Российской Федерации,¹⁹¹ с 1 июля 2016 года полномочия по порядку разработки и утверждения профессиональных стандартов, а также установления тождественности наименований должностей, профессий и специальностей, содержащихся в едином тарифно-квалификационном справочнике работ и профессий рабочих, едином квалификационном справочнике должностей руководителей, специалистов и служащих, наименованиям должностей, профессий и специальностей, содержащимся в профессиональных стандартах, закрепляются за Правительством Российской Федерации¹⁹². Поэтому возникают следующие вопросы: если это положение содержится в итоговом документе сотрудничающих стран, будут ли профессиональные стандарты и квалификации универсальны для всех стран-участников БРИКС? каким образом государства будут унифицировать их? какие плюсы в этом процессе будут для работающих граждан? Отсюда вытекает и другое положение Декларации, связанное с повышением качества образования, так как принятие профессиональных стандартов ставит перед собой задачу соотнести стандарты образования и профессиональные стандарты.

Следующей мерой, содержащейся в том же п. 6 Декларации, является положение о трудовой мобильности. В рамках такого международного документа данное положение воспринимается как поддержка трудовой мобильности в рамках стран БРИКС, а не только на внутригосударственном уровне. Это вызывает интерес в возможности реализации данного положения с учетом национальных особенностей каждой из стран-участников, их экономического развития и востребованностью тех или иных профессий на рынке труда каждой их стран. Рассматривая данное положение в плоскости единого рынка труда стран БРИКС, перед государствами возникают проблемы, требующие решения, для эффективного функционирования данного рынка: сбор актуальных данных о наличии рабочих мест; унификация учета документов об образовании, чему, возможно, будет способствовать другой пункт

¹⁹¹ <http://profstandart.rosmintrud.ru/-/aktualizirovan-reestr-professionalnyh-standartov-perecen-vidov-professionalnoj-deatelnost-1?redirect=%2F>

¹⁹² Федеральный закон от 02.05.2015 № 122-ФЗ "О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации и статьи 11 и 73 Федерального закона "Об образовании в Российской Федерации".

данной программы - разработка профессиональных стандартов, а также система учета стажа, социальных выплат, гарантий прав работников, уехавших за рубеж. Это осложняется географической разрозненностью регионов стран БРИКС, а также правовых систем. В тоже время данная стратегия действия с дальнейшей доработкой нормативно-правовой базы, на наш взгляд, будет способствовать улучшению ситуации с занятостью молодежи, так как выпускники ВУЗов, будут иметь возможность найти работу за рубежом с сохранением государственных гарантий.

О стремлении к сотрудничеству стран БРИКС в рамках сферы труда и профессионального образования свидетельствует создание Сетевого университета БРИКС (далее – СУ БРИКС), который уже начал свою работу и объединяет образовательные организации высшего образования стран БРИКС. Данный образовательный проект будет направлен на разработку преимущественно многосторонних краткосрочных совместных образовательных программ, магистерских и аспирантских программ обучения, а также совместных научно-исследовательских проектов в различных сферах в соответствии с общими стандартами и критериями качества, при условии соответствия результатов обучения участников СУ БРИКС государственным стандартам.¹⁹³ Диплом Сетевого университета будет действовать на территории стран-членов БРИКС, в дальнейшем предполагается признание диплома другими странами мира. Таким образом, подтверждается высказанная в начале работы идея о создании единого рынка труда, фундаментом для которого будет подготовка специалистов также в рамках СУ БРИКС. Эта, безусловно, положительная концепция, создает огромное информационное поле для обмена опытом, разработке новых социальных программ, а также открытие новых рабочих мест, но ставит перед разработчиками необходимость детального разрешения уже вышеупомянутых проблем дальнейшего трудоустройства в географическом просторе БРИКС.

Представляется, что дальнейшая разработка положений Декларации путем нормативно-правового регулирования: взаимодействия министерств и ведомств (Минтруда, Минобрнауки, МВД РФ и т.д.) с соответствующими министерствами и ведомствами государств-участников БРИКС; информационного обмена; "командирования" потенциальных работников между странами БРИКС будет способствовать созданию неизвестных ранее трудовых отношений, а также открытию перед соискателями новых карьерных возможностей.

¹⁹³ Меморандум о взаимопонимании о создании сетевого университета БРИКС от 18.11.2015 <http://brics2015.ru/documents/>

ПРОБЛЕМЫ КВАЛИФИКАЦИИ ДОГОВОРОВ, СОДЕРЖАЩИХ ЭЛЕМЕНТЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА И ТРУДОВОГО ДОГОВОРА

Большинство трудоспособного населения занято в отношениях наемного труда. В соответствии со ст. 37 Конституции Российской Федерации гражданин может свободно распоряжаться своими способностями к труду, следовательно он может вступать в трудовые, гражданские и иные отношения.

Большое значение на практике имеет разграничение трудовых отношений и отношений, возникающих при использовании труда, поскольку лишь на лиц, заключивших трудовой договор, распространяется законодательство о труде, о социальном обеспечении и страховании. Предпочтение заключению гражданско-правовых договоров со стороны работодателей объясняется тем, что они дают более широкие возможности по прекращению отношений, не влекут дополнительных выплат работникам, не обременяют работодателя огромным числом обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством. Поэтому нередко работодатели пытаются трудовые отношения скрыть под гражданско-правовыми отношениями, хотя Трудовой Кодекс РФ устанавливает, что заключение гражданско-правовых договоров, фактически регулирующих трудовые отношения между работником и работодателем, не допускается. Более того, Конституционный суд установил, что применение положений трудового законодательства к отношениям, возникшим на основании гражданско-правового договора направлено на обеспечение баланса конституционных прав и свобод сторон трудового договора, а также надлежащей защиты прав и законных интересов работника как экономически более слабой стороны в трудовом правоотношении¹⁹⁴. В связи с чем критерии разграничения трудовых отношений и других отношений, возникающих при использовании труда, имеют большое значение.

Проблемы квалификации договоров связаны с тем, что законодатель не определил критерии, которые бы во всех случаях позволяли бы определить договор как трудовой или гражданско-

¹⁹⁴ Конституционный суд Российской Федерации определение от 29 мая 2014 г. N 1094-О

правовой. Поэтому квалификация того или иного договора должна осуществляться в результате системного анализа всех его элементов. Важным является и то, что наименование договора не может служить достаточным основанием для причисления его к трудовому или гражданско-правовому договору, здесь основное значение имеет смысл договора, его содержание¹⁹⁵.

Природа отличий между гражданско-правовыми договорами и трудовым договором определяется тем, что предметом трудового договора является личное выполнение работником определенной трудовой функции. Предметом же гражданско-правового договора является результат труда, который может быть достигнут и с привлечением других лиц.

Факт перезаключения на новые сроки гражданско-правовых договоров в течение длительного времени не свидетельствует однозначно о том, что имеются трудовые отношения. На практике встречаются судебные решения, в которых отмечается, что неоднократное заключение договора с одним и тем же исполнителем не свидетельствует о наличии трудовых отношений¹⁹⁶. В конкретном случае необходимо установить, на что была направлена воля сторон при заключении договора: на относительно длительный, стабильный процесс выполнения трудовой функции либо на выполнение работы в определенные сроки.

Контрагент по гражданско-правовому договору обеспечивает деятельность лица, заключившего договор, материалами, оборудованием, только при необходимости, в то время, как обязанность работодателя обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей - прямая обязанность, законодательно закреплённая в Трудовом Кодексе РФ. Помимо этой обязанности, работодатель должен обеспечить работнику условия труда. Суды указывают, что договор может быть признан трудовым, если работникам обеспечиваются безопасные условия труда¹⁹⁷.

В отличие от гражданско-правового договора, на работника, заключившего трудовой договор, распространяется обязанность

¹⁹⁵ Постановление ФАС Северо-Западного округа от 09.12.1999 N A05-4236/99-93/21; Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 01.09.2015 N 08АП-8285/2015 по делу N A75-5225/2014.

¹⁹⁶ Постановление ФАС Московского округа от 13.11.2008 N КА-А40/10488-08 по делу N A40-59261/07-14-314.

¹⁹⁷ Постановление ФАС Поволжского округа от 29.01.2009 по делу N A49-18/08; Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 25.05.2009 по делу N A29-7237/2008.

подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка. За ненадлежащее выполнение обязанностей работник может нести дисциплинарную ответственность.

Порядок оплаты труда, осуществляемый по договору, характерен для трудовых правоотношений. Сама по себе возмездность договора не может быть квалифицирующим признаком для признания договора трудовым, так как гражданско-правовые договоры также основаны на этом принципе. Для квалификации правоотношений важным является тот факт, что гражданско-правовые договоры могут быть исполнены и без вознаграждения. В то время как обязанность выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в установленные сроки относится к основной обязанности работодателя.

В Письме УФНС России разъяснено, что существенным условием трудовых отношений является обеспечение социального страхования работника, а гражданско-правовой договор этого условия содержать не должен¹⁹⁸. На практике суды указывают, что могут иметь значение обстоятельства: оплачивались ли больничные; производились ли отчисления в ФСС РФ; предусмотрена ли в договоре обязанность обеспечить социальное страхование работника и др. Еще одним важным моментом в рассматриваемой проблеме является такое объективное явление, как неизбежность субъективного фактора, присущего любому судебному решению. Суды не демонстрируют единообразного подхода в вопросах квалификации договоров. При схожих обстоятельствах дела решения судов могут быть прямо противоположными. Во вторых, суд осуществляет на основании фактов, указанных и подтвержденных сторонами. В то же время доказательствами, стороны могут не располагать, так как никаких письменных документов, свидетельствующих об истинной правовой природе соглашения, заключенного между работником и работодателем, нет, а волю сторон на вступление в отношения в судебном заседании установить невозможно.

В последнее время в трудовые договоры с руководителями организаций включаются условия трудового и гражданско-правового характера, деятельность работников может регулироваться нормами не только трудового, но и гражданского права. При этом суды устанавливают, что в случае коллизии трудовых и корпоративных норм нормы корпоративного законодательства имеют приоритетное значение¹⁹⁹.

¹⁹⁸ Письмо УФНС России по г. Москве от 25.12.2007 N 21-11/123985.

¹⁹⁹ Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 17.04.2008 N A11-2685/2007-K1-10/129.

Проблема разграничения трудового и гражданско-правового договора является актуальной. Это обусловлено тем, что правовое регулирование отношений находится в зависимости сразу от двух отраслей права: и трудового, и гражданского. На сегодняшний день нельзя выделить один критерий, который был бы достаточным и исчерпывающим. Все обстоятельства должны рассматриваться в совокупности и применительно к каждой ситуации. В качестве одного из решений проблемы следует заключать с работниками наряду с трудовым гражданско-правовое соглашение, что не только позволит сохранить за трудовым договором его функциональное назначение, но также решит вопрос о гарантиях реализации договорных условий. Что же касается проблемы нестабильности судебной практики, то она может быть устранена путем принятия специального постановления Пленума Верховного Суда РФ, призванного установить единообразную практику применения норм Трудового Кодекса РФ.

ЖУЙКОВА Д. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРОБЛЕМЫ ДИСКВАЛИФИКАЦИИ РУКОВОДИТЕЛЯ ОРГАНИЗАЦИИ В ТРУДОВОМ ПРАВЕ

Проблемные вопросы, связанные с дисквалификацией руководителя организации, предопределены, прежде всего, особенностями правового положения руководителя как лица, выполняющего функции единоличного исполнительного органа²⁰⁰. С одной стороны, руководитель организации выступает как наемный работник, осуществляющий свои трудовые обязанности в соответствии с трудовым договором. С другой стороны, это лицо, выполняющее руководящие функции и представляющее интересы работодателя.

В научной литературе имеют место быть мнения о том, что правовое регулирование руководителя организации, в том числе его дисквалификация, не подлежат сфере трудового права. Стоит отметить, что сам термин «дисквалификация» урегулирован ст. 3.11 КоАП РФ. Е. Ю. Алхутова отмечает: «Такая точка зрения представляется обоснованной, если иметь в виду, что осуществление дисквалифицированным лицом трудовой деятельности, а

²⁰⁰ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ: в ред. от 30.12.2015 // «Российская газета». – № 256. – 31.12.2001. – ст. 273.

также трудовые правоотношения работодателя с дисквалифицированным лицом не соответствуют российскому законодательству о труде»²⁰¹. Поэтому особенно дискуссионным вопросом остается соотношение дисквалификации и увольнения руководителя организации.

Процедура увольнения руководителя организации по сравнению с другими работниками усложнена дополнительными основаниями увольнения, сокращенным сроком предупреждения, необходимостью принятия решения органами юридического лица и внесения соответствующих изменений в ЕГРЮЛ.

Что касается дисквалификации руководителя организации, то она применяется за совершение повторного аналогичного правонарушения, предусмотренного ч. 1 ст. 5.27 КоАП РФ.

ТК РФ содержит обширный перечень оснований прекращения трудового договора, большинство из которых применимо также и к руководителю организации, в том числе исполнение постановления о дисквалификации²⁰². В связи с этим возникает несколько дискуссионных моментов.

Во-первых, это неопределенность в вопросе о том, кто исполняет акт об административном правонарушении: работник или работодатель.

Во-вторых, это применение принципа отсутствия воли субъектов трудового договора при прекращении трудовых отношений на основании ст. 83 ТК РФ, с которым можно согласиться лишь отчасти.

Следующим дискуссионным моментом дисквалификации является вопрос о том, может ли руководитель избежать ее, например, путем увольнения по собственному желанию. Чтобы ограждать область трудового права от административного, необходимо предусмотреть в ТК РФ либо дополнительное основание, по которому работодатель может уволить дисквалифицированного работника (изменение в ст. 81 ТК РФ, изъяв аналогичное положение из ст. 83 ТК РФ): на основании самого факта применения к нему дисквалификации. Необходимость введения данного пункта обуславливается судебной практикой²⁰³. Либо в качестве альтер-

²⁰¹ Алхутова Е. Ю. Дисквалификация как вид административного наказания и проблемы ее применения // Ученые записки. Электронный научный журнал Курского государственного университета. – 2012. – № 2. – С. 143.

²⁰² Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ в ред. от 09.03.2016 // «Российская газета». – № 256. – 31.12.2001. – ст. 32.11. КоАП РФ.

²⁰³ Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 19.06.2013 по делу № А46-30850/2012, Постановление Федерального

нативного варианта внести дополнительное основание отстранения работника от выполнения трудовой функции до момента окончания срока действия запрета в ст. 76 ТК РФ.

В настоящее время стоит выделить также проблему отсутствия мониторинга за выполнением постановлений о дисквалификации руководителя организации. Законодательно ни за одним из государственных органов не закреплены полномочия контроля за исполнением решения о дисквалификации должностного лица, прекращении с ним трудового договора в качестве руководителя²⁰⁴. Поэтому фактически работодатели прибегают к тому, что, невзирая на решение уполномоченного органа, сохраняют за руководителем его прежние трудовые обязанности, на основании чего мы сталкиваемся с проблемой правоприменения. С одной стороны, сделки, совершенные от его имени, признаются действительными, поскольку не содержат пороков, предусмотренных ГК РФ. С другой стороны, происходит нарушение руководителем обязанности публично-правового характера, которая выражается в дисквалификации. Судебная практика по данному вопросу еще окончательно не сформировалась, в связи с чем имеют место быть разные решения судов²⁰⁵.

В случае продолжения осуществления трудовых обязанностей дисквалифицированного руководителя организации можно сказать об отсутствии реальных неблагоприятных последствий за совершенное правонарушение, за исключением штрафа, предусмотренного ст. 14.23 КоАП РФ.

В 2002 г. Правительством РФ²⁰⁶ был введен реестр дисквалифицированных лиц, который имеет важное значение для работодателей при трудоустройстве руководителей организации. Стоит отметить, что в феврале 2015 г. в реестре содержалось 1670 дисквалифицированных лиц. Причем, из первых 100 записей, 85 лиц являлись руководителями организаций²⁰⁷.

арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 30.09.2013 по делу № А46-30850/2012.

²⁰⁴ Дацко Н. П. Дисквалификация должностных лиц: сравнение российского и английского законодательства // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия «Право». – 2013. – Т. 13. – № 2. – С. 82.

²⁰⁵ Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 16.09.2013 № Ф04-4412/13 по делу N А27-12494/2012; Постановление Третьего арбитражного суда от 18.10.2010 по делу № А69-798/2006.

²⁰⁶ О формировании и ведении реестра дисквалифицированных лиц: Постановление Правительства РФ от 11.11.2002 № 805.

²⁰⁷ Болдырев В.А. Частноправовые последствия дисквалификации руководителя организации // Современное право. – 2015. – № 8. – С. 68 - 74.

При дисквалификации руководителя организации она фактически остается без управленца, что может повлечь серьезные отрицательные последствия для ее деятельности. В связи с этим на практике складывается ситуация, когда накануне вынесения решения о дисквалификации руководителя назначается заместитель, то есть временный управляющий на время дисквалификации прежнего²⁰⁸. Однако в данном случае получается, что руководитель организации может назначить любое лицо в качестве ВрИО руководителя организации на основании доверенности, в том числе лицо абсолютно не компетентное и не знакомое с управленческими функциями единоличного исполнительного органа. В таком случае, полагаю, необходимо предусмотреть взыскание с прежнего руководителя убытков, причиненных организации в связи с недобросовестным выбором ВрИО руководителя организации. Следовательно, выбор представителей – задача весьма ответственная, особенно в свете увеличения числа случаев взыскания убытков с руководителей организаций по косвенным искам участников юридических лиц²⁰⁹.

В связи с изложенными проблемами, целесообразно будет предусмотреть в трудовом законодательстве, регулирующем вопросы увольнения и дисквалификации руководителя организации, предложенные мною изменения, а также дополнительно решить вопрос об обоснованности и размерах взысканий с руководителя организации за нарушение трудового и административного законодательства, за недобросовестное отношение к выбору доверенного представителя и ввести процедуру мониторинга за выполнением постановлений о дисквалификации руководителя организации.

Рассмотренная проблема требует введения рациональных мер, поскольку урегулирование данного института предложенными методами будет способствовать развитию и совершенствованию трудового законодательства и уменьшит количество спорных моментов в сфере дисквалификации руководителя организации.

²⁰⁸ Постановление Третьего арбитражного суда от 18.10.2010 по делу N А69-798/2006.

²⁰⁹ Турбина И. А. Новый подход к взысканию убытков с единоличного исполнительного органа хозяйственного общества при совершении одобренной сделки // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5: Юриспруденция. 2014. – № 4. – С. 139.

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ САМОЗАЩИТЫ ТРУДОВЫХ ПРАВ

Одной из актуальных проблем трудового законодательства Российской Федерации остается защита трудовых прав граждан. Право на самозащиту в случаях нарушения субъективных прав граждан основывается на положении ч. 2 ст. 45 Конституции РФ, которая закрепляет, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом²¹⁰.

Трудовой кодекс РФ закрепляет понятие «самозащита трудовых прав», не раскрывая его. В теории права под самозащитой понимаются защита гражданином своих прав без обращения в органы, уполномоченные обеспечивать защиту прав граждан и рассмотрение споров, связанных с их нарушением. По нашему мнению, спор о терминологии не является принципиальным, а требует рассмотрения сама сущность данного института в трудовом праве и его проблемные аспекты. В тоже время отсутствие легального определения затрудняет понимание данного понятия.

В первую очередь следует обратить внимание на то, что законодатель закрепляет, только формы самозащиты прав работников, при этом ничего не говорится о самозащите прав работодателя. Мы считаем, что это является пробелом в законодательстве.

В действующем Трудовом кодексе Российской Федерации прямо закрепляется только одна форма самозащиты в виде одностороннего отказа работника от выполнения работы (ст. 379 ТК РФ).

Такой отказ признается правомерным в случаях:

1. отказ работника от исполнения работы, которая трудовым договором не предусмотрена;
2. отказ от исполнения работы, которая непосредственно угрожает жизни и здоровью работника²¹¹.

Первый случай, к примеру, имеет место при незаконном переводе работника на иную работу. Работник имеет право не при-

²¹⁰ Ч. 2 ст. 45 Конституции Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993). [Электронный ресурс]: Справ.-правовая система КонсультантПлюс (дата обращения: 01.04.2016).

²¹¹ Ст. 379 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015). [Электронный ресурс]: Справ.-правовая система КонсультантПлюс (дата обращения: 01.04.2016).

ступать к выполнению своих новых обязанностей в случае перевода на другую работу без его письменного согласия, если наличие такового согласия являлось обязательным, что не будет являться основанием привлечения его к дисциплинарной ответственности. В судебной практике часто встречаются случаи такого отказа, когда работник не может выполнять другую работу по состоянию здоровья²¹².

Труднее обстоит дело в тех случаях, когда отсутствует перевод на другую работу, но работнику кроме исполнения собственной основной трудовой функции поручаются какие-либо дополнительные виды работ. Очевидно, что отказ от дополнительной работы, порученной работодателем работнику без его согласия, также охватывается понятием самозащиты трудовых прав. Но если данная работа предусмотрена должностной инструкцией работника, то отказ от ее исполнения будет неправомерным²¹³. В судебной практике такие дела встречаются, и во многих случаях суд выносит решение в пользу работодателя, так как зачастую работники невнимательно изучают свою должностную инструкцию²¹⁴.

Второй случай будет иметь место, например, вследствие нарушения требований охраны труда; отказа от выполнения тяжелых работ и работ с вредными и (или) опасными условиями труда, не предусмотренных трудовым договором, непредставление работнику в соответствии с установленными нормами средств индивидуальной и коллективной защиты. Такое право у работника возникает только в том случае, когда работа непосредственно угрожает его жизни и здоровью. Такая угроза может быть и потенциальной.

В литературе высказывается мнение, что отсутствие конкретного перечня способов самозащиты трудовых прав, является пробелом в законодательстве²¹⁵. Полагаем, что в случае с самозащитой нет необходимости законодательно отрегулировать все воз-

²¹² См.: Определение Костромского областного суда от 20 октября 2010 года. Дело N 33-1356. [Электронный ресурс]: сайт. URL: <http://docs.cntd.ru/document/468625294> (дата обращения: 03.04.2016).

²¹³ Пресняков М. Самозащита трудовых прав. [Электронный ресурс]: Справ.-правовая система КонсультантПлюс (дата обращения: 02.04.2016).

²¹⁴ См.: Кассационное определение Верховного суда Республики Карелия № 33-1229/2011 от 3 мая 2011 г. по делу № 33-1229/2011. [Электронный ресурс]: сайт. URL: <http://sudact.ru/regular/doc/GExvcxB5yy54/>

²¹⁵ См.: Казакова Е. Б. Самозащита как юридическое средство: проблемы теории и практики. Автореферат. дис. ... д-ра юрид. наук. [Электронный ресурс]: сайт. URL: <http://lawtheses.com/samozaschita-kak-yuridicheskoe-sredstvo-problemy-teorii-i-praktiki> (дата обращения: 03.04.2016).

возможные способы ее реализации, так как самозащита представляет собой особенный (частный) случай защиты.

Встречается точка зрения, что самозащита может иметь место при коллективном трудовом споре, суть которого состоит в том, что одновременно группа работников использует свое право на защиту индивидуального трудового права²¹⁶.

Кроме прямо указанных в ст. 379 ТК РФ форм к самозащите можно отнести также приостановку работником работы в случае задержки выплаты заработной платы, которая закрепляется в ст. 142 ТК РФ. Согласно этой статье в случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней работник имеет право, известив работодателя в письменной форме, приостановить работу на весь период до выплаты задержанной суммы²¹⁷. Отметим, что основанием для приостановления работы не является просрочка каких-либо иных выплат. Статья 142 ТК РФ также содержит запрет в отношении определенных категорий работников приостанавливать работу в связи с просрочкой выплаты заработной платы.

Следует иметь в виду, что невыполнение работником требования о предупреждении работодателя в письменной форме о приостановке работы, рассматривается работодателями как неисполнение установленного законодательством порядка и расценивается как дисциплинарное нарушение.

Реализация нормы закрепленной в ст. 142 ТК РФ вызывает ряд вопросов. Во-первых, с какого момента работник обязан вернуться на работу?

Как следует из нормы ст. 142 ТК РФ, работник обязан выйти на работу не позднее следующего рабочего дня после получения письменного уведомления от работодателя о готовности произвести выплату задержанной заработной платы в день выхода работника на работу. Но наличие готовности произвести выплату заработной платы еще не означает реальную ее выплату.

Во-вторых, ст. 142 ТК РФ указывается на то, что работодатель должен выплатить задержанную сумму, однако не говорится о том, должна ли производиться оплата времени приостановления работы и в каком размере. Должен ли работодатель возместить не полученный заработок, а также произвести

²¹⁶ См.: Князева Н. А. Рассмотрение и разрешение групповых трудовых споров (коллективных трудовых споров о праве) // Трудовое право в России и за рубежом. 2013. N 1. С. 43.

²¹⁷ Ст. 142 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015) [Электронный ресурс]: Справ.-правовая система КонсультантПлюс (дата обращения: 03.04.2016).

оплату времени приостановления работы с уплатой процентов (денежной компенсации)²¹⁸?

Из ст. 236 ТК РФ следует, что работодатель должен выплатить в случае задержки выплаты заработной платы ее с уплатой процентов (денежной компенсации) в определенном названной статьей размере. При этом коллективным договором или трудовым договором может быть повышен размер выплачиваемой работнику денежной компенсации. Данной позиции придерживается и Верховный суд Российской Федерации²¹⁹.

Важным проблемным вопросом, касающимся самозащиты прав работника, является реализация положений ст. 380 ТК РФ, которая запрещает работодателю препятствовать работнику в самозащите. Можно говорить о том, что данное положение носит декларативный характер, так как механизм привлечения работодателя к ответственности отсутствует²²⁰.

Таким образом, можно говорить о том, что институт самозащиты в российском трудовом праве на данный момент развит слабо. Имеющиеся пробелы в законодательстве затрудняют его применение работником на практике, а в отношении работодателя данное понятие совсем не применяется, что по сути можно назвать дискриминацией.

КОВАЛЬ В. П.

*Уральский государственный юридический университет
Институт прокуратуры
студент*

МОБИЛЬНОСТЬ ТРУДОВЫХ РЕСУРСОВ В РФ: ВЫЗОВ И ОТВЕТ

Все мы знакомы с законом вызова-и-ответа британского философа Арнольда Тойнби, согласно которому историческая ситуация ставит перед обществом вызов, проблему, а общество отвечает на нее определенным решением. Данная теория вполне уместна в современных реалиях, когда наше государство столкнулось с

²¹⁸ Гладков Н. Г. Вопросы повышения эффективности самозащиты трудовых прав работников. [Электронный ресурс]: Справ.-правовая система КонсультантПлюс (дата обращения: 08.04.2016).

²¹⁹ См.: Определение Верховного Суда Российской Федерации от 03.09.2010 N 19-В10-10. Документ опубликован не был. [Электронный ресурс]: сайт.URL: http://uristu.com/library/sud/verkhovnyy/verhsud_big_46808/ (дата обращения: 08.04.2016).

²²⁰ Гладков Н. Г. Указ. соч.

новым экономическим вызовом, на который необходимо уверенно отвечать. Данный вызов заключается в сложной экономической ситуации, когда мы вынуждены перестраивать экономику на новый лад, делать ее более независимой и высокотехнологичной. Задача на сегодняшний день — перестать быть в роли догоняющего и становиться новатором, создателем. То есть тем, кого догоняют. В этом заключается наш национальный интерес, а защита национальных интересов — важнейшая задача государства. Именно государство в первую очередь должно создать условия, которые помогут найти решения накопившихся проблем.

Одной из этих проблем является дефицит рабочей силы во многих регионах нашей страны. Как можно развивать промышленность и производство, создавать новые технологии, не имея элементарно кадров? Ответ очевиден. Именно поэтому важнейшим направлением в решении экономических проблем является повышение мобильности трудовых ресурсов.

«Мобильность трудовых ресурсов» как термин нигде нормативно не закреплён. Доктринально он определяется как «сложный социально-экономический процесс изменения количественных и качественных характеристик населения, выступающей носителем рабочей силы». Из определения видно, что это масштабный процесс, охватывающий количественное изменение людских ресурсов и их качественное преобразование. Организация мобильности требует много сил и времени. Говоря о мобильности, нужно помнить, что она подразделяется на:

1) территориальную — количественное и качественное изменение трудовых ресурсов на территории отдельных регионов в пределах одной страны (внутренняя мобильность) или за ее пределами (внешняя мобильность);

2) функциональную — способность и готовность работника к изменению содержания своей трудовой функции в условиях меняющихся организационно-экономических потребностей работодателя;

3) профессиональную — способность личности овладевать новыми знаниями, навыками и умениями, обеспечивающими эффективность его трудовой деятельности.

Все три вида мобильности взаимно обусловлены и тесно связаны.

Про мобильность трудовых ресурсов много говорится в программных документах органов государственной власти, где она названа в качестве приоритета в развитии экономики страны²²¹.

²²¹ См., например: Государственная программа Российской Федерации "Содействие занятости населения", утвержденная постановлением Правительства

Теперь перейдем к анализу тех мер, которые предпринимает государство в области повышения мобильности трудовых ресурсов. Это прежде всего касается правового механизма как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов РФ.

Важнейшим изменением в этой области является введение в действие ФЗ «О мобильности трудовых ресурсов» от 22 декабря 2014 года № 425-ФЗ, который вносит изменения в Закон РФ «О занятости населения в РФ».

Попробуем разобраться в правовом механизме данного Закона, выделив конкретные меры содействия со стороны государства и изменения в правовом статусе сторон трудового договора.

Итак, в рамках данных изменений предполагаются несколько мер содействия со стороны государства:

1) Разделение территории РФ на основе показателей рынков труда и потребности в трудовых ресурсах;

2) Разработка региональных программ повышения мобильности;

3) Конкурс инвестиционных программ, где отбирают работодателей, которые получают финансовую помощь на привлечение трудовых ресурсов из других регионов;

4) Предоставление субъектам РФ субсидий на реализацию дополнительных мер по повышению мобильности трудовых ресурсов;

5) Оказание работодателям финансовой помощи со стороны субъектов РФ на основе сертификата (он подтверждает участие конкретного работодателя в Программе повышения мобильности);

6) Установление фиксированных гарантийных выплат работникам, переезжающим ради работы в другой регион.

Помимо мер содействия, на работодателей накладываются определенные дополнительные обязанности:

1) Запрет производить сокращение численности или штата в период оказания финансовой поддержки на основании действующего сертификата;

2) Обязанность заключать трудовые договоры на неопределенный срок либо срочные трудовые договоры, но не менее, чем на три года;

3) Обязанность ознакомления потенциального работника с соглашением об участии работодателя в региональной программе

повышения мобильности трудовых ресурсов до заключения трудового договора;

4) Обязанность включать в трудовой договор меры поддержки (компенсации, иные выплаты), а также порядок их предоставления.

Что касается работника, то помимо основных прав и обязанностей на него накладывается обязанность не расторгать трудовой договор по собственной инициативе до истечения трех лет. Иначе появляется еще одно, помимо ст. 249 ТК, основание для привлечения его к материальной ответственности: работник обязан возместить все затраченные на него меры поддержки, включая компенсации и иные выплаты.

По названному закону определение приоритетных регионов для привлечения рабочей силы возложено на Правительство РФ, которое уже определило данный перечень²²². В него вошли 15 регионов стратегического назначения, которые сами по себе не пользуются естественной привлекательностью у рабочих кадров, но развитие которых чрезвычайно важно для государства. Соответственно, как говорится в пояснительной записке к проекту этого закона, сами ресурсы будут браться из тех субъектов, которые не вошли в Перечень, либо которые не являются стратегически важными²²³.

Нельзя сказать, что приведенный Закон безупречен. Имеются некоторые пробелы, над которыми законодателю нужно поработать в ближайшее время. Среди них: слишком большой срок на право получения работодателем финансовой помощи со стороны государства (работник должен отработать 3 месяца); отсутствие оснований для заключения срочного трудового договора; невозможность взыскать с работника финансовые средства, затраченные на него, если последний был уволен за дисциплинарный проступок; противоречие с целями и задачами законов опережающего развития и законов о либерализации привлечения иностранной силы.

Итак, мы проследили правовой механизм действия ФЗ от 22 декабря 2014 года № 425-ФЗ «О мобильности трудовых ресур-

²²² Распоряжение Правительства Российской Федерации от 20 апреля 2015 г. N 696-р "Об утверждении перечня субъектов Российской Федерации, привлечение трудовых ресурсов в которые является приоритетным" // СЗ РФ. 2015. N 17 (ч. IV). Ст. 2596.

²²³ Пояснительная записка к проекту Федерального закона "О внесении изменений в закон Российской Федерации "О занятости населения в Российской Федерации" в части повышения мобильности трудовых ресурсов" // СПС "КонсультантПлюс" (дата обращения: 12.02.2015).

сов», который, напомним, вступил в силу 01 января 2015 года. Пока рано делать конкретные выводы о его эффективности, так как прошло совсем немного времени — чуть больше года. А мобильность — процесс сложный и масштабный, охватывающий множество сфер и требующий большего времени. Существует еще много проблем в реализации положений закона, решение которых возможно только при совместной каждодневной работе органов государственной власти, работодателей и работников.

КРАСНОПЕРОВА Д. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

К ВОПРОСУ О ЗАЩИТЕ ПРАВ РАБОТНИКА ПРИ НЕВЫПЛАТЕ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ

Несвоевременная выплата заработной платы влечет за собой массу проблем, связанных с невозможностью нормальной жизнедеятельности. Ввиду кризисной ситуации в нашей стране, это явление активно распространяется. По данным Росстата на 1 марта 2016 года 560 организаций имеют просроченную задолженность по заработной плате работников в Российской Федерации, а численность работников, перед которыми организация имеет просроченную задолженность по заработной плате, равна 71 651. В связи с этим актуальность данной темы не вызывает сомнений.

В силу ч. 3 ст. 4 ТК РФ нарушение сроков выплаты заработной платы или выплата ее не в полном размере относится к принудительному труду. Кроме того, это является одним из фундаментальных принципов международного трудового права, зафиксированных в Декларации МОТ "Об основополагающих принципах и правах в сфере труда" (принята в г. Женеве 18 июня 1998 г.). В Конституции РФ закреплено право каждого человека на вознаграждение за труд (ст. 37), а также право социального обеспечения граждан (ст. 39). Эти права закреплены и в различного рода международных документах, в том числе во Всеобщей декларации прав человека (принята 10 декабря 1948 г. Генеральной Ассамблеей ООН), в Конвенции МОТ N 95 "Конвенция МОТ об охране заработной платы" (принята в г. Женеве 1 июля 1949 г.)²²⁴.

²²⁴ Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации (постатейный) / Головина С. Ю., Гребенщиков А. В., Иванкина Т. В. и др. ; под

Понятие заработной платы указано в ст. 129 ТК РФ. Сроки ее выплаты определяются коллективными и трудовыми договорами, но не реже чем каждые полмесяца. Это положение не может быть нарушено даже по просьбе самих работников. Вследствие этого работодатель и (или) уполномоченные им в установленном порядке представители могут быть привлечены согласно действующему законодательству к материальной (предусматривает ст. 236 ТК РФ), административной (ст. 5.27 КоАП РФ) и уголовной ответственности (ст. 145.1 УК РФ).

В соответствии с ТК РФ сотрудник вправе не выходить на работу до выплаты ему задержанной суммы.²²⁵ То есть увольнение за прогул в данном случае неправомерно. Статья 142 ТК РФ предусматривает перечень случаев, когда приостановление работы не допускается. Сотрудник обязан выйти на работу на следующий день после получения уведомления от работодателя о готовности произвести выплату задержанной заработной платы в день выхода работника на работу. Однако формулировка, использованная в ст. 142 ТК РФ, не очень удачна, так как допускает возникновение ситуации, когда работодатель уведомил о готовности погасить долг, работник вышел на работу, но долг так и не был погашен. Поэтому считаем рациональным, указать не готовность произвести выплату, а выход работника после осуществления выплат. Важно отметить, что выход на работу после получения уведомления – это не право, а обязанность работника. Если он не появится на рабочем месте в установленное время, увольнение за прогул (пп. "а" п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ) будет правомерным.

Интересным моментом в ТК РФ является то, что в ст.ст. 386 и 392 установлены сроки обращения в КТС и в суд, а сроков обращения в контрольно-надзорные органы нет. В связи с этим фактически уменьшается значение первых, так как их пропуск, в том числе и без уважительных причин, не препятствует обращению за защитой права в Государственную инспекцию труда или в прокуратуру. Во-первых, прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых отношений конкретного гражданина в случае обращения к нему гражданина о защите этих прав. В таком случае спор может быть рассмотрен судом по заявлению прокурора незави-

ред. Куренного А. М., Маврина С. П., Сафонова В. А., Хохлова Е. Б.. 3-е изд., пересмотр. М.: НОРМА; ИНФРА-М, 2015. 848 с.

²²⁵ Статья 142 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015).

симо от того, что работником был пропущен срок обращения в суд. Во-вторых, отказ государственного инспектора труда или прокурора в восстановлении нарушенного, по мнению работника, права может стать предметом обжалования, что, в свою очередь, заставит суд рассмотреть дело по существу и при наличии к тому оснований восстановит нарушенное право. В-третьих, отказ работодателя исполнить предписание инспекции труда позволяет работнику обратиться в суд с иском об обязанности исполнить это предписание. Очевидно, такие возможности для злоупотребления правом должны быть устранены. Полагаем, это возможно сделать путем установления сроков обращения в Государственную инспекцию труда и в прокуратуру, равных срокам обращения в суд и КТС.²²⁶

Ранее из-за пробела в законодательстве вставал вопрос о том, как оплачивается период, в течение которого работник не выходит на работу. На практике суды указывали, что в данном случае должен быть выплачен средний заработок (например, это отражено в Апелляционных определениях Московского городского суда от 28.08.2014 N 33-34108, Тамбовского областного суда от 27.01.2014 N 33-62/2014 и Определении Ленинградского областного суда от 04.04.2013 N 33-1443/2013), об этом говорилось и в некоторых отраслевых соглашениях (отраслевое соглашение по организациям сферы бытового обслуживания населения и ремесленников на 2014 - 2016 годы, отраслевое тарифное соглашение в жилищно-коммунальном хозяйстве Российской Федерации на 2014 - 2016 годы и др.). Но некоторые правоведы указывают, что данное время можно считать простым не по вине работника и в соответствии со ст. 157 ТК РФ оплачивать в размере не менее 2/3 средней заработной платы.²²⁷

Новеллой трудового законодательства является введение части четвертой в ст. 142 ТК РФ Федеральным законом от 30.12.2015 N 434-ФЗ. С его принятием сложившаяся правоприменительная практика о сохранении за работником среднего заработка на период приостановления работы в случае задержки работодателем выплаты заработной платы. Средний заработок работника независимо от режима его работы рассчитывается исхо-

²²⁶ Князева Н. А. Сроки обращения за защитой трудовых прав работников: юридическая природа, продолжительность и порядок применения // Актуальные проблемы российского права. 2013. № 4. С. 451—457.

²²⁷ Данилова В. В. Последствия невыплаты заработной платы // Отдел кадров государственного (муниципального) учреждения. 2015. № 1. С. 51—59.

дя из фактически начисленной ему заработной платы и фактически отработанного им времени за 12 календарных месяцев, предшествующих периоду.²²⁸

Анализ поступающих к Уполномоченному по правам человека жалоб свидетельствует о том, что право работников на достойную оплату труда плохо защищается в законодательстве о банкротстве. Часто процедура банкротства предприятий используется как средство ухода от ответственности при выполнении денежных обязательств перед кредиторами, перед своими работниками (в том числе бывшими), а также от уплаты обязательных платежей. Однако в 2015 году в закон были внесены изменения, которые дали возможность работнику, бывшему работнику должника подать заявление о признании последнего банкротом.²²⁹

Итак, можно прийти к выводу, что в ст. 142 ТК РФ необходимо указать, что работник обязан выйти на работу на следующий день после выплаты заработной платы, внести статью о сроках обращения граждан по вопросу невыплаты заработной платы в Государственную инспекцию труда и прокуратуру, разрешить незащищенность работников при признании предприятия банкротом.

ЛАТЫПОВ В. Ф., КИРСАНОВА С. О.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студенты*

ПРОБЛЕМЫ МИНИМАЛЬНОГО РАЗМЕРА ОПЛАТЫ ТРУДА: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА

Достойный уровень качества жизни граждан – основная задача любого государства, а достичь этой цели поможет справедливая оплата труда, которая напрямую зависит от минимального размера оплаты труда (далее МРОТ). Но может ли МРОТ удовлетво-

²²⁸ Маслова Т. Вынужденное приостановление работы при задержке выплаты зарплаты: право работника на сохранение среднего заработка закреплено в ТК РФ // Практический бухгалтерский учет. Официальные материалы и комментарии. 2016. № 2. С. 3—12.

²²⁹ О несостоятельности (банкротстве): федер. закон Рос. Федерации от 26 окт. 2002 № 127-ФЗ в ред. федер. закона Рос. Федерации от 29 дек. 2015 г. с изм. и доп.

рять минимальные потребности всех категорий работников? Ответом на данный вопрос и будет посвящена наша работа.

МРОТ включает в себя тарифную ставку (оклад), доплаты, надбавки, премии, выплаты по районному коэффициенту и т. д., т. е. все виды выплат, требуемые работнику в соответствии с трудовым договором. В 2016 году МРОТ по России составил 6204 руб.²³⁰ а в Санкт-Петербурге эта сумма достигла 11 700 руб.²³¹ Можно ли прожить на эти деньги?

Сумма ежемесячных расходов человека, включающая в себя рекомендованную минимальную потребительскую корзину, расходы на коммунальные услуги, находится в диапазоне около 16 531 руб., что, несомненно, превышает МРОТ и прожиточный минимум, составляющий 10 180 руб. для трудоспособного населения,²³² но нужно учитывать то что в эту сумму мы не включили затраты на детей и других иждивенцев, расходы на одежду медикаменты и другие предметы первой необходимости.

Еще одной проблемой является оплата труда инвалидов и несовершеннолетних. Согласно Трудовому кодексу для работников, являющихся инвалидами I и II группы, установлена сокращенная продолжительность рабочего времени – не более 35 часов в неделю.²³³ Оплата труда в данном случае производится на уровне оплаты труда работников соответствующих категорий при полной продолжительности ежедневной работы, но если инвалид работает менее 35 часов в неделю, то зарплата ему начисляется в соответствии с отработанным времени или в зависимости от выполненного объема работ,²³⁴ что меньше МРОТ. Данное положение Трудового кодекса противоречит абзацу 3 ст. 23 Федерального закона «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации», который гласит, что для инвалидов I и II групп устанавли-

²³⁰ Минимальный размер оплаты труда в Российской Федерации Федеральный закон от 14.12.2015 № 376-ФЗ, ст. 1.

²³¹ Региональное соглашение о минимальной заработной плате в Санкт-Петербурге на 2016 год (Заключено в Санкт-Петербурге 17.11.2015).

²³² Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации за IV квартал 2015 г. Постановление Правительства РФ от 10.03.2016 N 178, ст. 1.

²³³ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015), ст. 92.

²³⁴ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015), ст. 93.

ливается сокращенная продолжительность рабочего времени не более 35 часов в неделю с сохранением полной оплаты труда.²³⁵

При повременной оплате труда заработная плата работникам в возрасте до восемнадцати лет выплачивается с учетом сокращенной продолжительности работы, несовершеннолетний работник не всегда может выработать норму 35 часов в связи с получением образования.²³⁶ Формулировка данной статьи диспозитивна и позволяет работодателю не свершать доплат несовершеннолетним до уровня заработка работников соответствующих категорий при полной продолжительности ежедневной работы.

Шишева А. Х. считает, что «МРОТ перестал выполнять свои экономические и социальные функции – создание основы для всей системы распределения заработной платы и защиты уязвимых категорий трудящихся от крайне низких размеров оплаты труда».²³⁷

Е. В. Бураева предлагает решить проблему МРОТа, предав социально-партнерским соглашениям законодательный статус. По ее мнению МРОТ должен фиксироваться в коллективном договоре, путем достижения консенсуса между работниками и работодателем, а его размер стать обязательной локальной нормой.²³⁸

Еще одним вариантом решения может стать медианный способ определения МРОТа, он заключается в том, что в качестве точки отсчета принимается медианная заработная плата, – такое значение заработной платы больше и меньше которого получает примерно равное количество работающих в экономике страны. Данный способ используется в западных странах, где МРОТ составляет 50% и более от средней заработной платы.²³⁹

На наш взгляд, введение медианного способа определения МРОТа возможно и в России. Так по сведениям Росстата средняя заработная плата в России на 2015 год составила 31 325 рублей²⁴⁰,

²³⁵ О социальной защите инвалидов в Российской Федерации Федеральный закон от 24.11.1995 N 181-ФЗ (ред. от 29.12.2015) абзац 3 ст. 23.

²³⁶ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015), ч. 1, ст. 271.

²³⁷ Кобылинская С. В., Шишев А. Х. К вопросу о минимальном размере оплаты труда // ScienceTime . 2015. № 10 (22). С. 157.

²³⁸ Бураева Е. В. Минимальная заработная плата: роль в экономике и проблемы использования в современной России // Вестник ОрелГАУ 2012. № 5. С. 49.

²³⁹ Федченко А. В. Стимулирование работников. Зарубежный опыт // Человек и труд. 2008. № 3. С. 135.

²⁴⁰ Средняя заработная плата в России на 2015 год [Электронный ресурс] : URL: <http://iqreview.ru/economy/average-salary-in-russia-2015/>

а согласно нашим подсчетам 50% от этой суммы и будут составлять минимальные месячные расходы человека в месяц. Но при сегодняшнем дефицитном бюджете данное предложение очень затруднительно воплотить в жизнь, решением данной проблем будет введение прогрессивного подоходного налога.

Интересный вариант представил Шишев А. Х. Для лиц, получающих в месяц меньше 40 тыс. руб. ввести налог на уровне не больше 13%, а для тех, кто зарабатывает от 100 тыс. руб. - на уровне 16%. Все те, чей заработок составляет 40-100 тыс. руб. в месяц, должны будут платить 13%, и по подсчетам, такой расход составит порядка 2 млрд рублей в месяц.²⁴¹ Поэтому необходимо в проекте бюджета на следующий 2016—2018 год внести изменения и отдельной строкой прописать: «расходы, на уравнение МРОТ с прожиточным минимумом». Для несовершеннолетних нужно ввести поправки в статью 271 Трудового кодекса, где будет сказано, что работодатель обязан производить им доплаты до уровня МРОТ, а в ст. 93 нужно дополнить положением о том, что для инвалидов I и II групп, несмотря на сокращенную продолжительность рабочего времени, сохраняется полная оплата труда.

Данными реформами мы воплотим в жизнь положение Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 года, закрепившего в части 3 статьи 7, что, государства, участвующие в пакте, признают право каждого на справедливую заработную плату, и удовлетворительное существование как самим трудящимся, так и их семей.²⁴²

ЛЮБАВИНА А. М.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ЗАЩИТА ПРАВ РАБОТОДАТЕЛЕЙ

Трудовой кодекс РФ считается одним из самых инновационных и современных потому, что достаточно полно, конкретизировано и четко регламентирована трудовая деятельность, а в

²⁴¹ Кобылинская Светлана Викторовна, Шишев Астемир Хусейнович К вопросу о минимальном размере оплаты труда // ScienceTime. 2015. № 10 (22), С. 158.

²⁴² Международный пакт от 16.12.1966 "Об экономических, социальных и культурных правах" [Электронный ресурс]. - URL: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=5429;div=LAW;dst=0,0;rnd=176509.2826962291728705>.

частности, всесторонне защищены права работников. Но серьезная проблема заключается в дискриминации и практически полной незащищенности работодателей.

На практике работники могут злоупотреблять своими правами, а работодатель далеко не всегда может им правомерно противостоять, так как трудовой кодекс РФ не предусматривает защиту прав работодателей в явном виде. Проанализировав статистику судебных разбирательств между работниками и работодателями, можно сделать вывод о том, что в большинстве случаев суд встает на сторону работника, и практически невозможно доказать факт злоупотребления правом работника. Поэтому, на мой взгляд, это достаточно актуальная проблема, которая требует исследования и поиска возможных путей решения.

Работодатель может защищать свои права несколькими способами, например, посредством судебного разбирательства, с помощью объединений работодателей²⁴³, применение самозащиты своих прав и иные способы. Мы рассмотрим более подробно самозащиту прав работодателей, так как трудовое законодательство РФ такого понятия вообще не закрепляет, не говоря уже о ее практической реализации.

В трудовом кодексе РФ можно найти много ситуаций, где работник легко может ущемить права работодателя, реализуя свои законные права. Чтобы наиболее полно и правдиво исследовать данную проблему, я провела опрос среди работодателей своего города Великие Луки Псковской области, в выборке участвовало 80 работодателей среднего и малого бизнеса. Основываясь на результатах опроса, я выделила несколько главных и самых распространенных проблем в ущемлении прав работодателей. Например, работодатель перед применением дисциплинарного взыскания обязан запросить письменное объяснение от работника, а работник не дает такового, пытаясь уклониться от дисциплинарного взыскания. Но здесь вопрос решается достаточно просто – согласно ч. 2 ст. 193 ТК РФ, само по себе отсутствие письменного объяснения работника не является основанием для неприменения дисциплинарного взыскания к работнику. Определение Конституционного Суда РФ от 28.01.2016 N 8-О²⁴⁴ подтверждает то, что

²⁴³ Федеральный закон от 27.11.2002 N 156-ФЗ "Об объединениях работодателей".

²⁴⁴ Определение Конституционного Суда РФ от 28.01.2016 N 8-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Лифановой Владлены Дмитриевны на нарушение ее конституционных прав частью второй статьи 193 Трудового кодекса Российской Федерации"; Определения Конституционного

эта норма непосредственно защищает права работодателя и является конституционной. Той же позиции придерживается и Верховный суд РФ²⁴⁵.

Другая серьезная проблема, которую отмечают работодатели – беременные работницы, так как их права ТК РФ защищает со всех сторон. В частности, ч. 1 ст. 261 ТК РФ запрещает увольнение беременных по инициативе работодателя вообще (возможно только при ликвидации организации). И некоторые беременные достаточно умело этим пользуются, что подтверждается судебной практикой²⁴⁶. Такие работницы могут прибегать к следующим злоупотреблениям: инициировать увольнение по желанию работодателя, а потом предъявить доказательства, что на момент увольнения работница была беременна, либо фактически отказываться от выполнения своей трудовой функции, попросту не приходить на работу, а после требовать выплат и сохранением за ней должности и работы²⁴⁷. Что подтверждается частными случаями в судебной практике, и практически всегда суд встает на защиту прав беременных²⁴⁸.

Самая большая проблема для работодателя – это правомерное увольнение работника. Увольнение работника по инициативе работодателя правомерно только по ст. 81 ТК РФ, которая дает закрытый перечень возможного увольнения работника, но этот список далеко не полный и может служить злоупотреблением своими правами работниками, так как работодатель не может расширить список оснований для увольнения. Конституционный Суд РФ²⁴⁹ придерживается такой точки зрения, что заключая трудовой договор, работник обязуется добросовестно выполнять свои трудовые обязанности, требования по охране труда и т. д. (ст. 21 ТК РФ). Эти требования закона предъявляются ко всем работникам. Их виновное неисполнение, в частности нарушение требований по охране труда, если это нарушение повлекло за со-

Суда Российской Федерации от 24 сентября 2013 года N 1414-О, от 24 июня 2014 года N 1288-О.

²⁴⁵ Определение Верховного Суда РФ от 30.07.2008 N 36-В08-23.

²⁴⁶ Постановление Конституционного Суда РФ от 06.12.12 № 31-П, Апелляционное определение Верховного суда Республики Саха (Якутия) от 26.09.12 по делу № 33-3295/2012

²⁴⁷ Иванова М. Если беременная работница безразлично относится к работе // Трудовое право. 2014. N 8. С. 47-57.

²⁴⁸ Решение Шелеховского городского суда Иркутской области 12.08.2011 г. по делу № 2-4567/2011.

²⁴⁹ Определении Конституционного Суда РФ от 20.03.2007 N 217-О-О.

бой тяжкие последствия либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий, может повлечь расторжение работодателем трудового договора в соответствии с пп. "д" п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ, что является одним из способов защиты нарушенных прав работодателя. Увольнение так же возможно из-за неоднократного неисполнения трудовых обязанностей работником²⁵⁰ по п. 5 ч. 1 ст. 81 Трудового Кодекса, согласно которому работник должен целых 3 раза серьезно нарушить свои трудовые обязанности, и каждый раз должен быть строго документально зафиксирован, чтобы можно было его уволить. Но здесь большая проблема именно в неоднократности нарушения работником условий трудового договора. Судебная практика высших судов в некоторых случаях встает на защиту прав работодателей²⁵¹. Чтобы доказать профнепригодность работника необходимо по п. 3 ч. 1 ст. 81 Трудового Кодекса РФ провести чудовищно громоздкую и трудоемкую процедуру аттестации всего коллектива ради увольнения одного человека. Очень распространенный случай, когда работник, предчувствуя скорое увольнение, берет больничный лист, о нем работодателю не сообщает, его увольняют в это время, и работник подает иск в суд о восстановлении на работу. Но самая большая проблема возникает, когда работник просто плохо выполняет свою трудовую функцию, а уволить его по этому основанию нельзя, так как он соответствует занимаемой должности (п. 3 ч. 1 ст. 81 ТК РФ), фактически исполняет свои трудовые обязанности (пп. 5, 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ) и не нарушает локальных нормативных актов, а просто ленится, где-то недоделывает и так далее, в этом случае работодателю приходится прибегать к достаточно сложным процедурам для увольнения работника, которые после увольнения работник легко может оспорить в суде и выиграть дело.

Работодатель может прибегнуть к крайней мере самозащиты своих прав (при любом злостном уклонении работником своих трудовых обязанностей: прогул, неполучении трудовой книжки, непоявление на работе и т. д.) – подать иск в суд о признании работника безвестно отсутствующим, согласно ст. 43 ГК РФ. Рабо-

²⁵⁰ Определение Конституционного Суда РФ от 25.02.2016 N 227-О "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Шалгунова Алексея Ивановича на нарушение его конституционных прав пунктом 5 части первой статьи 81 Трудового кодекса Российской Федерации".

²⁵¹ Определение Верховного Суда РФ от 30.07.2008 N 36-В08-23.

тодатели пользуются такой возможностью, что подтверждает судебная практика²⁵².

Таким образом, работодатель ущемлен в защите своих прав, и трудовое законодательство не знает понятия «самозащита прав работодателя», но, по моему мнению, способы самозащиты у работодателя все же есть, так как следуя закреплённым нормам и соблюдая все установленные процедуры работодатель может защитить свои права самостоятельно. Но это очень трудоемкая работа, требующая глубоких юридических знаний и умений, какими обладает редкий работодатель, поэтому необходимо законодательно закрепить четкие способы защиты работодателей от злоупотреблений правами работников.

МАКСИМОВ А. М.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ОСОБЕННОСТИ РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРУДА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА: ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ПРИМЕНЕНИЯ

Сегодня практика привлечения и использования иностранной рабочей силы (далее – привлечение ИРС) стала обыкновенным явлением. Тенденция эта растет вместе с развитием международного взаимодействия и ускорения глобализации. Россия же столкнулась с подобным явлением около четверти века назад и в целом выстроила работоспособную систему трудоустройства иностранных граждан (здесь и далее понятие иностранный гражданин включает в себя также понятие лицо без гражданства). Тем не менее, эта система не лишена недостатков, которые тормозят развитие трудового и миграционного отраслей российского права, что, несомненно, сказывается как на режиме законности, так и на состоянии экономики в России²⁵³.

²⁵² Решение Южноуральского городского суда Челябинской области 01.11.2012 г. по Делу 2-571/2012; Решение Электростальского городского суда Московской области 25.07.2012 г. по Делу № 2-1047/2012.

²⁵³ Так, по данным Замглавы ФМС России Екатерины Егоровой на февраль 2015 года количество незаконно находящихся в РФ иностранцев составляет более 2 млн. человек [Электронный ресурс] URL: <http://ria.ru/society/20150218/1048430777.html>; в свою очередь начальник УФМС России по Московской области Олег Молодиевский сообщает, что в Подмоскowie по состоянию на март 2015 года находится более 200 тыс. трудовых мигрантов, не

В своей работе я проанализирую механизмы привлечения к трудовой деятельности временно пребывающих иностранных граждан и предложу решения, которые, на мой взгляд, способны сгладить существующую ситуацию.

Механизм трудоустройства иностранных граждан в силу объективных и субъективных причин представляет большую сложность для иностранных граждан и нанимающих их работодателей²⁵⁴. Согласно законодательству иностранный гражданин может осуществлять трудовую деятельность только с разрешением на работу или патентом²⁵⁵. Чтобы получить патент, временно пребывающий иностранный гражданин, прибывший в порядке, не требующем визы, в тридцатидневный срок²⁵⁶ должен обратиться в уполномоченные органы, предварительно встав на миграционный учет, с большим пакетом документов²⁵⁷.

Однако часто иммигранты плохо знают не только российское законодательство, но и русский язык, в силу чего не могут разобратся в системе государственных органов РФ, в срок получить необходимые документы, а порой и не знают о существовании данной процедуры. Более того, получение патента – относительно дорогостоящая процедура: оплата получения полиса добровольного медицинского страхования, процедур медицинского

оформивших разрешение на работу, и по прогнозам их количество увеличится до 500 тыс. человек [Электронный ресурс] URL: <http://360tv.ru/news/boleee-200-tysjach-nelegalnyh-migrantov-rabotajut-v-podmoskove-16983/>.

²⁵⁴ Объективные причины обусловлены повышенными требованиями к иностранным работникам и их работодателям в целях обеспечения национальной безопасности и социального благополучия, защиты интересов отечественной рабочей силы. Субъективные же причины вызваны несовершенством трудового и миграционного законодательств РФ.

²⁵⁵ Пункт 4 ст. 13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

²⁵⁶ В случае пропуска указанного срока иностранец обязан уплатить штраф в размере от 10 до 15 тыс. рублей.

²⁵⁷ Среди необходимых документов иностранный гражданин обязан предоставить следующие: действующий на срок осуществления трудовой деятельности полис добровольного медицинского страхования либо договор о предоставлении платных медицинских услуг, заключенный с медицинской организацией; документы, подтверждающие отсутствие у данного иностранного гражданина заболевания наркоманией, опасных инфекционных заболеваний, а также сертификат об отсутствии ВИЧ-инфекции; документ, подтверждающий владение русским языком, знание истории России и основ законодательства Российской Федерации; подтверждение уплаты фиксированного авансового платежа по НДФЛ и др.

обследования, проведения экзаменов, уплата фиксированного авансового платежа по НДФЛ²⁵⁸.

При переоформлении патента иностранным гражданином к заявлению, кроме всего прочего, должны быть приложены ходатайство работодателя о переоформлении патента и трудовой договор, заключенный между иностранным гражданином и работодателем²⁵⁹. В данной ситуации, на мой взгляд, создается угроза оказания давления на потенциального работника, для которого возможность переоформить патент всецело зависит от желания работодателя его трудоустроить.

Для граждан, пребывающих в РФ на основании визы, получение разрешения на работу ограничивается квотой на их выдачу, ежегодно утверждаемой Правительством РФ²⁶⁰. В целом же список необходимых документов и порядок их подачи принципиально не отличается от порядка получения патента на работу²⁶¹.

Работодателю в свою очередь необходимо получить разрешение на привлечение ИРС, причем отдельно на каждого работника – временно пребывающего иностранного гражданина, прибывшего в РФ на основании визы²⁶². Чтобы получить разрешение, работодателю необходимо подать заявление и пакет документов, заранее уведомив уполномоченные органы субъекта РФ о потребности в ИРС на текущий год, и уплатить госпошлину в размере 10 тыс. рублей. В течение трех рабочих дней работодатель обязан уведомить органы ФМС России о заключении или прекращении (расторжении) трудового договора.

²⁵⁸ Фиксированные авансовые платежи по налогу уплачиваются за период действия патента в размере 1200 рублей в месяц с учетом коэффициента-дефлятора и регионального коэффициента.

²⁵⁹ Пункт 9 ст. 13.3 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации».

²⁶⁰ В то же время представляется непонятным с точки зрения трудового права наличие подобного квотирования только для «визовых» иностранцев. Подобное ограничение для «безвизовых» иностранцев с января 2015 года перестало существовать. Возникает вопрос, в силу чего законодатель отдает предпочтение последним: сказывается ли геополитическая ситуация или не столь далекое совместное советское прошлое?

²⁶¹ Стоит упомянуть, что для получения разрешения на работу вместо фиксированного авансового платежа по НДФЛ уплачивается госпошлина в размере 3500 рублей.

²⁶² Из п. 4 и п. 4.5 ст. 13 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» вытекает, что разрешение на привлечение ИРС необходимо только в случаях трудоустройства указанных иностранных граждан. И снова встает вопрос о целесообразности данного положения с точки зрения трудового права – возникает дисбаланс правового положения «визовых» иностранцев и, соответственно, «безвизовых».

Исходя из вышеописанного, возможно применение следующих мер:

- Прежде всего, необходимо компенсировать разбросанность правовых норм и подзаконных актов путем объединения их в единый сборник, пусть и не имеющий юридической силы²⁶³. Нечто подобное имеется на сайте ФМС России в форме «вопрос-ответ», и, на мой взгляд, данную тенденцию стоит развивать.

- При постановке иностранных граждан на миграционный учет целесообразно выдавать им памятки с указанием дальнейших действий, а также по возможности ставить их в очередь в соответствующих организациях для прохождения всех необходимых процедур.

- Возможно также применять льготные тарифы при уплате фиксированного авансового платежа по НДФЛ. Например, уменьшить упомянутый платеж на 10-30% в зависимости от срока, на который получен патент, а также при его последующем переоформлении.

- Представляется целесообразным исключить из законодательства требование предоставить трудовой договор и ходатайство работодателя при переоформлении патента, чтобы ликвидировать вышеописанный рычаг давления. Ведь, на мой взгляд, положение иностранца во время переоформления патента принципиально не отличается от его положения во время получения патента в первый раз.

- Следует увеличить срок, в течение которого работодатель обязан уведомить органы ФМС России о заключении или прекращении (расторжении) трудового договора с временно пребывающим иностранным гражданином, с 3 до 5-7 рабочих дней в зависимости от количества одновременно заключаемых или прекращаемых (расторгаемых) трудовых договоров.

Отдельно стоит упомянуть контрольные и карательные меры государственных органов. Усиление контроля за иммигрантами, в том числе при пересечении ими границ РФ, повышение эффективности проверок, борьба с «крышеванием» и коррупцией, несомненно, сыграют свою роль в борьбе с правонарушениями в области трудоустройства иностранцев. Также, на мой взгляд, стоит ввести такую карательную меру, как лишение работодателя права привлечения и использования ИРС сроком от 1 года в зави-

²⁶³ Так правовые нормы и подзаконные акты, регулирующие данные правоотношения, встречаются в Трудовом кодексе РФ, Федеральных законах «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» и «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации», многочисленных регламентах и приказах.

симости от количества и тяжести выявленных у него правонарушений в этой сфере.

Таким образом, механизмы привлечения ИРС являются довольно сложными и затратными для обеих сторон трудовых правоотношений. Это, с одной стороны, вызвано стремлением законодателя обеспечить национальную безопасность и стабильность отечественного рынка рабочей силы. Однако, с другой стороны, законодательство, регулирующее трудоустройство иностранных граждан на территории Российской Федерации, не лишено изъянов. Все вместе это приводит к массовым нарушениям в области трудовых правоотношений с использованием ИРС. При этом принципиально изменить механизм привлечения ИРС не представляется возможным, тем не менее, отдельные его элементы можно упростить и, таким образом, сгладить существующее сегодня положение.

НАУМЕНКО П. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ОСОБЕННОСТИ ДИСТАНЦИОННОГО ТРУДА В РОССИИ

Значимость дистанционной работы состоит в том, что она привлекает сотрудников наличием возможности поиска работы с использованием сети Интернет, умение работать на расстоянии, самостоятельно планировать рабочее время, осуществлять творческий подход к работе, при этом исполнять ее оперативно и в назначенный срок. Что такое дистанционная работа, как она регулируется и какие вопросы и проблемы возникают на практике, все это будет рассмотрено в данной работе.

5 апреля 2013 года в Трудовой Кодекс Российской Федерации была введена новая глава 49.1. посвященная особенностям регулирования труда дистанционных работников. Замечу, что это был первый шаг в развитии нетипичного для российских граждан вида занятости.

В статье 312.1 Трудового кодекса Российской Федерации под Дистанционной работой понимается выполнение определенной трудовым договором трудовой функции вне места нахождения работодателя, его филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения (включая расположенные в другой местности), вне стационарного рабочего места, территории или объекта, прямо или косвенно находящихся под контро-

лем работодателя, при условии использования для выполнения данной трудовой функции и для осуществления взаимодействия между работодателем и работником по вопросам, связанным с ее выполнением, информационно-телекоммуникационных сетей общего пользования, в том числе сети "Интернет". В настоящее время дистанционная работа набирает популярность среди работодателей.

По мнению исследователя данного вопроса Закалюжной Н. В. в России система нетипичных трудовых отношений возникла в период глобализации экономики и развития информационно - коммуникационных систем и предопределила дальнейшее правовое регулирование общественных отношений.²⁶⁴

Поскольку появились дистанционные работники, возросла и необходимость к урегулированию их статуса в рамках трудовых правоотношений. В настоящее время на таких работников распространяется действие Трудового кодекса Российской Федерации и иных актов, содержащих нормы трудового права. Также ТК РФ предусматривает обмен электронными документами между работником и работодателем, используя при этом усиленные квалифицированные электронные подписи дистанционного работника или лица, поступающего на дистанционную работу, и работодателя в порядке, установленном Федеральным законом № 63 «Об электронной подписи». Каждая из сторон указанного обмена обязана направлять в форме электронного документа подтверждение получения такого документа от другой стороны в срок, определенный трудовым договором о дистанционной работе. И в данной ситуации возникает вопрос о том, как же действовать работнику тогда, когда в договоре предусмотрен срок, в который работник направляет подтверждение, но документ не приходит в указанное время или же вообще не отправляется из-за проблем с Интернетом? Будет ли виноват в данной ситуации работник и будет ли он нести ответственность? Можно предположить, что работник и работодатель предусматривают такие ситуации в трудовом договоре, но законодательно этот порядок не закреплён. Следовательно, при возникновении спора, теоретически работодатель может ссылаться на нарушение работником положения трудового договора.

Не стоит забывать о том, что дистанционный работник оформляет страховое свидетельство государственного пенсион-

²⁶⁴ Закалюжная Н. В. Правовое положение работника в дистанционном правоотношении // Вестник Брянского Государственного университета. 2015. № 1. С. 1.

ного страхования и трудовую книжку. Но для таких работников предусмотрено, что по соглашению сторон сведения о дистанционной работе могут не вноситься в трудовую книжку дистанционного работника, а при заключении трудового договора впервые трудовая книжка дистанционному работнику может не оформляться. И для подтверждения трудовой деятельности и трудового стажа будет оформленный надлежащим образом экземпляр данного трудового договора на бумажном носителе.

Немаловажным остается вопрос о том, как же работодателю осуществлять контроль за выполнением трудовой функции дистанционным работником? Думаю, уместным было бы осуществление контроля по средствам связи через программы, обеспечивающие и видеосвязь и аудио - связь, например такую как Skype или через видеоконференции. Самым прогрессивным было бы нахождение работника в режиме онлайн, пока длится его рабочий день и тогда работодатель мог бы давать задание работнику непосредственно и контролировать его выполнение. Законодателью необходимо закрепить данные положения, поскольку закон сосредоточен на технических аспектах и при этом не дает сторонам полного представления о сути дистанционной работы. Обратим внимание на применение норм об охране труда к дистанционным работникам. В отношении таких работников существенно сокращен перечень обязанностей работодателя по обеспечению безопасных условий труда и охраны труда, если иное не предусмотрено трудовым договором о дистанционной работе. В данный перечень входят: санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний; ознакомление работников с требованиями охраны труда при работе с оборудованием и средствами, рекомендованными или предоставленными работодателем. На практике при расследовании несчастных случаев на производстве дистанционному работнику проблематично доказать наличие травмы с осуществлением деятельности в интересах работодателя. Работодатель очевидно не будет связывать получение травмы работником при выполнении возложенной на него трудовой функции, а вот работник – заинтересован в том чтобы доказать обратное, также аналогичная проблема возникает и при доказывании профессионального заболевания. Стоит указать еще на одну проблему, связанную с деятельностью дистанционных работников, как режим рабочего времени, которое он устанавливает по своему собственному усмотрению: время начала и время окончания работы, порядок чередования времени работы и вре-

мени отдыха и их продолжительность, время перерывов в работе. Но трудовым договором может быть предусмотрено иное, например, учтен этот режим, но если работодатель сможет в режиме реального времени по средствам технических устройств обеспечивать контроль за работником. На самом деле вопросов остается больше, чем ответов, потому что также требуют детального рассмотрения вопросы выплаты заработной платы, ее расчет, согласно выполненной работы, порядок работы в праздничные дни и в ночное время и др. Как отмечает Закалюжная Н. В. не стоит забывать и о возможных профессиональных рисках, связанных с защитой от сетевых угроз, о недобросовестности работодателя, которая при дистанционной форме занятости может быть понята работником с существенным опозданием, о недостаточном общении в коллективе, о сокращении возможностей для социально – трудовой адаптации и др.²⁶⁵

Таким образом, решение вопросов дистанционной занятости на законодательном уровне позволяет рассматривать дистанционный труд как одну из инноваций российского трудового права, как новейшее регулирование отношений между работником и работодателем. Дистанционная работа безусловно стала востребована в России поэтому глава 49.1. ТК РФ должна быть дополнена нормами, обеспечивающими защиту прав и интересов дистанционных работников и работодателей.

Возможно, в будущем именно дистанционная работа позволит уменьшить главную проблему всех современных обществ - безработицу.

РОДИМКИНА Е. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ОБНОВЛЕНИЕ СТАТЬИ 83 ТК РФ. СТОИТ ЛИ НАЧИНАТЬ?

В действующем трудовом законодательстве четко определен порядок принятия на работу и процедура увольнения работника. Обращая внимание на процедуру увольнения, следует заметить, что законодатель не ограничился классическими основаниями²⁶⁶, и включил в ст. 81 ТК РФ новые составляющие. К наиболее акту-

²⁶⁵ Закалюжная Н. В. Указ. соч. С. 3.

²⁶⁶ К таковым автор относит грубое неисполнение заявленных работодателем трудовых функций работником, грубые нарушения работником трудовых обязанностей, появление на работе в состоянии опьянения и др.

альным относится основание, закрепленное в п. 7.1. ст. 81 ТК РФ. Актуальность данного положения обусловлена озабоченностью государства в отношении коррупционной составляющей. В 2012 году законодателем был выделен такой пункт, как непринятие работником мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов²⁶⁷. Особенность данного института состоит в противоправной деятельности должностного лица по исполнению своих обязанностей в интересах третьих лиц²⁶⁸.

На эффективность борьбы с коррупционными элементами влияет множество различных факторов, одним из которых является срок оплаты коррупционной деятельности. Дело в том, что в каждом конкретном случае разница во времени между исполнением «заказа» коммерческих структур и получением «поощрения» различна. Так, государственный служащий, имеющий личную заинтересованность, может сразу получить «обе-

²⁶⁷ Понятие конфликта интересов раскрывается в ст. 10 ФЗ от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ред. от 15.02.2016) "О противодействии коррупции". Под конфликтом интересов понимается ситуация, при которой личная заинтересованность (прямая или косвенная) лица, замещающего должность, замещение которой предусматривает обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, влияет или может повлиять на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных (служебных) обязанностей (осуществление полномочий).

Аналогичные определения «конфликта интересов» ранее (до 05.10.2015 г.) содержались в статье 19 Федерального закона от 27 июля 2004 года № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» и статье 71 Федерального закона от 30 ноября 2011 года № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а также в статье 14.1 Федерального закона от 2 марта 2007 года № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» (до редакции 15.02.2016).

Обзор практики по рассмотрению в 2012–2013 годах дел по спорам, связанным с привлечением государственных и муниципальных служащих к дисциплинарной ответственности за совершение коррупционных проступков [Электронный ресурс] URL: <http://ппвс.рф/2014/obzor-sudebnoy-praktiki-vs-rf/2014.07.30.html> (дата обращения: 10.04.2016).

²⁶⁸ Коррупционная составляющая проявляется в личной заинтересованности лица, занимающего государственную должность, при разрешении конкретного вопроса, входящего в его компетенцию. Это может быть получение денежного вознаграждения, иных имущественных выгод и т. д. Коррупционная составляющая отлична от других противоправных явлений таким признаком, как латентность. Именно латентность не позволяет своевременно реагировать на противоправные акты поведения субъекта государственной службы, позволяет ему избегать дисциплинарной и уголовной ответственности.

Федеральный закон от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ред. от 15.02.2016) "О противодействии коррупции".

шанное», а может приобрести материальные выгоды спустя большой промежуток времени. И в первом, и во втором случае явно выражена личная заинтересованность служащего и, как следствие, необходимо наложение дисциплинарного взыскания. Так, примером привлечения к дисциплинарной ответственности в первом случае служит дело об установлении конфликта интересов. Лицо, замещавшее должность начальника отдела ГИМС ГУ МЧС России по субъекту РФ требовало восстановление в соответствующей должности, утверждая, что его увольнение носит неправомерный характер. В ходе судебного заседания была установлена правомерность наложения дисциплинарного взыскания в отношении данного работника. Жена последнего являлась учредителем ООО, на средства которого было возведено защитное укрепление. Истец не сообщил руководству, принявшему решение о строительстве дамбы, о личной заинтересованности, и его действия были расценены как нарушение п. 12 ч. 1 ст. 15 ФЗ № 79²⁶⁹. Примером второго случая является дело о несоблюдении запретов, закрепленных в ст. 17 ФЗ № 79, а именно неисполнение гражданским служащим обязанности по передаче в доверительное управление находящиеся в его владении ценных бумаг, акций и проч. Лицо также требовало отменить наложенное на него дисциплинарное взыскание, однако, судом было установлено, что истец был учредителем коммерческой организации, осуществлял непосредственное управление ее деятельностью. Получение денежных средств от результатов работы указанного предприятия происходило путем повременных переводов. В итоге суд также отказал в удовлетворении иска²⁷⁰.

В некоторых эпизодах представляется затруднительным найти коррупционный элемент в деятельности государственного служащего. Так, лицо, ранее замещающее государственную должность, устраивается сотрудником в коммерческую организацию, которой ранее была предоставлена коррупционная услуга, и под видом заработной платы получает обещанную сумму — «вознаграждение». Работодатель может не вносить последнего в штатное расписание, указав в трудовом договоре примерный перечень трудовых обязанностей. Подобная теневая схема обусловлена стремлением субъектов скрыть факт содеянного и избежать ответственности.

Рассматривая данную ситуацию, автор считает необходимым разработать беспробельный механизм привлечения к дисципли-

²⁶⁹ Обзор практики по рассмотрению в 2012–2013 годах ... [Электронный ресурс] URL: <http://ппвс.пф/2014/obzor-sudebnoy-praktiki-vs-rf/obzor-2014.PDF/> 2014.07.30.pdf (дата обращения: 10.04.2016).

²⁷⁰ Там же.

нарной ответственности, такой категории работников, как бывшие государственные служащие.

Сложность проблемы обуславливает специфику ее решения. Во-первых, необходимо доказать факт наличия коррупционной составляющей в деятельности данного государственного служащего. Субъектом-инициатором в подобном случае должна выступать комиссия по урегулированию конфликтов интересов. Она представляет собой организацию по проверке деятельности данных лиц на правомерность и беспристрастность. Деятельность комиссии основана на соответствующем специальном положении²⁷¹, которое очерчивает круг мер, применяемых указанным органом для выявления подобных фактов²⁷².

После сбора доказательств и установления факта правонарушения возникает вопрос о том, что делать с таким работником, в ситуации, когда последний уже принят в новый штат у нового работодателя? Если увольнять, то, по какому основанию, если порядок увольнения с предыдущего места (государственной службы) был соблюден?

Автору видится выход в дополнении ст. 83 ТК РФ пунктом 14, который должен содержать следующее положение: «по инициативе третьих лиц, в связи с выявлением конфликта интересов у бывшего государственного служащего». Указанную детализацию автор считает оправданной, в силу специфики явления (коррупционной составляющей). Так же предлагается разрешить процессуальные противоречия в соответствии с ФЗ от 27.07.2004 N 79-ФЗ "О государственной гражданской службе Российской Федерации", где прописана подобная процедура.

²⁷¹ Положение о комиссиях по соблюдению требований к служебному поведению федеральных государственных служащих и урегулированию конфликта интересов.

²⁷² Так в комиссию по урегулированию конфликта интересов поступает обращение гражданина, замещавшего в государственном органе должность государственной службы, о даче согласия комиссией на замещение должности в коммерческой или некоммерческой организации, данное обращение является основанием для проведения заседания комиссии (абз. 2 п. 16 Положения). В рамках рассмотрения данного обращения должностные лица кадрового подразделения государственного органа имеют право проводить собеседование с государственным служащим, представившим обращение или уведомление, получать от него письменные пояснения, а руководитель государственного органа (его заместитель), специально на то уполномоченный, может направлять запросы в государственные органы, органы местного самоуправления и заинтересованные организации (п. 17.5 Положения). По итогам рассмотрения комиссия выносит мотивировочное заключение по существу обращения.

Так, если лицо еще состоит на службе в государственном органе, представитель нанимателя инициирует проверку в отношении указанного лица, по результатам которой выносится письменное заключение о применении/неприменении к государственному служащему дисциплинарного взыскания (ст. 59 ФЗ - № 79). В качестве дисциплинарного взыскания к государственному служащему может быть применено увольнение, по основаниям, указанным в ст. 59.2 и ст. 59.3 ФЗ № 79). Взыскание применяется представителем нанимателя на основании доклада о результатах проверки, проведенной кадровой службой соответствующего государственного органа, а в случае, участия комиссии по урегулированию конфликтов интересов, - и на основании рекомендации указанной комиссии (ст. 59.3 ФЗ № 79).

Таким образом, мы пришли к выводу о том, что дополнение ст. 83 ТК РФ является неотъемлемой составляющей в борьбе с коррупцией, обеспечит четкость механизма ее выявления и предупреждения.

СЫТНИК А. Н.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПЕРСПЕКТИВНЫЕ МЕРЫ ЗАЩИТЫ ТРУДОВЫХ ПРАВ РАБОТНИКОВ

Система российского трудового законодательства в современный период находится в стадии становления, для которой неизбежны элементы несогласованности, противоречивости отдельных нормативных актов, пробелы в правовом регулировании различных общественных отношений. Сегодня требуется проведение неотложных мер по совершенствованию правового механизма защиты трудовых прав работников. Возрастает потребность в более эффективном процессуальном механизме реализации норм трудового права, создании Трудового процессуального кодекса и системы трудовых судов в РФ.

Столкновение противоречивых интересов работодателя и работников, нарушение трудовых прав порождает трудовые споры, механизм разрешения которых должен быть детально проработан и эффективно функционировать. С принятием нового Трудового кодекса качественно изменилось процессуальное положение сторон трудового спора, в результате которого работник все чаще и чаще проигрывает в судах. Сегодня более 80% трудовых споров решается в пользу работодателя.

Так можно выделить ряд пробелов в трудовом законодательстве РФ:

1. Работник и работодатель находятся не в равном положении, что противоречит сущности принципа процессуального равенства в трудовых спорах (работодатель обладает большей информацией о положениях законодательства, в отличие от работников, которые вынуждены обращаться в юридическую консультацию и оплачивают услуги адвоката, чтобы разобраться в соответствующих нормах закона).

2. Сроки обращения в суд за разрешением индивидуального трудового спора, установленные в ст. 392 ТК РФ, значительно короче сроков исковой давности ст. 181 ГК РФ (общий срок по гражданским спорам - от одного года до трех лет). В отношении данной проблемы М. О. Буянова считает, что необходимо установить общий срок для обращения в суд и работника и работодателя - один год, что является весьма разумным и обоснованным.

3. Актуальна проблема предоставления доказательств в суде работником: В соответствии с ГПК РФ (ст. 71) письменные доказательства принимаются в суд только в подлинниках или надлежащим образом заверенные. Работник (кроме трудового договора) не имеет подлинников каких-либо документов, а располагает их копиями. Работник не может самостоятельно заверить копию, так как печати у него нет. Обращаться к нотариусу он не может с такой просьбой, поскольку нотариусы не могут заверять какие-либо документы без их сверки с подлинниками. Работодатель, напротив, может представить в суд любой документ и даже любую копию, заверив его соответствующей печатью, подписью и записью "копия верна".²⁷³

Таким образом, защищенность работника весьма ограничена по сравнению с возможностями работодателя. Это подтверждает неурегулированность принципа процессуального равенства сторон. Зачастую на практике права работника слабо реализуются, что показывает низкую эффективность и ограниченность гарантий защиты работников. Важно четко регламентировать гарантии защиты прав работника, обеспечить их неукоснительное исполнение строго следуя закону и т. д.

Как известно, общий способ разрешения индивидуальных трудовых споров - это в первую очередь обращение в КТС, суд. Но является ли КТС эффективным средством, мнение ученых неоднозначно по этому поводу. Так Л. Ю. Бугров считает, что "...комиссии по трудовым спорам себя на сегодняшний день из-

²⁷³ Буянова М. О. Индивидуальные трудовые споры: материально-процессуальные вопросы правового регулирования. М., 2013. С. 48-60.

жили".²⁷⁴ На наш взгляд, это высказывание имеет место быть, так как зачастую представители КТС имеют недостаточные знания трудового законодательства, они, как правило, заведомо поддерживают интересы работодателя и т. д.

В отличие от субъектов гражданского правоотношения субъекты трудового правоотношения экономически неравноправны, в их отношениях присутствуют элементы административного влияния одной стороны на другую. Все это обуславливает объективную потребность законодательного закрепления особенностей процедуры рассмотрения и разрешения трудовых споров, которые должны быть направлены на учет особенностей трудового законодательства при рассмотрении трудовых споров, более быстрое и качественное рассмотрение трудовых споров, обеспечение юридического равенства работника и работодателя путем установления для работника дополнительных гарантий.²⁷⁵

Бывший заместитель председателя Верховного Суда Российской Федерации В. М. Жуйков (с 1988 по 2007 гг.) заметил, что наметилась тенденция сокращения количества дел по трудовым спорам, в том числе по спорам об увольнении, считая, что это является не столько следствием уменьшения нарушения трудовых прав, сколько боязнью работников потерять работу, вступая в конфликт с работодателем.²⁷⁶ Это прямо характеризует неэффективность органов и законодательства, призванного защищать права работника, ставит работника в зависимость от работодателя. Важно повысить уровень доверия российскому правосудию. Работник должен отстаивать свои права по справедливости, опираясь на соответствующий орган защиты.

Учитывая сложность многих дел данной категории трудовых споров, качество рассмотрения их может быть обеспечено с правовой точки зрения только в суде, причем специальном. Специализированные суды по трудовым спорам могут быть созданы для рассмотрения категории дел, отличающихся определенной спецификой и сложностью, требующих узкой специализации судей, рассматривающих споры, при качественной однородности указанных дел, позволяющей легко отграничить их от всех остальных. В большинстве государств созданы и действуют автоном-

²⁷⁴ Пискарев И. К. О концепции создания трудовой юстиции // Проблемы защиты трудовых прав граждан : материалы науч.-практ. конф. М., 2004. С. 18-23.

²⁷⁵ Концепция развития законодательства Российской Федерации на период 2008 - 2011 гг. (утв. Торгово-промышленной палатой РФ). Гл. 4. Разд. 1. п. 2.

²⁷⁶ Абрамова О. В., Серегина Л. В. Практика применения Трудового кодекса Российской Федерации: некоторые спорные вопросы // Журнал российского права. 2007. № 8. С. 122-131.

ные трудовые суды, выделяемые из общей судебной системы (Австрия, Бельгия, Дания, Испания, Люксембург, Финляндия, Франция, ФРГ, Швеция и другие). В США, Канаде (в англоязычных провинциях и на федеральном уровне), Японии действуют специализированные административные органы, не входящие в судебную систему, но выполняющие квазисудебные функции. Во многих странах решения трудовых судов являются источником трудового права.

Таким образом, принятие Трудового процессуального кодекса РФ и создание специализированных трудовых судов требует своего дальнейшего глубокого научного осмысления, учета реальной экономической и кадровой ситуации в России. Существенную роль в действенности защиты трудовых прав и законных интересов, несомненно, сыграет "реанимация" трудового законодательства, реформирование судебной системы. Недостаточная проработка понятийного аппарата, а также слабая эффективность органов, разрешающих трудовые споры, многие действующие нормы в настоящее время показывают свою несостоятельность - все это в совокупности создает атмосферу для принятия соответствующих мер.

Возникает вопрос: "Нужны ли Трудовой процессуальный кодекс и суды по трудовым спорам в РФ?". Определенно нужны, так как данное реформирование, несомненно, окажет положительное воздействие на механизм разрешения трудовых споров. Но это нововведение будет разумным и обоснованным только после того, как поэтапно будут созданы все необходимые условия.

Будущий ТПК РФ должен предусматривать ряд процессуальных гарантий защиты прав, свобод и законных интересов работников, работодателей и иных субъектов отношений в области труда, занятости, социального обеспечения, а также гарантировать юридическое равенство спорящих сторон. Формирование ТПК и трудовой юстиции в РФ, несомненно, поднимет уровень развития правовой системы России до намеченных высот.

ТРЕМБАЧ Н. С.

*Челябинский государственный университет
студент*

КОЛЛИЗИОННОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ, ОСЛОЖНЕННЫХ ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

В связи с развитием международной трудовой миграции и использованием иностранной рабочей силы возникают особые отношения, попадающие в сферу регулирования международного частного права (далее - МЧП) – трудовые отношения.

На сегодняшний день этот круг отношений в МЧП является наиболее слабо освещенным. Так, по мнению Л. В. Карасевой, в большинстве трудов по МЧП вопросы трудовых отношений, осложненных иностранным элементом, рассматриваются очень редко, при этом это происходит либо в традиционном, либо в общем ракурсе, в итоге совершенно не даются какие-либо научно-обоснованные выводы²⁷⁷. Существует также мнение И. Я. Киселева о том, что правовое регулирование трудовых отношений с иностранным участием является новым для отечественного трудового права направлением, «которого практически не было в советском трудовом праве и которое еще не сложилось окончательно на сегодняшний день»²⁷⁸.

Если проанализировать национальное законодательство, то можно увидеть, что в сфере труда статус иностранного гражданина в РФ базируется на нормах:

Конституции РФ, провозгласившей национальный режим использования иностранными гражданами своих прав;

Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), определяющие правовое положение физических лиц в частноправовой сфере;

Трудового кодекса РФ (далее – ТК РФ), сфера действия которого охватывает отношения с участием иностранных граждан;

ряда федеральных законов (ФЗ), в первую очередь, «О гражданстве Российской Федерации» (2002 г.), определяющего содержание понятия «иностранец», а также условия подтверждения им своего статуса; «О правовом положении иностранных граждан в РФ» (2002 г.), являющегося базовым законом, регламентирующим отношения между иностранными гражданами, с одной стороны, и органами государственной власти и местного самоуправления, с другой стороны, в частности в связи с осуществлением ими на территории РФ трудовой деятельности.

миграционного законодательства, играющего важную роль при определении трудовой правосубъектности иностранного гражданина. Здесь следует назвать ФЗ «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации» (2006 г.), в котором нашли отражение вопросы регистрации и учета на территории РФ интересующих нас субъектов трудовых отношений, а также ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (1996 г.), установивший раз-

²⁷⁷ Карасева Л. В. Значение норм международного частного права в регулировании трудовых отношений мигрантов из стран СНГ в РФ: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2007.

²⁷⁸ Киселев И. Я. Труд с иностранным участием (правовые аспекты) / И. Я. Киселев. М.: МЦФЭР, 2003. С. 12.

решительный порядок пребывания иностранного гражданина на территории нашего государства, и другие. Как известно, в девяностых годах в России началось активное формирование миграционного законодательства. Процесс правотворчества был обусловлен необходимостью урегулирования потока вынужденных мигрантов (беженцев и вынужденных переселенцев)²⁷⁹.

При анализе указанных нормативных правовых актов, можно увидеть, что в настоящее время нет ни одного акта, содержащего какие-либо коллизионные нормы, которые регламентировали бы международные трудовые отношения. Так, например, статья 11 ТК РФ содержит общее коллизионное нормативное предписание, основанное на критериях территориальности национального режима в регулировании международных трудовых отношений. В соответствии с данной статьей, на территории Российской Федерации правила, установленные трудовым законодательством и иными актами, содержащими нормы трудового права, распространяются на трудовые отношения с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, организаций, созданных или учрежденных с участием иностранных граждан, лиц без гражданства либо с их участием, международных организаций и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации. Иными словами, если имеют место трудовые отношения с участием иностранных граждан, к их регулированию должно применяться российское трудовое право при условии, что работа выполняется на территории Российской Федерации.

Однако возникает вопрос - как будут урегулированы отношения между работником и работодателем, при условии, что работник является российским гражданином, заключает трудовой договор с иностранным работодателем, при этом работа будет выполняться на территории иностранного государства? Будет ли в данном случае применяться личный закон страны работника? Или право, применимое к регулированию трудовых отношений между работником и работодателем, будет устанавливаться по соглашению сторон? Эти вопросы до сих пор не урегулированы на законодательном уровне.

Для устранения указанных пробелов целесообразно внести соответствующие изменения в ТК РФ, в частности, необходимо

²⁷⁹ Иванчук А. И. Правовой статус иностранного гражданина в России в сфере трудовых отношений // Право и управление. XXI век. 2012. № 3 (24). С. 23.

вести специальную главу «Международное трудовое право», где должны быть выделены, по крайней мере, три раздела:

1. «Общие положения» (в данном разделе нужно установить режим правового регулирования международных трудовых отношений: национальный режим, режим недискриминации, режим наибольшего благоприятствования; режим взаимности; применение императивных норм; оговорку о публичном порядке).

2. «Право, подлежащее применению к индивидуальным трудовым отношениям, основанным на трудовом договоре».

3. «Право, подлежащее применению к коллективным трудовым отношениям»²⁸⁰.

Необходимо также закрепить коллизионный принцип автономии воли к трудовым отношениям с иностранным элементом, потому что он позволяет в полной мере соблюсти интересы как работника, так и работодателя²⁸¹. При этом указанный принцип должен быть ограничен возможностью его применения в соответствии со следующими положениями:

1) выбор сторонами применимого права возможен только при соблюдении письменной формы;

2) право, выбранное сторонами, не может повлечь за собой лишение работника защиты его прав, предоставляемой императивными нормами права страны, применимого при отсутствии выбора;

3) если из совокупности обстоятельств дела следует, что договор реально связан только с одной страной, то выбор сторонами права другой страны не может затрагивать действия императивных норм страны, с которой договор реально связан²⁸².

Таким образом, на основе предписаний современного российского законодательства невозможно прийти к какому-то выводу, какой коллизионный метод правового регулирования следует применять к регламентации международных трудовых отношений. Между тем, в законодательной практике зарубежных стран

²⁸⁰ Коцарь Ю. А. Коллизионный метод регулирования в трудовых отношениях, осложненных иностранным элементом // Молодежь и наука: Сборник материалов VI Всероссийской научно-технической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых [Электронный ресурс]. — Красноярск: Сибирский федеральный университет, 2011. — Режим доступа: <http://conf.sfu-kras.ru/sites/mn2010/section10.html> (дата обращения 11.04.2015).

²⁸¹ Лушникова М. В. Коллизионный метод регулирования трудовых отношений с иностранцами // Законодательство и экономика. 2008. № 7. С. 60.

²⁸² Насырова Н. Р. Международные трудовые отношения: проблемы регулирования // Вестник Челябинского государственного университета. 2014. № 24 (353). С. 59.

эти вопросы разрешаются либо в специальных законах о международном частном праве (Австрия, Венгрия, Польша, Румыния, Чехия), либо в ГК РФ (Албания, Германия, Канада). Этот пробел в правовом регулировании внешних коллизий должен быть восполнен путем внесения соответствующих коллизионных нормативных предписаний в ТК РФ.

УСТЮГОВА В. С.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРОБЛЕМЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВ ГРАЖДАН НА ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ ГАРАНТИИ ПО УСЛОВИЯМ ТРУДА

Трудовой кодекс Российской Федерации в ст. 1 в качестве основных целей трудового законодательства провозглашает установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан, создание благоприятных условий труда, защиту прав и интересов работников и работодателей, что, в свою очередь, находит отражение и в содержании ст. 2 ТК РФ, закрепляющей основные принципы регулирования трудовых отношений.

Законодательство предусматривает особые гарантии и компенсации для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда: сокращенная продолжительность рабочего времени (ст. 92 ТК РФ), ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск (ст. 117 ТК РФ), повышенный размер оплаты труда (ст. 147 ТК РФ).

Отнесение работ к вредным и опасным осуществляется на основе федерального закона от 28.12.2013 № 426-ФЗ «О специальной оценке условий труда» (далее - Закон), который в ст. 14 дает легальное определение этим понятиям. В зависимости от степени воздействия производственных факторов вредные условия труда, в свою очередь, подразделяются на 4 подкласса. С 01.01.2014 специальная оценка условий труда (СОУТ) заменила собой аттестацию рабочих мест по условиям труда, что обязало работодателей провести оценку всех рабочих мест своих сотрудников, но при этом в ч.6 ст. 27 предусмотрен переходный период, который предоставляет возможность проведения оценки до 31 декабря 2018.

Нельзя не согласиться с мнением исследователей о том, что введение СОУТ привело к сокращению числа работников, имеющих право на дополнительные гарантии: работники, условия труда которых признаны соответствующими 1 и 2 подклассу опасных, лишились дополнительных прав, хотя негативное воз-

действие на здоровье не подвергается сомнению²⁸³. В частности, сокращенная продолжительность рабочего времени - не более 36 часов в неделю устанавливается для работников, условия труда на рабочих местах которых отнесены к вредным условиям труда 3 или 4 степени или опасным условиям труда, ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск – работникам с опасными и вредными условиями труда 2, 3, 4 степени. Тогда как в соответствии с ранее действовавшим Постановлением Правительства РФ от 20.11.2008 № 870, гарантии и компенсации предоставлялись работникам по всем видам работ, признанным по результатам аттестации тяжелыми, работами с вредными и (или) опасными и иными условиями труда, независимо от степени вредности²⁸⁴. Это положение нашло отражение в Определении Конституционного Суда Российской Федерации от 07.02.2013 № 135-О, а также в решении Верховного Суда Российской Федерации от 14.02.2013 по делу № АКПИ12-1570.

Кроме того, закон в ч. 4 ст. 27 предусматривает, что если до дня вступления в силу настоящего Федерального закона в отношении рабочих мест была проведена аттестация рабочих мест по условиям труда, специальная оценка условий труда в отношении таких рабочих мест может не проводиться в течение пяти лет со дня завершения данной аттестации. Данное положение на практике проявляется в том, что работодатели на основании редакции Трудового кодекса РФ, вступившей в силу 01.01.2014, уменьшают объем гарантий (компенсаций), которые установлены в отношении работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда по итогам проведенной в 2013 г. аттестации рабочих мест, но без проведения специальной оценки условий труда. В качестве примера может служить Апелляционное определение, вынесенное судебной коллегией по гражданским делам Мурманского областного суда от 4 марта 2015 г. № 33-353.

Действующее трудовое законодательство в ч. 1 ст. 423 ТК РФ разделяет принцип возможности применения нормативных актов СССР в случае отсутствия противоречий между этими актами и действующим законодательством. До настоящего времени действует Постановление Госкомтруда СССР, Президиума ВЦСПС от 25.10.1974 № 298/П-22, которым утвержден Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями

²⁸³ Джиоев Н. С. К вопросу о правовых проблемах применения специальной оценки условий труда на подземных работах // Российская юстиция. 2015. №12. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»

²⁸⁴ Кукуев С. Выплаты за вредность // Трудовое право. 2015. № 3. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

труда, работа в которых дает право на дополнительный отпуск и сокращенный рабочий день²⁸⁵. А если должность работника не предусмотрена данным списком, имеет ли он право на дополнительные гарантии? Ответ на вопрос содержится в Определении Конституционного Суда РФ от 07.02.2013 № 135-О где установлено, что дополнительный оплачиваемый отпуск должен предоставляться всем работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, включая тех, чьи профессии, должности или выполняемая работа не предусмотрены Списком, но работа которых в условиях воздействия вредных и (или) опасных факторов производственной среды подтверждается результатами аттестации рабочих мест (сейчас - СОУТ). Однако обратная ситуация, когда должность работника, хотя и предусмотрена Списком, но не подтверждается результатами СОУТ, не дает прав на дополнительные гарантии такому работнику.

Говоря об основных путях решения сложившихся проблем, следует отметить возможность введения прогрессирующего увеличения объема гарантий и компенсаций в зависимости от степени вредного воздействия на здоровье, что будет в большей степени обеспечивать реализацию прав всех работников. Кроме того, сложившаяся ситуация в сфере нормативного регулирования требует четкого ответа на вопрос об обоснованности применения многих союзных актов, разрешение данной проблемы позволит избежать правовой неопределенности в регулировании исследуемого вопроса. Нельзя не отметить, что, несмотря на принятие отдельного Закона о СОУТ, Трудовой кодекс Российской Федерации не воспринял основных положений относительно проведения оценки, ее целей и задач, хотя она является «отправной точкой», основной гарантией последующей реализации прав работников. Внесение соответствующих изменений будет способствовать повышению значимости процедуры, а введение в федеральный закон отдельной статьи, дающей определения основным понятиям по охране труда – уменьшению терминологической путаницы и упрощению процедуры правоприменения. Также анализируемый закон содержит положение о том, что специальная оценка не проводится в отношении условий труда надомников, дистанционных работников и работников, вступивших в трудовые отношения с работодателями - физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями. Думается, данное поло-

²⁸⁵ Жижерина Ю. Как не ошибиться, предоставляя компенсации «вредникам» // Кадровая служба и управление персоналом предприятия. 2015. № 7. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

жение не вполне отвечает конституционным правам граждан на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (п. 3 ст. 37 Конституции РФ) и требует установления законодательного регулирования.

Таким образом, несмотря на общую направленность законодательства на обеспечение прав работников на безопасные условия труда, существуют пробелы и противоречия, требующие законодательного решения. Анализ вносимых и готовящихся изменений свидетельствует об усилении комплексного и персонифицированного подходов к регулированию различных аспектов трудовых отношений. Именно их развитие, особенно в сфере охраны труда, позволит учитывать как различные факторы воздействия на работника, так и делать прогнозы на долгосрочную перспективу, что позволит в большей степени гарантировать права на дополнительные гарантии по условиям труда.

ХАНЦИС М. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

К ВОПРОСУ ОБ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЕ НОРМ, РЕГУЛИРУЮЩИХ ОБРАБОТКУ И ЗАЩИТУ ПЕРСОНАЛЬНЫХ ДАННЫХ РАБОТНИКА

С развитием технологий все более острым становится вопрос защиты персональной информации. Согласно ч. 1 ст. 24 Конституции Российской Федерации, сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускается. Несмотря на предпринимаемые меры, опасность «утечки» персональной информации, в частности в процессе трудовой деятельности, достаточно велика.

Получение персональной информации о работнике является правом работодателя. Такие сведения требуются для организации нормальной трудовой деятельности – они подтверждают личность работника, его квалификацию, опыт работы и т. д. Также информация о работнике необходима работодателю для выполнения своих обязанностей, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами²⁸⁶. Персональные данные работника работодатель получает из докумен-

²⁸⁶ Например, для применения главы 42 Трудового кодекса Российской Федерации («Особенности регулирования труда работников в возрасте до 18 лет») или для осуществления налоговых отчислений в статусе налогового агента.

тов, представляемых при оформлении трудового договора²⁸⁷. При этом следует помнить, что персональные данные работника предоставляются им самим, в случае необходимости получения сведений у третьих лиц – требуется согласие субъекта персональных данных²⁸⁸. Как итог, у работодателя накапливается достаточный объем персональных данных работников, защита которых входит в обязанности работодателя²⁸⁹.

На сегодняшний день практически каждая компания хранит персональную информацию работников в электронном виде и обрабатывает с помощью технических средств. В такой ситуации уязвимость электронных сведений может привести к несанкционированному распространению или использованию персональных данных работников, что повлечет за собой ущемление прав и законных интересов граждан, материальный или моральный вред.

Статья 90 ТК РФ закрепляет ответственность лиц, виновных в нарушении норм, регулирующих обработку и защиту персональных данных работников. Несмотря на законодательную закрепленность, перед правоприменителем возникают серьезные вопросы: кого можно отнести к лицам, которые будут нести ответственность, и какое конкретно наказание ждет виновных?

Работодатель может предоставить доступ к персональным данным своих сотрудников только специально уполномоченным лицам²⁹⁰. Особое внимание следует обратить на тот факт, что этим лицам предоставляется доступ только к тем данным, которые необходимы им для выполнения конкретных трудовых функций (например, бухгалтеру для начисления заработной платы). Перечень лиц, имеющих доступ к персональным данным сотрудников, должен быть закреплен в локальном нормативном акте организации, с ним должны быть ознакомлены под роспись все работники. Таким образом, лица, перечисленные в таком локальном нормативном акте, будут нести ответственность за нарушение норм, регулирующих обработку и защиту персональ-

²⁸⁷ Ст. 65 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (Паспорт, трудовая книжка, страховое свидетельство, документ об образовании и т. д.).

²⁸⁸ П. 3 ст. 86 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015).

²⁸⁹ П. 7 ст. 86 Трудового кодекса Российской Федерации от 30.03.2001 № 197-ФЗ (ред. от 30.12.2015).

²⁹⁰ Шадрина Т. В. Персональные данные работников: обрабатываем и охраняем [Электронный ресурс] // Отдел кадров государственного (муниципального) учреждения. 2014. N 7. С. 19-29. Режим доступа: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2016 г.).

ных данных работников²⁹¹. А если конфиденциальные сведения распространило лицо, не имеющее доступа к персональным данным работников? Судебная практика идет по следующему пути: распространение персональных данных работников сотрудниками, не имевшими доступа к таким сведениям в соответствии с выполняемыми трудовыми обязанностями, признается распространением информации, составляющей коммерческую тайну работодателя, ставшей известной в связи с трудовой деятельностью²⁹².

Переходя ко второму вопросу, следует отметить, что ст. 90 ТК РФ предусматривает следующие виды ответственности:

дисциплинарная ответственность наступает за разглашение охраняемой законом тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в т.ч. разглашения персональных данных сотрудников. Ответственность наступает по пп. «в» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ в виде расторжения трудового договора с работодателем и по ст. 192 ТК РФ – замечание, выговор, увольнение;

материальная ответственность наступает за разглашение сведений, составляющих охраняемую законом тайну (согласно п. 7 ст. 243 ТК РФ на виновное лицо возлагается ответственность в полном размере причиненного ущерба);

гражданско-правовая ответственность наступает за причинение морального вреда гражданину действиями, нарушающими его

²⁹¹ Кассационное определение Верховного суда Удмуртской Республики от 11.08.2010 по делу N 33-2625.

Требование: О признании незаконным распространения персональных данных, компенсации морального вреда.

Обстоятельства: Истец ссылаясь на то, что ответчиком, получившим его персональные данные, не был соблюден режим конфиденциальности, в связи с чем истец перенес нравственные и физические страдания.

Решение: Требование частично удовлетворено, так как ответчиком были совершены действия по распространению персональных данных истца без его согласия, но снижен размер компенсации.

²⁹² Апелляционное определение Московского городского суда от 04.08.2015 по делу N 33-24617/15.

Требование: О признании увольнения незаконным, восстановлении на работе, оплате времени вынужденного прогула и компенсации морального вреда.

Обстоятельства: Свое увольнение истцы считают незаконным, поскольку они не были допущены к работе с персональными данными сотрудников, в их должностные обязанности не входила работа с персональными данными других сотрудников, факт разглашения персональных данных отсутствует.

Решение: В удовлетворении требования отказано, так как истцы допустили распространение третьим лицам информации, составляющей коммерческую тайну работодателя, ставшей им известной в связи с их трудовой деятельностью.

личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага (ст. 151 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) предусматривает обязанность по выплате денежной компенсации по решению суда). Согласно п. 1 ст. 1064 ГК РФ причинение вреда личности гражданина влечет возмещение такого вреда в полном объеме;

административная ответственность наступает за отсутствие в учреждении локального нормативного акта о порядке работы с персональными данными работников (ст. 5.27 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации (далее – КоАП РФ)) – наложение штрафа на виновное лицо. За несоблюдение установленного порядка сбора, хранения, использования или распространения персональных данных (ст. 13.11 КоАП РФ) – предупреждение или наложение штрафа. За использование несертифицированных информационных систем, баз и банков данных, несертифицированных средств защиты информации (п. 2 ст. 13.12 КоАП РФ) – наложение штрафа с конфискацией несертифицированных средств защиты информации. За разглашение информации, доступ к которой ограничен, лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей (ст. 13.14 КоАП РФ) – наложение штрафа;

уголовная ответственность наступает за незаконное распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия либо распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации, совершенное лицом с использованием своего служебного положения (п. 2 ст. 137 Уголовного кодекса Российской Федерации). Санкция за такое преступление предусматривает наложение штрафа, лишение права занимать определенные должности, принудительные работы с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, арест, лишение свободы с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью²⁹³.

Подводя итог сказанному, хочется отметить, что законодателем предусмотрена ответственность за нарушение норм, регулирующих обработку и защиту персональных данных работников в зави-

²⁹³ Алексеева М. Персональные данные работников [Электронный ресурс] // Учреждения культуры и искусства: бухгалтерский учет и налогообложение. 2014. N 9. С. 57-68. Режим доступа: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 14.04.2016 г.).

симости от тяжести совершенного правонарушения. Следует помнить, что ответственность за такие нарушения несут не только лица, чьи служебные обязанности непосредственно связаны с работой с персональными данными работников, но и все те лица, которые узнали такие сведения в связи с их трудовой деятельностью.

С Е К Ц И Я № 4

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА И КРИМИНОЛОГИИ

АВДЕЕНКО Н. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
аспирант*

К ВОПРОСУ О МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНОСТИ ДЕЯНИЯ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

Действующим законодательством и судебной практикой до настоящего времени не выработано ясных ориентиров в том, что понимать под малозначительностью деяния и как этот признак применять при квалификации деяний.

Согласно ст. 8 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее - УК РФ) основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ.

Однако если деяние формально содержит указанные признаки, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности, преступлением оно не признается (ч. 2 ст. 14 УК РФ).

«Формальное содержание» признаков преступления означает, что имеются все элементы состава преступления, а именно: а) объект преступления; б) объективная сторона преступления; в) субъективная сторона преступления; г) субъект преступления.

Под деянием, не представляющим общественной опасности, понимается деяние, не способное причинить вред охраняемым законом общественным отношениям²⁹⁴.

²⁹⁴ Чемеринский К. В. Общественная опасность как категория уголовного права // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. 2014. № 1[80]. - URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/obschestvennaya-opasnost-kak-kategoriya-ugolovnogo-prava> (дата обращения: 24.02.2016).

К таким деяниям относят, например, деяние в виде нанесения одного удара, причинившего физическую боль (формально оно содержит признаки состава побоев - ч. 1 ст. 116 УК РФ)²⁹⁵, либо деяние в виде приобретения в аптеке льготного лекарственного средства на основании копии подлинного рецепта на выдачу такого средства (формально содержатся признаки состава «использование заведомо подложного документа» – ч. 3 ст. 327 УК РФ)²⁹⁶.

Вместе с тем зачастую судам сложно определить способность деяния причинить вред охраняемым законом общественным отношениям.

Затруднение представляет не только разграничение малозначительного деяния и преступления небольшой тяжести. Возникает вопрос: может ли деяние формально обладать всеми элементами состава иной категории преступления, например, тяжкого, но в сущности не представлять общественной опасности? Ведь степень общественной опасности преступлений находит свое отражение в отнесении их законодателем к определенной категории преступлений: от преступления небольшой тяжести до особо тяжкого преступления²⁹⁷.

Судебная практика свидетельствует о возможности указанного, что подчеркивает необходимость разработки критериев признания деяния малозначительным для справедливого применения уголовного закона.

Так, районным судом в Челябинской области П. признан виновным в совершении тяжкого преступления - краже имущества К. на сумму 18 рублей, совершенной с незаконным проникновением в жилище - и осужден по пункту "а" ч. 3 ст. 158 УК РФ, ему назначено наказание в виде лишения свободы на срок 1 год.

Суд вышестоящей инстанции пришел к выводу, что судом первой инстанции не дана оценка обстоятельствам происшедшего, из которых следует, что П., придя домой к своей знакомой К. и не застав ее дома, взял из серванта булку хлеба стоимостью 18 рублей, после чего, встретив К. на улице, сообщил ей об этом. Дело направлено на новое рассмотрение для оценки наличия умысла на тайное хищение и незаконности проникновения в жи-

²⁹⁵ Определение Верховного Суда РФ от 5 сентября 2013 г. N 208-Д13-3 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

²⁹⁶ Постановление Президиума Краснодарского краевого суда от 01.10.2014 N 44у-482/14 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

²⁹⁷ Епифанова Е. В. Общественная опасность как научная категория, законодательная дефиниция: история и современность. Научный очерк. М.: Издательство «Юрлитинформ», 2012. С. 160.

лише, оценки причиненного ущерба применительно к положениям части 2 статьи 14 УК РФ²⁹⁸.

Районным судом в Барнауле руководитель муниципального унитарного предприятия С., оплативший административный штраф в размере 2000 рублей за счет предприятия, признан виновным в совершении тяжкого преступления и осужден по части 3 статьи 160 УК РФ к 2 годам лишения свободы условно с испытательным сроком 1 год 6 месяцев.

Вышестоящей судебной инстанцией установлено, что деяние С. не причинило существенный вред интересам предприятия МУП, а также каких-либо иных общественно опасных последствий, и в силу малозначительности не является преступлением, в связи с чем производство по делу прекращено²⁹⁹.

Одновременно существуют примеры, когда аналогичное деяние с несколько большей суммой ущерба судами малозначительным не признается. Так, в Перми председатель правления товарищества собственников жилья К., оплативший за счет товарищества два административных штрафа на общую сумму 6000 рублей, осужден по ч. 3 ст. 160 УК РФ (ему назначено наказание в виде штрафа в размере 100 000 рублей)³⁰⁰, как и руководитель открытого акционерного общества С., оплативший за счет общества 8 административных штрафов на общую сумму 11 145 рублей³⁰¹.

На наш взгляд, для признания деяния малозначительным необходимо давать оценку тем же элементам, что и при оценке общественной опасности деяния.

В соответствии с п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 при учете характера общественной опасности преступления следует иметь в виду прежде всего направленность деяния на охраняемые уголовным законом социальные ценности и причиненный им вред.

Степень общественной опасности преступления устанавливается, в том числе, в зависимости от характера и размера наступивших последствий, способа совершения преступления, от вида

²⁹⁸ Обзор судебной практики Челябинского областного суда за первый квартал 2014 года [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

²⁹⁹ Определение Верховного Суда РФ от 22.04.2015 N 51-УД15-1 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

³⁰⁰ Апелляционное Определение Пермского краевого суда от 5 марта 2015 года № 22-1236-2015 — URL: <https://rospravosudie.com/court-permskij-kraevoj-sud-permskij-kraj-s/act-487088235/> (дата обращения: 14.04.2016).

³⁰¹ Апелляционное Определение Пермского краевого суда от 29 апреля 2015 г. по делу N 22-2421 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

умысла (прямой или косвенный) либо неосторожности (легкомыслие или небрежность)³⁰².

Видится верным мнение Н.Ф. Кузнецовой о том, что деяние должно признаваться малозначительным, «когда лицо желало совершить именно малозначительное деяние, а не потому, что по не зависящим от него обстоятельствам так в конкретном случае произошло»³⁰³.

Принимая во внимание вышеуказанное, представляется необходимым разработать критерии, определяющие малозначительность деяния (например, такие как отсутствие существенного нарушения охраняемых правом общественных отношений с учетом характера совершенного деяния, форма вины, размер вреда и тяжесть наступивших последствий), а также устранить недопонимания в вопросе разграничения преступления и малозначительного деяния посредством, например, конкретизации понятия общественной опасности, ее характера и степени, понятий «деяние, формально содержащее признаки преступления», «малозначительное деяние».

АВЕРЬЯНОВА А. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ПРОБЛЕМЫ ЭТИОЛОГИИ (ПРИЧИННОСТИ) В МЕДИЦИНСКИХ ПРЕСТУПЛЕНИЯХ

Конституцией России каждый человек наделен правом на справедливое правосудие и охрану здоровья, выражающуюся в том числе в оказании ему надлежащей медицинской помощи. Качественное расследование и правильная квалификация деяний – основа справедливого правосудия, и важнейшая роль в решении этих вопросов отведена следователям Следственного комитета Российской Федерации, а также прокуратуре Российской Федерации.

³⁰² О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.12.2015 № 58 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс».

³⁰³ Уголовное право России. Общая часть / под ред. Н.Ф. Кузнецовой и И. М. Тяжковой. М., 2004. С. 100.

Среди всех медицинских преступлений высокий удельный вес имеет неосторожное причинение смерти вследствие ненадлежащего исполнения врачами своих профессиональных обязанностей³⁰⁴.

Вместе с тем, для правильной квалификации деяний и привлечения врачей к уголовной ответственности, в обязательном порядке, помимо факта допущения медицинскими работниками неправомерных действий (бездействий), не соответствующих положениям медицинской науки и лечебной практики и формы вины, необходимо установить *наличие прямой причинной связи между этими упущениями и наступившими тяжкими последствиями*.³⁰⁵

Термин «этиология» носит чисто медицинский характер, он не имеет адекватного тождества ни в уголовном праве, ни даже в философии, однако наиболее близким к нему является термин «причинность». Вместе с тем, именно вокруг этого понятия сосредоточена большая часть проблем как фундаментальной, так и прикладной медицины.

Сегодня, как и многие годы ранее, в медицине нашла свое распространение теория этиологии *post hoc propter hoc*, что означает «после этого, значит, вследствие этого». Она же нашла свое закрепление и в теориях причинной связи в доктрине уголовного права, таких, как, например теория эквивалентности или теория ближайшей причины.

Вместе с тем, данный подход представляется спорным. Для наглядности позволим себе продемонстрировать следующую ситуацию:

А. решил причинить смерть У., и нанес ему ножевое ранение в сердце. У. был госпитализирован, но в процессе оперативного вмешательства, был введен наркоз, вызвавший рвотные процессы, в результате которых У. погиб от асфиксии рвотной массой. *Ленинградским областным судом и судом кассационной инстанции А. был признан виновным в убийстве*. Однако Пленум ВС СССР переквалифицировал действия А. на покушение на убийство, поскольку: 1) действия А. заключались в нанесении У. сильного удара ножом в важную для жизни часть тела, что говорит об умысле на убийство; 2) действия А. не находились в прямой причинной связи с наступившим последствием³⁰⁶, поскольку

³⁰⁴ Карагезян Г. Г. Ответственность за преступления, совершенные вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей : автореф. на соискание уч. степени к.ю.н. М. 2009. С. 8.

³⁰⁵ Багмет А. М., Черкасова Л. И. Некоторые вопросы квалификации преступлений, совершаемых медицинскими работниками // Юридический мир. 2014. № 6. С. 9.

³⁰⁶ Бюллетень Верховного Суда СССР. 1961. № 4. С. 10—11.

имело место вмешательство «внешних сил» в лице врачей, проводивших оперативное вмешательство, которое прервало течение причинной связи.

Еще великий физиолог И.П. Павлов писал о том, что причину можно попытаться определить лишь проникнув в сущность явления, поняв его. Так, он полагал ошибочным объяснение явления лишь непосредственно предшествующей причиной, наглядно демонстрируя эту принципиальную ошибку схемой «микроб + организм = заболевание»³⁰⁷.

Продолжая развивать данную позицию, являясь противником упрощения понимания термина «этиологии», В.Х. Василенко утверждал, что для установления причин, приведших к любому клиническому состоянию, в т.ч. к смерти, необходимо не только знание главного причинного фактора, но и многих других, дополнительных условий³⁰⁸.

Данная позиция представляется нам правильной, поскольку внешние факторы сами по себе не создают в организме человека специфических изменений, приводящих, например, к смерти, однако такие изменения возникнут, если внешние факторы найдут адекватное внутреннее преломление.

Так, в доктрине уголовного права существует теория реальной возможности, согласно которой, для обоснования причинной связи необходимо исходить из следующих основных положений: 1) причиной общественно опасного последствия может быть признано лишь то деяние, которое предшествовало наступлению последствия (временной критерий); *однако следует иметь в виду, что «после этого» не значит «вследствие этого»*; 2) поэтому деяние признается причиной лишь в том случае, если оно содержало в себе реальную возможность наступления данного общественно опасного последствия (критерий реальной возможности); впрочем, возможность не означает неизбежность; 3) в силу этого необходимо установить, что главной, решающей причиной наступления общественно опасного последствия было деяние, а не какие-либо иные привходящие обстоятельства (критерий непосредственности причины).³⁰⁹

³⁰⁷ Жосан Н. С. Этиология и симбиоз макро и микроорганизмов // Вет. патология. 2005. №2. С. 24.

³⁰⁸ Василенко В. Х. К вопросу о концепции болезни. Клини. мед. 1972. 9. 140-6.

³⁰⁹ Объективная сторона состава преступления: учебное пособие / А. Н. Попов, Л. А. Зимирева, П. В. Федышина ; [под общ. ред. А. Н. Попова]. - Санкт-Петербург: Санкт-Петербургский юридический институт (филиал) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации, 2015. С. 30.

Оценка перечисленных выше критериев позволяет сделать наиболее целостный и полный вывод о взаимодействии внешних причин с внутренними факторами, приведших к результату.

Например, в Санкт-Петербурге в октябре 2015 года прокурором района утверждено обвинительное заключение и направлено в суд дело по обвинению Б. в совершении преступления, предусмотренного ч. 2 ст. 109 УК РФ:

установлено, что Б. являлась врачом акушером-гинекологом высшей категории. В ее профессиональные обязанности входило, в том числе, ведение родов и оказание экстренной медицинской помощи, проведение начальных реанимационных мероприятий. В июле 2014 года при оказании родовспоможения роженице П., Б., на фоне диагностированной с опозданием слабости родовой деятельности при целесообразности завершения родов кесаревым сечением, приняла решение о проведении операции наложения выходных акушерских щипцов, при выполнении которой был допущен технический дефект оказания медицинской помощи, связанный с неправильным направлением тракций при извлечении головки плода, что привело к разрыву намета мозжечка у новорожденного и привело к его смерти.

Установлено, что прямая причинная связь в данном случае выразилась в следующем: Б. при оказании медицинской помощи П., действовала с нарушениями, выразившимися в пренебрежении обязательными клиническими рекомендациями и информационными письмами, разработанными Министерством здравоохранения РФ для использования в работе гинеколога-акушерской службы; Б. предвидела возможность наступления общественно-опасных последствий своих действий – смерти новорожденного, не желала их, но без достаточных к тому оснований, самонадеянно, основываясь на личном профессиональном опыте, рассчитывала на их предотвращение. При проведении операции Б., с учетом плотности черепа новорожденного, наложила ложки акушерских щипцов в три тракции «на себя, вниз и вверх», в то время, как при положении плода в заднем виде следовало проводить тракции «на себя,верху и книзу», что при наличии у Б. высшей квалификационной категории дает основания полагать о ее знании необходимых действий. Данные положения в целом не противоречат тезису этиологии о взаимодействии внешних причин и внутренних факторов.

Резюмируя, позволим себе отметить, что вопрос причинности, или этиологии, в медицине является необычайно сложным. Представляется, что для установления истины по делу, необходимо отвергнуть тезис «post hoc propter hoc», поскольку в условиях со-

временного развития медицины он не является актуальным. Правовоприменительно необходимо изучать все имеющиеся материалы дела и давать оценку заключению экспертизы качества медицинской помощи для правильной квалификации деяния врачей, кроме того, на всех этапах оценки совершенного необходимо привлекать субъектов специальных знаний.

ЗИНОВ Е. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ КОМПРОМИСС КАК ПРАВООТНОШЕНИЕ

В наши дни все больше и больше юристов по всему миру приходят к осознанию «кризиса наказания» и кризиса уголовной политики и полицейского контроля³¹⁰. В результате долгого формирования и совершенствования наука уголовного права создала средства, с помощью которых уголовная юстиция стала способна достигать поставленных перед ней целей в обход стандартной модели «преступление влечет наказание». Изучение уголовного законодательства демонстрирует тенденцию к расширению способов сотрудничества между органами уголовной юстиции с одной стороны и преступником с другой, в связи с совершенным или готовящимся преступлением, выражающихся в компромиссе интересов.

Противодействие преступности путем компромисса не является новацией в действующем УК РФ, поскольку институт «компромисса» можно найти в Соборном Уложении 1649 года, и даже в УК 1926, 1960 годов, где допускался определенный компромисс с преступностью, вопреки тиражировавшимся в стране идеологическим призывам о непримиримой, бескомпромиссной борьбе с ней. Его изучение не теряет своей актуальности и сегодня, поскольку норм, которые позволяют органам уголовной юстиции идти на разумный компромисс, насчитывается несколько десятков, в связи с чем, видится необходимым подробно изучить институт «компромисса» в российском уголовном праве.

³¹⁰ Гилинский Я. И. Кризис наказания [Электронный ресурс] // Электронная версия бюллетеня Население и общество. № 361 – 362, 19 января - 1 февраля 2009. URL: <http://www.demoscope.ru/weekly/2009/0361/tema01.php> (дата обращения: 05.12.2015).

Начиная с 80-ых годов XX-го разные ученые, выделяя данный метод, подчеркивали его социальную значимость и пытались дать определение³¹¹³¹²³¹³, как правило, предлагаемые ими трактовки компромисса, понимают данный метод, как некоторую уступку, исключение из общего правила, на которое идут как преступник, так и государственные органы. С целью определения природы уголовно-правового компромисса некоторые авторы предлагают его рассматривать как правоотношение (в классическом понимании), с присущими последнему объектом, субъектом, юридическим фактом и содержанием³¹⁴. Такой подход кажется вполне логичным, поскольку более глубокое теоретическое исследование компромисса как правоотношения позволит выделить его составные элементы и подробнее определить структуру.

В качестве субъектов данного правоотношения выступают лицо совершившее преступление и государство, потерпевший не является таковым, поскольку не удовлетворяет одному из требований - возможностью участвовать в качестве субъекта правоотношения в силу юридических норм, поскольку вступать в компромисс с преступником может только государство, защищающее права потерпевшего и общества в целом. Объектом как материальным или нематериальным благом, способным удовлетворить потребности субъекта, выступает минимизация уголовно-правовых последствий совершенного преступления в виде освобождения от уголовной ответственности или наказания, смягчения наказания или снятия судимости. Содержание, состоящее из взаимных прав и обязанностей субъектов правоотношения, состоит из прав лица, совершившего преступление, на осуществление позитивных посткриминальных действий и уменьшения в отношении него уголовно-правового обременения и его обязанности исполнить решение правоприменительного органа с одной

³¹¹ Шатихина Н. С. К вопросу об уголовно-правовой природе компромисса / Н. С. Шатихина / Правоведение. 2003. № 3 (248). С. 89 - 98.

³¹² Семин А. А. Уголовно-правовой компромисс и его влияние на ответственность субъекта : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. 12.00.08 / Семин Анатолий Анатольевич. Минск, 2006. С. 7.

³¹³ Попаденко Е. В. Уголовно-правовая природа компромисса в борьбе с преступностью [Электронный ресурс] // Персональный сайт Попаденко Елены Викторовны URL: <http://popadenkoev.narod.ru/pdf/stati/3.pdf> (дата обращения: 13.04.2016).

³¹⁴ Фильченко А. П. Компромисс как метод уголовно-правового регулирования [Текст] / А. П. Фильченко. // Вестник Пермского университета : Серия " Юридические науки". 2013. № 2. С. 257.

стороны, и права государства в лице правоприменительных органов установить обстоятельства, необходимые для смягчения уголовно-правового обременения, и обязанностей проверить выполнение позитивных действий, и в случае их наличия – применить норму в отношении лица, осуществившего позитивное посткриминальное поведение, с другой стороны.

Таким образом, под уголовно-правовым компромиссом следует понимать правоотношения, возникающие между государством в лице правоохранительных органов и лицом, которое совершило преступление, после совершения этим лицом позитивных посткриминальных поступков, предусмотренных государством в уголовном законе.

Как и другие правоотношения, компромисс порождается юридическими фактами. Изучение УК РФ позволяет выделить шесть видов таких фактов.

Первый из них - добровольный отказ от преступления. При этом сразу необходимо отметить, что не каждый добровольный отказ «подпадает» под уголовно-правовой компромисс, а только в случаях, когда лицо покушается на совершение преступления небольшой или средней тяжести или приготавливается к совершению тяжкого или особо тяжкого преступления, и добровольно отказывается от доведения преступления до конца на данной стадии, оно пользуется этой нормой как компромиссной, так как в результате в законе за такие действия предусмотрена уступка, а не исключение уголовной ответственности.

Другим видом юридического факта, порождающего компромисс, выступает прекращение длящегося преступления, специальные примечания к которым предусмотрены в Особенной части УК РФ, например, в ст.ст. 222, 228 – в примечаниях к ним законодателем был предусмотрен тот минимум позитивных действий, которые необходимо совершить преступнику, чтобы быть освобожденным от уголовной ответственности³¹⁵.

Следующий вид - действия, когда лицо сообщает о готовящемся или совершенном преступлении, активно способствует раскрытию и расследованию преступления, либо предотвращает его или пресекает. Данные действия, как вместе, так и по отдельности так же предусмотрены в примечаниях к статьям Осо-

³¹⁵ Фильченко, А. П. Уголовно-правовой компромисс: теория вопроса и практика законодательного регулирования // Российский криминологический взгляд. М., 2009. № 2. С. 390.

бенной части УК РФ, например, ст.ст. 184, 205, 205.1, 275, 291, 291.1.

Четвертым видом выступает совершение лицом действий, которые предусмотрены в законе, а именно в п. «и» и «к» ст. 61 УК РФ, как смягчающие вину обстоятельства. Данные нормы, хоть и очень похожи на поощрительные, то есть только предполагающие положительный результат в формулировках закона «может» или «может быть», на самом деле представляют именно уголовно-правовой компромисс. Это подтверждается смыслом ст. 62 УК РФ, в которой законодателем даются четкие указания на обязательный размер послабления в выносимом приговоре при наличии смягчающих обстоятельств.

Выделение следующего факта в рамках уголовного закона является спорным по той причине, что он не закреплен в УК РФ, что противоречит ч. 1 ст. 1 последнего. Однако, в статье 18 Федерального закона от 12 августа 1995 года №144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» закреплено, что если лицо из преступной группы, которое совершило противоправное деяние, не повлекшее тяжких последствий, было привлечено к сотрудничеству с органом оперативно-розыскной деятельности, оно освобождается от уголовной ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации³¹⁶. В связи с этим, в целях ухода от противоречия в законе видется необходимым продублировать статью вышеназванного федерального закона в УК РФ, либо внести изменения в ст. 75 УК РФ.

Последний шестой вид вытекает из формулировки ч. 5 ст. 62 УК РФ - согласие обвиняемого с предъявленным ему обвинением. Законодателем четко установлено, что при удовлетворении требований статьи срок или размер назначенного наказания не может превышать две трети или одну вторую максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за совершенное преступление.

Следует отметить, что изложенная классификация действий преступника, порождающих уголовно-правовой компромисс хоть, на первый взгляд, достаточно условна, одновременно является обоснованной и конкретизированной, поскольку в большинстве случаев для порождения компромисса достаточно наличия хотя бы одного из указанных выше юридических фактов.

³¹⁶ Фильченко, А. П. Указ. соч. С. 391.

МОМЕНТ НАЧАЛА УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ЖИЗНИ ЧЕЛОВЕКА С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ ВЫСШЕЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ СИЛЫ

На настоящий момент вопрос о моменте начала уголовно-правовой охраны жизни человека не решен в законодательстве РФ и является дискуссионным в науке Уголовного права РФ. В научных публикациях по данной тематике часто прослеживается мысль о взаимосвязи момента начала уголовно-правовой охраны жизни человека с положениями Конституции РФ, согласно которым права человека (в том числе и право на жизнь) принадлежат каждому от рождения.³¹⁷ На этом основании некоторыми учеными делается вывод о принципиальной невозможности уголовно-правовой охраны ребенка до момента его частичного появления из чрева матери с точки зрения действующего законодательства РФ.³¹⁸ Представляется, что данная позиция не является бесспорной.

Часть 1 ст. 20 Конституции РФ устанавливает: «Каждый имеет право на жизнь»³¹⁹. В соответствии с ч. 2 ст. 17 Конституции РФ «Основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения»³²⁰. Таким образом, «рождение» признается Конституцией РФ в качестве отправной точки человеческой жизни, именно с этим моментом связывается приобретение индивидом основных и неотчуждаемых прав человека, в том числе права на жизнь. Значит ли это, что Конституция в том виде, в котором она действует сейчас, не допускает распространения прав, перечисленных в главе II на человеческое существо до его рождения? Представляется, что это не так: ч. 1 ст. 17 Конституции РФ гласит, что «В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно

³¹⁷ Тасаков С. В. Нравственные критерии определения начала жизни человека как объекта уголовно-правовой охраны / Актуальные проблемы экономики и права. 2008. № 4. С. 206.

³¹⁸ Вертепова Т. А. К вопросу об уголовно-правовой охране человеческого эмбриона // Общество и право. 2014. № 4(50). С. 91.

³¹⁹ Ст. 20 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. N 31. Ст. 4398.

³²⁰ Часть 2 ст. 17. Там же.

общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией».³²¹

К одной из таких норм международного права относится ст. 1 Конвенции о правах ребенка 1989 года, вступившей в силу для России еще до принятия Конституции РФ (с 15 сентября 1990 года), согласно которой «ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее». Подчеркнем использование понятия «человеческое существо», которое на наш взгляд шире понятия «человек», а так же отсутствие указания на рождение, как момент начала жизни ребенка. По мнению Е.Г. Азаровой: «формулировка «человеческое существо», безусловно, охватывает любое человеческое существо, находящееся вне организма матери, т.е. уже родившегося ребенка. Но нет никаких оснований исключать из этого понятия человеческое существо и до его рождения, поскольку на свет появляется никто иной как ребенок, уже сформировавшийся во чреве матери.»³²²

Далее в ч. 1 ст. 2 Конвенции о правах ребенка указывается следующее: «Государства - участники уважают и обеспечивают все права, предусмотренные настоящей Конвенцией, за каждым ребенком, находящимся в пределах их юрисдикции, без какой-либо дискриминации, независимо от расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального, этнического или социального происхождения, имущественного положения, состояния здоровья и рождения ребенка, его родителей или законных опекунов или каких-либо иных обстоятельств.» Что означает «независимо от рождения» применительно к нормам Конвенции? Систематическое толкование нормы позволяет прийти к двум по сути не противоречащим друг другу выводам о содержании данной нормы:

- Во-первых: права ребенка обеспечиваются независимо от обстоятельств рождения, т. е. времени, места, от родителей, состоящих в браке или нет;
- Во-вторых: права ребенка обеспечиваются независимо от факта его рождения, т. е. распространяются на ребенка и до его рождения.

³²¹ Часть 1 ст. 17 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. N 31. Ст. 4398.

³²² Азарова Е. Г. Социальное обеспечение детей: теоретические подходы: монография. М.: КОНТРАКТ, 2012. 256 с.

Данный вывод можно сделать, обратившись к преамбуле этой же конвенции, в которой указано следующее: «ребенок, ввиду его физической и умственной незрелости, нуждается в специальной охране и заботе, включая надлежащую правовую защиту, как до, так и после рождения».

Может ли данная позиция быть воспринята российским законодательством в условиях действующей Конституции РФ и ее статьи 17? Представляется, что может: так, согласно ч. 1 ст. 55 Конституции РФ, перечисление в Конституции Российской Федерации основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина»³²³. Иными словами, права и свободы человека и гражданина, сформулированные в главе II Конституции РФ по своему составу и содержанию являются лишь набором минимальных гарантий, предоставленных каждому человеческому существу. Следовательно, и право на жизнь может восприниматься не только во взаимосвязи с ч. 2 ст. 17 Конституции РФ, но и с нормами международного права и в частности ст.ст. 1 и 2 Конвенции о правах ребенка 1989 г.

Вместе с тем, как отмечает доц. Е. В. Толстая, «Конвенция о правах ребенка не содержит положений, прямо обязывающих государства гарантировать жизнь еще не рожденному ребенку»³²⁴. Некоторые государства- участники ратифицировали ее с оговорками именно по вопросу о моменте начала человеческой жизни. Так, Аргентина сделала оговорку о том, что ст. 1 "толкуется ею в свете того, что термин "ребенок" означает человеческое существо с момента зачатия до достижения восемнадцатилетнего возраста", Великобритания, напротив, толкует конвенцию как применимую к человеческому существу только с момента рождения. Следует отметить, что Россия никаких оговорок при ратификации конвенции не делала.

Действующее в Российской Федерации законодательство допускает искусственное прерывание беременности на сроке до двенадцати недель по желанию беременной женщины, на любом сроке по медицинским показателям (их перечень чрезвычайно широк и включает как соматические, так и психические расстройства) и по социальным показаниям на сроке до двадцати двух недель (на настоящий момент единственным социальным

³²³ Часть 1 ст. 55 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. N 31. Ст. 4398.

³²⁴ Толстая Е. В. О правовых гарантиях защиты жизни ребенка до рождения в российском законодательстве // Российская юстиция. 2011. N 4. С. 54-58.

показанием для искусственного прерывания беременности является беременность, наступившая в результате изнасилования).

В связи с ратификацией в Российской Федерации Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод в научной среде возникали предположения о возможном несоответствии действующего в Российской Федерации законодательства об абортах части 1 статьи 2 указанной конвенции, которая провозглашает, что «право каждого лица на жизнь охраняется законом. Никто не может быть умышленно лишен жизни иначе как во исполнение смертного приговора, вынесенного судом за совершение преступления, в отношении которого законом предусмотрено такое наказание».³²⁵ Точка в данном вопросе была поставлена с принятием Европейским судом по правам человека решения по делу Эванс В. против Соединенного королевства, в котором он подчеркнул, что определение правового статуса эмбриона и плода является прерогативой государства участника Конвенции.³²⁶

Вместе с тем, на наш взгляд, Конституция РФ не содержит положений, ограничивающих начало уголовно-правовой охраны жизни человека моментом его рождения.

КРАВЧЕНКО Р. М.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
аспирант*

К ВОПРОСУ О СОДЕРЖАНИИ ХАРАКТЕРА ОБЩЕСТВЕННОЙ ОПАСНОСТИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ, СВЯЗАННЫХ С НАРУШЕНИЕМ ПРАВИЛ И ТРЕБОВАНИЙ БЕЗОПАСНОСТИ ПРИ ВЫПОЛНЕНИИ РАБОТ И ОКАЗАНИИ УСЛУГ

Современное общество имеет одной из своих характеристик развитость сферы услуг. Вместе с тем, степень развития данной сферы связана скорее с ее распространенностью, а отнюдь не с соблюдением необходимых правил и требований безопасности. Количество и характер чрезвычайных ситуаций, аварий и катастроф, освещенных средствами массовой информации в последние несколько лет, ярко отражают степень риска нарушения пра-

³²⁵ Часть 1 ст. 2 Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) // Собрание законодательства РФ. 08.01.2001. № 2. Ст. 163.

³²⁶ Решение Европейского суда по правам человека по делу Эванс против Соединенного Королевства// Evans V. UK. Case 6339/05, March 2006.

вил и требований безопасности при работе с источниками повышенной опасности.

Законодатель определяет условия безопасности осуществления различных видов деятельности ввиду того, что недобросовестное выполнение работ и оказание услуг может стать причиной серьезных аварий, влекущих неизгладимые последствия в окружающей среде, а также способных причинить значительный материальный ущерб гражданам и организациям и создать угрозу жизни и здоровью людей. Кроме того, граждане и организации, которым может быть причинен вред или ущерб могут быть даже не связаны с процессом выполнения работ и оказания услуг.

Однако нормы Уголовного закона реализуются в ограниченном количестве случаев нарушения правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг. Отнесение соответствующих общественных отношений к сфере уголовно-правового регулирования происходит в частности при наличии особенного характера общественной опасности.

Традиционно характер общественной опасности определяется в соответствии с законом с учетом объекта посягательства, формы вины и категории преступления³²⁷.

Таким образом, одним из основных показателей характера общественной опасности преступления является объект преступления.

Ввиду того, что большинство составов преступлений, связанных с нарушением правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг, содержатся в Разделе IX Уголовного кодекса РФ, логично в первую очередь охарактеризовать общественную безопасность как объект преступления.

Особенностью преступлений, посягающих на общественную безопасность, является то, что при совершении подобного рода деяний вред причиняется общественно значимым отношениям. Отличительной чертой механизма совершения данных преступлений является то, что непосредственному воздействию могут подвергаться отдельные лица и предметы, однако посягательство направлено на широкий круг важных для государства и общества общественных отношений. В качестве них могут выступать без-

³²⁷ О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 1 // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru>.

опасность личности, нормальная деятельность предприятий, учреждений, организаций и других социальных институтов³²⁸.

Таким образом, общественную безопасность следует понимать как состояние защищенности общественных отношений, урегулированное нормами права, обеспечивающее безопасные условия жизни людей и их деятельности от преступных деяний, посягающих на безопасность при выполнении работ и оказании услуг, безопасность обращения с источниками повышенной опасности, экологическую, транспортную и информационную безопасность.

Однако ряд составов преступлений о небезопасном выполнении работ и оказании услуг находится за пределами Раздела IX Уголовного кодекса.

Например, ст. 143 Уголовного кодекса РФ предусматривает ответственность за нарушение требований охраны труда. В свою очередь, охрана труда представляет собой систему сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающую в себя правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия³²⁹.

Таким образом, требования охраны труда выступают по своему содержанию ничем иным, как требованиями безопасности.

Стоит все же отметить, что мало одного лишь указания в тексте Уголовного закона на нарушение правил и требований безопасности для отнесения соответствующего состава преступления к группе анализируемых нами преступлений.

Законодателем устанавливаются различные требования и правила, имеющие своей целью обеспечение безопасности в различных сферах, что также выражается и в формулировании норм Уголовного кодекса.

Например, ст. 218 Уголовного кодекса РФ предусматривает ответственность за нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий. Ввиду того, что недобросовестное обращение с соответствующими веществами и изделиями может повлечь серьезные пагубные последствия, законодатель устанавливает конкретные правила обращения с ними. Однако данный состав преступления не относится к обозначенной группе обще-

³²⁸ Уголовное право России. Части Общая и Особенная / М. П. Журавлев [и др.] ; под ред. А. И. Рарога. Москва : Проспект, 2014. С. 534.

³²⁹ Трудовой кодекс Российской Федерации в ред. от 05.10.2015 № 285-ФЗ // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru>.

ственно опасных деяний ввиду несоответствия специфики сферы (а именно – выполнения работ и оказания услуг).

Таким образом, в качестве объекта преступлений, связанных с нарушением правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг, выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе обеспечения и охраны прав граждан на безопасность при выполнении работ и оказании услуг.

Также, показателем характера общественной опасности является форма вины. Подавляющее большинство преступлений, связанных с нарушением правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг, совершаются по неосторожности. Следовательно, лицо при выполнении работ и оказании услуг либо осознает общественную опасность своих деяний и предвидит абстрактную возможность наступления общественно опасных последствий, но самонадеянно рассчитывает на их предотвращение, либо не предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло было их предвидеть.

Таким образом, особенности характера общественной опасности преступных нарушений правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг отражают актуальность исследования данной группы преступлений и особого внимания в процессе правоприменения.

Список использованной литературы

1. Уголовный кодекс Российской Федерации : принят Государственной Думой 24.05.1996 года : в ред. от 28.11.2015 № 346-ФЗ // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. — Электрон. дан. — [М., 2015].

2. Трудовой кодекс Российской Федерации : принят Государственной Думой 21.12.2001 года : в ред. от 05.10.2015 № 285-ФЗ // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. — Электрон. дан. — [Москва, 2016]. URL : <http://www.consultant.ru>.

3. О некоторых вопросах судебной практики назначения и исполнения уголовного наказания : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.10.2009 N 1 // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. — Электрон. дан. — [Москва, 2016]. URL : <http://www.consultant.ru>.

4. Уголовное право России. Части Общая и Особенная : учебник / М. П. Журавлев [и др.] : под ред. А. И. Рарога. – 8-е изд., перераб. и доп. – Москва : Проспект, 2014. – 784 с.

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ ЭКСТРЕМИЗМА (ЭКСТРЕМИСТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ)

Проблемы противодействия экстремизму в любых видах и формах его проявления являются актуальной задачей современной политики, поскольку в настоящее время он стал одной из основных внутренних угроз безопасности Российской Федерации.³³⁰ Тем не менее, на данный момент не существует единого понятия экстремизма. По сути, определение, данное в Федеральном Законе от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" определением не является потому, что там дано лишь перечисление деяний, которые считаются экстремистской деятельностью, а общие отличительные признаки экстремизма не выделяются.³³¹

Для того чтобы дать определение экстремизма, необходимо, во-первых, обратиться к латинскому языку. В переводе с последнего, «extremus» означает «крайний». Отталкиваясь от перевода, С.И. Ожегов в своем словаре дает следующее понятие экстремизма – это приверженность к крайним взглядам и мерам, обычно в политике.³³²

А. И. Долгова во вступительной статье к сборнику «Экстремизм: социальные, правовые и криминологические проблемы» делает вывод о том, что толкование экстремизма через «крайность» не достаточно, поскольку не разрешен вопрос о том, что это за «крайность» и в чем она заключается, поэтому данные понятия не совсем применимы в правовой сфере.³³³

Для того чтобы сформулировать понятие экстремизма, необходимо обратиться к международным актам, где такое понятие уже дано. Так, в ст. 1 Шанхайской конвенции о борьбе с терро-

³³⁰ Указ Президента Российской Федерации от 31 декабря 2015 года N 683 "О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации".

³³¹ Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 114-ФЗ "О противодействии экстремистской деятельности" С изменениями и дополнениями от: 27 июля 2006 г., 10 мая, 24 июля 2007 г., 29 апреля 2008 г., 25 декабря 2012 г., 2 июля 2013 г., 28 июня, 21 июля, 31 декабря 2014 г., 8 марта, 23 ноября 2015 г.

³³² Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка : М., 1999, с. 908.

³³³ Долгова А. И. Экстремизм: социальные, правовые и криминологические проблемы / ред. А. И. Долгова. М. : Академия Генеральной прокуратуры, Российская криминологическая ассоциация, 2010. С. 8-10.

ризмом, сепаратизмом и экстремизмом от 15.06.2001 г. дано следующее определение: «экстремизм – какое-либо деяние, направленное на насильственный захват власти или насильственное удержание власти, а также на насильственное изменение конституционного строя государства, а равно насильственное посягательство на общественную безопасность, в том числе организация в вышеуказанных целях незаконных вооруженных формирований или участие в них, и преследуемые в уголовном порядке в соответствии с национальным законодательством Сторон». Как видно, данное определение не содержит такого недостатка как толкование через «крайность».³³⁴ Тем не менее, отечественный законодатель допускает определенные расхождения с данным определением экстремизма. Так, в Конвенции делается упор на насильственность экстремизма, однако в Федеральном Законе «О противодействии экстремистской деятельности» к экстремистской деятельности относится пропаганда и публичное демонстрирование нацистской атрибутики или символики либо атрибутики или символики, сходных с нацистской атрибутикой или символикой до степени смешения, либо публичное демонстрирование атрибутики или символики экстремистских организаций, то есть действие, не несущее насильственной подоплеки.³³⁵

В связи с вышесказанным, на основе анализа законодательства и юридической литературы необходимо вывести признаки экстремизма, чтобы сформулировать его понятие, отражающее правовую природу данного явления. Для начала, необходимо разграничить три понятия – «экстремизм», «экстремистская деятельность» и «преступление экстремистской направленности». О. Н. Коршунова справедливо отмечает, что эти понятия не тождественны, хотя и находятся в тесной взаимосвязи. Самое широкое из этих понятий – «экстремизм». С точки зрения Ю. М. Антоняна, экстремизм – это приверженность крайним взглядам и их реализация. Вот именно эта реализация образует экстремистскую деятельность, а в том случае, если эти действия можно квалифицировать по статье Особенной части Уголовного Кодекса, то на лицо преступление экстремистской направленности.³³⁶ Таким образом, с точки зрения права, первым признаком экстремизма является его внешнее выражение в каких-либо действиях субъек-

³³⁴ Шанхайская конвенция о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом, Шанхай 14 - 15 июня 2001, вступила в силу 29 марта 2003. Публ.: Собрание законодательства Российской Федерации: официальное издание. № 41. 13 октября 2003 г. Ст. 3947.

³³⁵ Долгова А. И. Указ. соч. С. 12.

³³⁶ Коршунова О. Н. Преступления экстремистского характера : теория и практика противодействия. Санкт-Петербург. : Юр. Центр Пресс, 2006. С. 25-26.

тов, например публичное высказывание мыслей, унижающих человеческое достоинство.

Во-вторых, данные действия совершаются с определенными целями и по определенным мотивам. Согласно УК РФ, экстремистскими являются только те преступления, что совершены по мотивам национальной, расовой, религиозной, социальной, классовой, политической вражды или ненависти. Целями же преступлений экстремистской направленности могут быть возбуждение вражды или ненависти, обострение социальной напряженности. Также к целям совершения преступлений экстремистской направленности можно отнести цели преступлений террористической направленности – воздействие на принятие решений органами государственной власти или международных организаций, устрашение населения и т. д.³³⁷

Третьим и четвертым признаками экстремистской деятельности являются противоправность совершаемых действий, и их общественная опасность как прямая или косвенная угроза безопасности государства, общества и (или) личности. Если же такой угрозы в действиях не содержится, то отнесение действий к экстремистским носит лишь формальный характер.³³⁸

Ряд ученых, отталкиваясь от толкования экстремизма, данного в Шанхайской конвенции о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом от 15.06.2001 г., относят к признакам экстремизма насильственность, однако, с точки зрения автора, подобное выделение необоснованно, поскольку к числу преступлений экстремистской направленности относят, например, финансирование экстремистской деятельности, которое, по сути своей, не является насильственным действием.

Таким образом, рассмотрев признаки экстремизма, можно вывести следующее определение: экстремизм – это противоправные, общественно опасные действия, совершенные по мотивам национальной, расовой, религиозной, политической вражды или ненависти в целях возбуждения данной вражды, устрашения населения, оказания воздействия на органы государственной власти или международные организации, свержения или изменения конституционного строя или нарушения целостности Российской Федерации и иных целях. Иначе говоря, по мнению автора, с точки зрения права экстремизм должен рассматриваться исключительно как деятельность субъектов, и с точки зрения права следует оперировать понятием экстремистской деятельности.

³³⁷ Хлебушкин А. Г. Экстремизм: уголовно-правовой и уголовно-политический анализ. Саратов : Сарат. юрид. ин-т., 2007. С. 13.

³³⁸ Современный политический экстремизм / ред. А.-Н.З. Дибиров.. Махачкала : Лотос, С. 31.

КРИМИНАЛИЗИРОВАННОСТЬ СФЕРЫ ЖИЛИЩНО-КОММУНАЛЬНОГО ХОЗЯЙСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: СОСТОЯНИЕ, ПРИЧИНЫ И ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ПРЕСТУПНОСТИ

В настоящее время жилищно-коммунальное хозяйство (далее по тексту - ЖКХ) является одной из фундаментальных отраслей экономики России, обеспечивающей население жизненно важными услугами, а промышленность - необходимой инженерной инфраструктурой. Годовой оборот в сфере ЖКХ превышает 4,1 трлн. рублей, это более 5,7 процента валового внутреннего продукта России³³⁹. При этом сфера ЖКХ в значительной степени криминализована. Так, в 2015 году ущерб от преступлений в сфере ЖКХ превысил 6,5 млрд. руб.³⁴⁰ Рост преступности в рассматриваемой сфере вызывает социальную напряженность, убытки от хищений списываются на затраты управляющих организаций, при этом происходит увеличение размера тарифов на коммунальные услуги и содержание жилищного фонда.

Согласно опросу, проведенному Всероссийским центром изучения общественного мнения в 2015 году, в настоящее время имеет место высокая степень неудовлетворенности граждан предоставлением жилищно-коммунальных услуг управляющими организациями³⁴¹. Большинство граждан считает несправедливой сумму, которую платит за коммунальные услуги, и полагает, что стоимость коммунальных услуг завышена³⁴².

В то время как государством выделяется существенный объем средств на совершенствование сферы ЖКХ, управляющими и иными организациями, осуществляющими деятельность в данной сфере, допускаются нарушения порядка расходования предоставляемых из бюджетов всех уровней денежных средств, некаче-

³³⁹ Распоряжение Правительства РФ от 26.01.2016 N 80-р <Стратегия развития жилищно-коммунального хозяйства в Российской Федерации на период до 2020 года> [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. Режим доступа: URL: <http://www.consultant.ru>.

³⁴⁰ Ущерб от преступлений в ЖКХ [Электронный ресурс] // Режим доступа: URL: <http://www.utro.ru/news/2016/03/24/1275765.shtml>.

³⁴¹ См.: Распоряжение Правительства РФ от 26.01.2016 N 80-р.

³⁴² См.: Там же.

ственное выполнение работ и оказание услуг, а также завышение их объемов, использование финансовой поддержки государства не в соответствии с ее целевым назначением.

В этой связи предупреждение, выявление и пресечение преступлений в сфере ЖКХ является одним из приоритетных направлений деятельности правоохранительных органов Российской Федерации.

В сфере ЖКХ наиболее часто совершаются преступления против собственности, преступления в сфере экономической деятельности, преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях, преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Среди преступлений против собственности, совершаемых в сфере ЖКХ, преобладают мошенничество (ст. 159 УК РФ, 159.4 УК РФ), присвоение и растрата (ст. 160 УК РФ) и кража (ст. 158 УК РФ)³⁴³.

Среди наиболее распространенных способов совершения преступлений в сфере ЖКХ можно выделить: хищение и нецелевое расходование бюджетных средств, предназначенных для проведения капитального ремонта многоквартирных домов; хищение общего имущества собственников помещений в многоквартирных домах; незаконный перевод объектов недвижимости в распоряжение организаций ЖКХ с последующим их отчуждением; составление фиктивных договоров с дальнейшим перечислением денежных средств с расчетного счета организации после подписания справок и актов выполненных работ без фактического их исполнения на счета аффилированных организаций; неперечисление денежных средств, внесенных гражданами в качестве оплаты за коммунальные услуги, на нужды управляющих организаций; производство незаконных взаиморасчетов от лица населения напрямую с ресурсоснабжающими организациями, в том числе посредством банковских операций; внесение ложных сведений в бухгалтерские документы управляющих организаций по оплате коммунальных услуг; заключение договоров подряда с завышением реальной стоимости или объемов выполненных работ (услуг)³⁴⁴.

³⁴³ Лебедева А. А. Способы совершения преступлений в сфере ЖКХ, проблемы их расследования // Безопасность бизнеса. 2015. № 1. С. 27 - 30.

³⁴⁴ Маринкин Д. Н. Специфика доказывания при расследовании экономических преступлений, совершаемых руководством товариществ собственников жилья // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. № 2. С. 222 - 228.

Среди факторов преступлений, совершаемых в сфере ЖКХ, следует выделить: правовую безграмотность населения; несовершенство механизма нормативно-правового регулирования отношений по управлению жилищным фондом; несовершенство системы государственного контроля и надзора в сфере управления жилищным фондом; аффилированность должностных лиц контролирующих органов собственникам и руководителям управляющих компаний; низкую заработную плату работников предприятий и организаций ЖКХ при высоком уровне дохода осуществляемых ими сделок и постоянного роста тарифов на коммунальные услуги; слабую развитость института общественного контроля; несовершенство системы формирования нормативов и тарифов на коммунальные ресурсы, а также механизма предоставления бюджетных средств для проведения капитального ремонта многоквартирных домов³⁴⁵.

Меры, направленные на предупреждение преступлений, совершаемых в сфере ЖКХ, должны носить разноплановый характер.

В связи с тем, что в структуре преступности сферы ЖКХ преобладает корыстная преступность, наибольшее внимание в системе мер ее предупреждения должно уделяться мерам, направленным на повышение уровня материального обеспечения населения, снижение числа безработных и трансформацию ЖКХ в более прибыльную сферу экономики³⁴⁶.

Одним из основных инструментов предупреждения преступлений, совершаемых в сфере ЖКХ, являются средства массовой информации. В этой связи, представляется необходимым ориентировать их деятельность на формирование антикоррупционного мировоззрения как метода предупреждения не только рассматриваемых, но и других преступлений в сфере экономической деятельности³⁴⁷.

В целях устранения условий, способствующих совершению преступлений в сфере ЖКХ, целесообразным представляется на общесоциальном уровне сконцентрировать работу органов государственной власти и местного самоуправления на решении сле-

³⁴⁵ Степанов В. В. Актуальные вопросы противодействия преступлениям в сфере ЖКХ: на примере Пермского края / В. В. Степанов // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. 2014. № 3. С. 137.

³⁴⁶ Гладких В. И., Казаков В. В., Шумов Р. Н. Противодействие преступлениям, совершаемым в жилищно-коммунальной сфере : монография. М. : Издательство "МЮИ". 2011. С. 76.

³⁴⁷ Там же.

дующих задач: информирование населения о положениях Жилищного кодекса Российской Федерации, правах и обязанностях участников жилищных правоотношений и системе контроля за деятельностью управляющих организаций; информирование субъектов, осуществляющих управление многоквартирными домами, о системе контроля за их деятельностью в целях повышения качества управления жилищным фондом и снижения уровня социальной напряженности; осуществление мониторинга рынка качества управления жилищным фондом; создание системы общественного контроля с участием объединений защиты прав потребителей и иных некоммерческих организаций в целях контроля за деятельностью организаций, функционирующих в сфере ЖКХ, органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Учитывая сказанное, следует заключить, что сфера ЖКХ ввиду высокой степени ее криминализированности нуждается в пристальном внимании со стороны государства. Преступления, совершаемые в данной сфере, причиняют значительный ущерб экономике страны. Причинный комплекс преступности в сфере ЖКХ отличается существенной сложностью.

Таким образом, предупреждение преступности в рассматриваемой сфере должно носить комплексный и разноплановый характер.

МАЯКОВА Е. О.

*Санкт-Петербургский университет
Министерства внутренних дел Российской Федерации
курсант*

О ПОНЯТИИ КВАЗИУГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Вопрос об уголовной ответственности юридических лиц уже долгое время привлекает повышенное внимание политиков, ученых и практических работников. Во многих зарубежных странах успешно реализован институт уголовной ответственности юридических лиц. На территории нашей страны были ратифицированы международно-правовые акты, рекомендующие введение уголовной ответственности юридических лиц в числе мер противодействия коррупции, терроризму, торговле людьми.

Так, статья 26 Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции устанавливает обязанность ввести уголовную ответственность юридических лиц за причастность к преступлениям коррупционной направленности, относя к категории кор-

рупционных преступлений и корпоративную коррупцию в коммерческих организациях³⁴⁸.

Данный вопрос также поднимается в связи с подписанием РФ Европейской конвенции об уголовной ответственности за коррупцию, ст. 18 которой устанавливает, что «Каждая Сторона принимает такие законодательные и иные меры, которые могут потребоваться для обеспечения того, чтобы юридические лица могли быть привлечены к ответственности в связи с совершением уголовных преступлений, заключающихся в активном подкупе, использовании служебного положения в корыстных целях и отмыывании денег...»³⁴⁹

Кроме того, статья 10 Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности, а также дополняющие ее Протокол против незаконного ввоза мигрантов по суше, морю и воздуху и Протокол о предупреждении и пресечении торговли людьми, особенно женщинами и детьми, и наказании за нее обязывают ввести уголовную ответственность юридических лиц за причастность к организации преступного сообщества, к отмыыванию имущества и доходов, полученных преступным путем, к коррупции, к преступлениям против правосудия, к организации незаконной миграции и к торговле людьми³⁵⁰.

Известно, что юридические лица являются субъектами преступления в уголовном праве ряда зарубежных государств³⁵¹. Каждое государство, входя в ту или иную правовую систему, имеет свою специфику не только в установлении, но и реализации соответствующих норм. В связи с этим можно отметить, что среди стран мирового сообщества сложилось три основных теоретических модели относительно ответственности юридических лиц:

1. Юридическое лицо признается самостоятельным субъектом преступления.

³⁴⁸ Конвенция Организации Объединенных Наций против коррупции. Принята резолюцией 58/4 Генеральной Ассамблеи от 31 октября 2003 года. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/corruption.shtml

³⁴⁹ См. там же.

³⁵⁰ Конвенция ООН против транснациональной организованной преступности. Принята резолюцией 55/25 Генеральной Ассамблеи от 15 ноября 2000 года. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/orgcrime.shtml

³⁵¹ Есаков Г. А., Крылова Н. Е., Серебренникова А. В. Уголовное право зарубежных стран. М.: Проспект, 2009. С. 136, 171.

2. Физическое лицо - единственно возможный субъект преступления.

3. Законодательство содержит нормы, которые могут рассматриваться как квазиуголовная ответственность юридических лиц.

Последняя модель неоднородна в форме реализации, ее оценка вызывает дискуссии в специальной литературе. Отнести ее к институту уголовной ответственности юридических лиц можно лишь с определенной долей условности. Связано это в первую очередь с тем, что юридическое лицо формально не признается субъектом преступления, но к нему, тем не менее, могут применяться различные санкции во взаимосвязи с рассмотрением вопросов об уголовной ответственности. В зависимости от природы и характера этих санкций в уголовно-правовой науке на сегодняшний день выделяют два основных подхода к определению дефиниции «квазиуголовная ответственность».

Так, например, В. Додонов относит квазиуголовную ответственность к "промежуточному" пути, при котором, формально не являясь субъектом преступления, юридическое лицо может быть подвергнуто санкциям, носящим уголовно-процессуальный характер³⁵². Черты вышеизложенного подхода мы можем проследить в законодательстве таких стран, как Азербайджан, Латвия, Мексика, Польша, Словацкая Республика, Швеция³⁵³. В уголовных законах этих государств прямо говорится об уголовной ответственности лишь физических лиц, а вместе с тем законодательно предусматриваются случаи, при наступлении которых на юридическое лицо также распространяются определенные уголовно-правовые санкции.

Другой подход к пониманию квазиуголовной ответственности представлен в интервью председателя Следственного комитета РФ А. Бастрыкина³⁵⁴. Как отмечается в «Российской газете», не являясь по своей природе уголовной ответственностью, не основываясь на положениях уголовного закона, реализуясь в сфере административной и гражданско-правовой ответственности, ква-

³⁵² Додонов В. Ответственность юридических лиц в современном уголовном праве // Законность. 2006. № 4.

³⁵³ Ответственность юридических лиц за коррупцию в странах Восточной Европы и Центральной Азии. Антикоррупционная сеть ОЭСР для стран Восточной Европы и Центральной Азии. [Электронный ресурс] URL: <http://www.oecd.org/corruption/acp>

³⁵⁴ Бастрыкин А. Удар в юрилицо // РГ. Федеральный выпуск. № 5436 (60) от 23 марта 2011 г.

зиуголовная ответственность связана с наличием преступлений, совершенных от имени или в интересах юридического лица и фактически «закрывает брешь» в законодательстве, связанную с жизненной необходимостью привлечь юридическое лицо к ответственности за причастность к преступной деятельности и отсутствием уголовно-правовых инструментов для реализации такой ответственности.

В некоторых зарубежных государствах на сегодняшний день установлена такого рода квазиуголовная ответственность юридических лиц, которая предполагает административную ответственность данных лиц за причастность к преступлению³⁵⁵. К таким государствам относятся, например, Германия, Болгария, Бразилия, Греция, Италия, Колумбия, Турция³⁵⁶.

К государствам, в правовой системе которых на сегодняшний день можно отметить признаки рассматриваемой квазиуголовной ответственности, следует отнести и Россию. В качестве примера отметим статью 19.28 КоАП РФ «Незаконное вознаграждение от имени юридического лица». Кроме того, рассматривая подход В. Додонова применительно к российскому законодательству, мы также можем обнаружить признаки квазиуголовной ответственности юридических лиц - речь идет о специальной конфискации в соответствии с нормами уголовного процесса.

Оценивая положительно, так называемую, квазиуголовную ответственность юридических лиц, мы, вместе с тем, полагаем ее введение лишь временной мерой, направленной на реализацию взятых на себя Россией международно-правовых обязательств в сфере противодействия коррупции и другим общественно опасным деяниям, совершаемым от имени или в интересах юридических лиц. Мы уверены, что следует использовать в полном объеме ресурсы уголовно-правового воздействия, то есть вводить в Российской Федерации уголовную ответственность юридических лиц, для противодействия коррупции, терроризму, экологическим правонарушениям.

³⁵⁵ См. Шкеле М. В. О взаимодействии административного и уголовного права при квалификации правонарушений. Актуальные проблемы административного и административно-процессуального права: материалы ... конференции 22 марта 2012. СПб.: Изд-во СПб ун-та МВД России. 2012. С. 112–118.

³⁵⁶ Ответственность юридических лиц за коррупцию в странах Восточной Европы и Центральной Азии. Антикоррупционная сеть ОЭСР для стран Восточной Европы и Центральной Азии. [Электронный ресурс] URL: <http://www.oecd.org/corruption/acp/> (дата обращения: 14.10.2015).

К ВОПРОСУ ОБ ИСТОРИИ РАЗВИТИЯ СОВЕТСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЕ

Советский период развития уголовного законодательства, ознаменован, прежде всего, тем, что впервые определение необходимой обороны было сформулировано в Руководящих началах по уголовному праву РСФСР 1919 г. Статья 15 Руководящих начал допускала наличие необходимой обороны правомерной, лишь от насилия над личностью: «...если это насилие явилось в данных условиях необходимым средством отражения нападения или средством защиты от насилия над его или других личностью и если совершенное насилие не превышает меры необходимой обороны». В Уголовном Кодексе РСФСР 1922 г. понятие необходимой обороны было расширено. Статья 19 говорит, что необходимая оборона признается правомерной при защите не только личности, но и прав обороняющегося лица, а также других граждан.³⁵⁷

В 1924 г. были приняты Основные начала уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик, которые еще больше расширяли понятие необходимой обороны. Уголовный Кодекс РСФСР 1926 г. полностью отражал в себе сформулированное положение о необходимой обороне Основных начал 1924 г. В статье 13 Кодекса предусматривалось, что «меры социальной защиты не применяются к лицам, совершившим действия, предусмотренные уголовными законами, если судом будет признано, что эти действия совершены ими в состоянии необходимой обороны против посягательства на советскую власть либо на личность и права обороняющегося лица или другого лица, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны». Для возможности применения положений о необходимой обороне по Уголовному Кодексу РСФСР 1926 г. необходимо наличие признаков того, чтобы: 1) имело место посягательство на советскую власть или на личность и права обороняющегося или другого лица; и самый важный признак того, чтобы лицо было

³⁵⁷ Таганцев Н. С. Русское уголовное право: Лекции. Часть общ.: В 2 т. / Сост. и отв. ред. Загородников Н. И. ; РАН. Ин-т государства и права. М.: Наука, 1994. Т. 1. С. 380.

признано находящимся в состоянии необходимой обороны 2) не имело место превышение пределов необходимой обороны.

В дальнейшем свое развитие и совершенствование институт необходимой обороны получал в Основах уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г. В статье 13 Основ законодательства закреплялось, что «не является преступлением действие, хотя и подпадающее под признаки деяния, предусмотренного уголовным законом, но совершенное в состоянии необходимой обороны, то есть при защите интересов Советского государства, интересов общественных, интересов личности или прав обороняющегося, или другого лица от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено, опять же, превышения пределов необходимой обороны.

Существенное отличие понятия необходимой обороны, данного в Основах уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1958 г., от понятия, закрепленного в Основных началах уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик 1924 г., заключалось в том, что в соответствии с первыми действия, совершенные в состоянии необходимой обороны, вообще не являлись преступлением, а в соответствии со вторыми эти действия лишь не влекли за собой применения наказания.³⁵⁸

С началом новой истории Российской Федерации, Федеральным законом от 1 июля 1994 г. в редакцию ст. 13 УК РСФСР 1960 г. были внесены существенные изменения. Законодатель попытался к тому моменту сформулировать более четкое и современное определение понятия необходимой обороны, которое бы сумело снять ограничения на превышение пределов необходимой обороны в строго предусмотренных законом случаях.

Видоизмененная статья 13 УК РСФСР в редакции Федерального закона от 1 июля 1994 г. предусматривала, что «каждый имеет право на защиту своих прав и законных интересов другого лица, общества, государства от общественно опасного посягательства независимо от возможности избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти. Правомерной является защита личности, прав обороняющегося, другого лица, общества и государства путем причинения любого вреда посягающему, если нападение было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Защита

³⁵⁸ Герцензон А. А. Курс советского уголовного права: В 5 томах. Т. 1. Л., 1968. 872 с.

от нападения, не сопряженного с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с угрозой применения такого насилия, является правомерной, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны, т. е. таких умышленных действий, которые явно по своему характеру не соответствуют степени посягательства».³⁵⁹

В последствие, законодатель вынужден был отказаться от редакции этой статьи в такой формулировке, т.к. она, по их мнению, была признана не совсем корректной. Возникает справедливый вопрос, почему редакция данной статьи была признана не столь совершенной, и не получила своего закрепления в УК РФ 1996 г.? Существуют мнения, что 1) новая редакция статьи 13 УК РСФСР 1994 г. не содержала понятия необходимой обороны; 2) исходя из данной редакции статьи, можно было сделать вывод о том, что основанием необходимой обороны выступает не просто общественно опасное посягательство, как это декларировалось в ч. 1 статьи 13 УК РСФСР 1960 г., а нападение, сопряженное или не сопряженное с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица. О применении необходимой обороны в других случаях, не связанных с нападением, закон ничего не говорил.

В 1991 г. были приняты новые Основы уголовного законодательства Союза ССР и союзных республик, но в связи с распадом Советского Союза они так и не вступили в законную силу.

На сегодняшний день, в действующем законодательстве, приведенным в соответствии с современным реалиями, понятие необходимой обороны закреплено в ч. 1 статьи 37 Уголовного Кодекса РФ 1996 г., а именно: «Не является преступлением причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, то есть при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия».

Список использованной литературы

1. Герцензон А. А. Курс советского уголовного права: В 5 томах. Т. 1. Л., 1968. – 872 с

³⁵⁹ Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. М., 1990. С. 478.

2. Таганцев Н. С. Русское уголовное право: Лекции. Часть общ.: В 2 т. / Сост. и отв. ред. Загородников Н. И.; РАН. Ин-т государства и права. - М.: Наука, 1994. - Т. 1. – С. 380.

3. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период. М., 1990. С. 478.

НОВИК В. А.

*Академия управления при Президенте Республики Беларусь
студент*

К ВОПРОСУ О ФОРМАХ РЕАЛИЗАЦИИ УГОЛОВНОЙ ПОЛИТИКИ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

На сегодняшний день обеспечение надежной охраны общества от преступных посягательств является одной из наиболее острых проблем, стоящих перед любым государством. В этой связи весьма актуальным является исследование конкретных правовых проблем современного уголовного права с помощью единой, научно-обоснованной и грамотно реализуемой государством политики, определяющей стратегию и тактику противодействия преступности. Между тем многочисленные исследования ученых не привели пока к выработке достаточно точного и полного представления о феномене соответствующей государственной политики, так как единого и достаточно точного представления не существует даже о понятии, предмете и структуре этого феномена. Однако, в юридической литературе деятельность государства в сфере борьбы с преступностью (целиком либо в той или иной ее части) принято именовать уголовной политикой.

В Республике Беларусь в сфере политики государства борьбы с преступностью, а также сфере уголовно-правовых отношений уголовная политика (в широком смысле) занимает центральное место в политике реагирования на преступления, так как именно на ее основе формируются стратегия и тактика политики уголовно-исполнительной, уголовно-процессуальной и криминологической.

На страницах юридической литературы встречается множество дефиниций уголовной политики, в процессе создания которых использованы самые разнообразные подходы, поэтому в науке уголовного права понятие «уголовная политика» принято рассматривать в трех аспектах: широком, среднем и узком смысле. Классическое узкое толкование дано В.Н. Кудрявцевым: «Под уголовной политикой понимается только та часть государственной политики в области борьбы с преступностью, которая осуществляется средствами и методами уголовного права. В отече-

ственной научной литературе вопросу об определении понятия и сущности уголовной политики не уделяется достаточного внимания. В.М. Хомич отмечает, что к уголовной политике необходимо относить уголовно-правовую, уголовно-процессуальную, уголовно-исполнительную и криминологическую политику. Исходя из данного определения следует, что ученый рассматривает сам термин «уголовная политика» в широком смысле.

Однако, с позиций большинства из них под термином «уголовная политика» необходимо понимать — государственную политику в области борьбы с преступностью, представляющую собой организованную и реализуемую государством деятельность, направленную на выработку и реализацию совокупности мер как специального характера, в том числе норм уголовно-правовых, уголовно-процессуальных, уголовно-исполнительных, так и общесоциального характера в целях защиты личности, общества, государства от преступных посягательств и возмещения причиненного преступлением вреда.

Уголовная политика как направление деятельности и часть внутренней политики белорусского государства имеет разные формы реализации, которые, как и в любом другом правовом государстве, носят правовой характер. Отметим, что в отношении форм реализации уголовной политики, как и впрочем, по многим другим ее положениям, в науке также нет единства. В первую очередь это связано с тем, что и в теории государства и права разными исследователями называются разные формы реализации правовой политики. Так, А. В. Малько говорит о правотворческой, правоприменительной, интерпретационной, доктринальной, правообучающей и других формах. Указанные формы, по его мнению, одновременно являются направлениями правовой политики.

По мнению П. Н. Панченко реализуется уголовная политика, в четырех самостоятельных формах: законодательной, директивной (руководящие документы высших органов государственной власти и управления, издаваемые по общим вопросам борьбы с преступностью), управленческой (вся сумма управленческих решений по вопросам борьбы с преступностью, принимаемых в системе правоохранительных органов) и исполнительной (непосредственную правоохранительную деятельность) [1, с. 110].

Ю. Е. Пермяков придерживается другой позиции и относит к формам реализации уголовной политики: правотворчество, правоприменительную деятельность, правовое воспитание и правовую пропаганду [2, с. 362]. Схожего мнения придерживается И. Э. Звечаровский, который полагает, что существуют три основные формы реализации уголовной политики: правотворче-

ство, применение права, влияние на правовое сознание и правовую культуру [1, с. 112].

По мнению же Р. Р. Галиакбарова, формы реализации уголовной политики на современном этапе сводятся к следующим:

1. совершенствование уголовного закона;
2. повышение эффективности деятельности правоохранительных органов;
3. привлечение общественных организаций и населения к борьбе с преступностью;
4. работа государственных органов, участвующих в борьбе с преступностью;
5. социальное планирование профилактической деятельности, направленной на предупреждение преступлений [3, с. 567].

Анализ указанных мнений свидетельствует от том, что ядром уголовно-правовой политики являются криминализация и декриминализация, а сама уголовно-правовая политика реализуется в процессе применения норм уголовного законодательства. Таким образом, к формам реализации уголовно-правовой политики следует относить правотворчество и правоприменительную деятельность. Такое достаточно узкое понимание форм проистекает из узкого понимания в целом уголовно-правовой политики. Отсюда следует, что вопросы, касающиеся определения и форм реализации уголовной политики, вызывают значительный интерес, как в научном, так и практическом плане. В свою очередь, дискусионность, а зачастую и несовместимость ряда взглядов по проблемам уголовной политики, диктуют необходимость дальнейшей разработки теоретических моделей уголовной политики в системе уголовного права с учетом исследования действующих правовых норм и практики их применения.

Список используемой литературы

1. Панченко П.Н. Управление применением уголовного законодательства как стратегия и тактика уголовной политики // Проблемы юридической техники в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве: Сб. науч. трудов / Под. ред. проф. Л.Л. Кругликова. Ярославль, 1996. с. 106 – 112.

2. Побегайло Э.Ф. Кризис современной российской уголовной политики // Преступность и уголовное законодательство: реалии, тенденции, взаимовлияние: Сборник научных трудов / под ред. проф. Н. А. Лопашенко. – Саратов, Саратовский Центр по исследованию проблем организованной преступности и коррупции: Сателлит, 2004. – 567 с.

3. Босхолов С.С. Основы уголовной политики: Конституционный, криминологический, уголовно-правовой и информационный аспекты. –

М.: Учебно-консультационный центр «ЮрИнфоР», 1999. С. 38-41; Лопашенко Н.А. Уголовно-правовая политика // Российская правовая политика: курс лекций / Под ред. д.ю.н., проф. Н.И. Матузова и д.ю.н., проф. А.В. Малько. – М.: Издательство НОРМА, 2003. С. 362.

САФРОНОВА М. А.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ ИЗУЧЕНИЯ ЛАТЕНТНОЙ ПРЕСТУПНОСТИ

Сравнительный анализ методов исследования латентной преступности различных стран способен выявить факторы, влияющие на эффективность противодействия незарегистрированной преступности. Однако возможности международного анализа уголовной статистики ограничены из-за различий в правовых системах стран, в методах сбора информации о преступлениях и их регистрации, отсутствия согласованности в определениях, а также из-за некоторых трудностей в получении подробного анализа статистики преступности за рубежом. Несмотря на это, в 1970-х гг. возрастает интерес к изучению латентной преступности в рядах стран. Так, в 1970 г. Финляндия провела общенациональное обследование виктимизации совместно с «Гэллуп Финляндия». В 1973 году в Нидерландах также было проведено первое обследование преступности, проводившееся в 1974–1980 годах в качестве продленного обследования Исследовательского центра Министерства юстиции.³⁶⁰

Обзоры виктимизации активно проводятся в Англии с 1973 г. Подобные опросы были положены в основу исследования латентной преступности в таких странах, как Австралия, Канада, Франция, Германия, Швеция.

Одним из первых методов исследования состояния латентной преступности в Англии использовался метод «саморегистрации»: с помощью опросов населения выявлялось, сколько преступлений было совершено гражданами.

В настоящее время в Англии все чаще применяется метод виктимологических опросов населения. Для проведения опроса привлекалась репрезентативная группа лиц, достигших 16-летнего возраста, проживающих в частных домовладениях Англии и

³⁶⁰ Борисов А. В. Зарубежный опыт изучения латентной преступности // Сборники конференции НИЦ Социосфера. 2016. № 4. С. 96—102.

Уэльса. В процессе опроса граждане отвечают на вопросы, были ли они жертвами преступления, обращались ли они в правоохранительные органы с заявлением, если нет, то по каким причинам, как они относятся к наркотикам и алкоголю, были ли они судимы.

Результаты исследования привлекли внимание со стороны органов государственной власти, и с 1981 г. в Англии и Уэльсе проводится «Британский обзор преступности». Он представляет собой масштабный опрос населения (так, в 2015-2016 гг. около 50 000 частным домовладениям будет предложено принять участие в опросе)³⁶¹, в котором участвуют лица, достигшие 16-летнего возраста, а также группы лиц в возрасте от 10 до 15 лет. Данные лица отвечают на вопросы, касающиеся их отношения к преступности (являлись ли они жертвами преступлений за последние 12 месяцев, обращались ли за помощью в полицию). Так, в результате проведения «Британского обзора преступности» было выявлено, что в период с марта 2014 г. по март 2015 г. не было отражено в уголовной статистике 14% ограблений, 26% преступлений сексуального характера, 14 % преступлений, связанных с нарушением требований пожарной безопасности.³⁶²

Вторым источником данных о состоянии преступности является статистика о преступлениях, зарегистрированных полицией (recorded crime statistic). Первичную информацию о совершенном преступлении передают в Бюро национальной статистики (ONS) 43 территориальных отделения полиции Англии и Уэльса, а также транспортная полиция, после чего ее дополняют информацией о жертве преступления, об обстоятельствах его совершения и иными данными, имеющими значение для расследования.³⁶³

В США вопрос изучения преступности был поставлен в 1960—е гг., когда резко стал расти уровень индексной преступности.³⁶⁴ Национальные виктимологические опросы в Соединенных Штатах проводятся ежегодно, начиная с 1972 года Американским бюро переписи населения. В исследовании участвует около 50 000 частных домовладений или примерно 100 000 чело-

³⁶¹ URL: <http://www.crimesurvey.co.uk/HomeReadMore.html>

³⁶² URL: <http://www.ons.gov.uk/peoplepopulationandcommunity/crimeandjustice/bulletins/crimeinenglandandwales/2015-07-16>.

³⁶³ URL: <http://webarchive.nationalarchives.gov.uk/20160105160709/http://www.ons.gov.uk/ons/guide-method/method-quality/specific/crime-statistics-methodology/guide-to-finding-crime-statistics/police-recorded-crime/index.html>.

³⁶⁴ Афанасьева И. В., Афонина Ю. С. Выявление латентной преступности в России и зарубежных странах // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. 2015. № 2. С. 46 – 49.

век старше 12 лет. Виктимологические данные опросов позволяют приблизить к реальности оценки абсолютного уровня основных составов преступлений, сформировать более объективное представление о тенденциях преступности.³⁶⁵

Второй источник уголовной статистики – единые отчеты о преступности (ЕОП), которые ведутся с 1930 года. Общее число преступлений определяется по специальным правилам подсчета и составления Единых отчетов о преступности. Так, в отчет вносятся только наиболее тяжкое преступление, имевшее место в ходе серии уголовно-наказуемых событий. Тяжесть преступления определяется в соответствии с порядком их расположения в списке индексных преступлений.

Самоотчеты правонарушителей – третий источник получения данных о преступности. Самоотчеты представляют собой социологический опрос нарушителей правопорядка или представителей групп риска криминального поведения, с помощью которого можно выявить среднее число преступлений, приходящихся на одного человека, или число преступлений, приходящихся на некоторое количество населения (инцидентность преступлений) и долю респондентов, сообщивших об одном или более правонарушениях, относящихся к определенной категории за определенный промежуток времени (уровень распространенности).³⁶⁶

В Японии процедура проведения анализа виктимизации населения не так популярна, как в Англии или в США, однако вопрос исследования латентной преступности все же актуален. Регистрацией преступлений в Японии занимаются государственные органы, которые собирают статистические данные Главного полицейского управления, статистические данные органов прокуратуры, статистические данные судебных органов, работы полицейского центра криминологических исследований.³⁶⁷

Основной причиной роста латентной преступности можно считать процесс «вестернизации» Японии, растущее влияние нетрадиционных для японского общества западных ценностей и установок, длительные судебные процессы. Немаловажное значение для латентности имеют преступные группировки.

³⁶⁵ Комлев Ю. Ю. Социологическое изучение преступности: по следам зарубежного опыта // Вестник экономики, права и социологии. 2008. № 4. С. 98-106.

³⁶⁶ Комлев Ю. Ю. Социологическое изучение преступности: по следам зарубежного опыта // Вестник экономики, права и социологии. 2008. № 4. С. 98-106.

³⁶⁷ Афанасьева И. В., Афолина Ю. С. Выявление латентной преступности в России и зарубежных странах // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. 2015. № 2. С. 46 – 49.

В России настоящее время отсутствуют какие-либо специализированные государственные органы, которые целенаправленно занимались бы изучением латентной преступности, виктимологические опросы проводятся нерегулярно и не в масштабах всей страны, объем и доступность данных уголовной статистики ограничены, а ведомственные статистические сборники выходят с грифом ДСП.³⁶⁸ Вместе с тем, следует отметить, что исследования латентной преступности за рубежом ведутся на другом уровне: ежегодные виктимологические опросы позволяют объективно оценить состояние преступности, данные уголовной статистики находятся в открытом доступе, состояние преступности в целом и ее скрытую часть изучают на государственном уровне. Изучение международного опыта по исследованию и оценки латентности преступности наглядно демонстрирует, что на такое негативное и устойчивое явление как латентность преступности можно и нужно воздействовать.

СТАРОДУБЦЕВА А. В.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
студент*

К ВОПРОСУ О ФАКТИЧЕСКОЙ ОШИБКЕ В УСЛОВИЯХ НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЫ

В доктрине уголовного права фактическая ошибка определяется как заблуждение (неверное представление) лица относительно объективной реальности, именуемой в одними авторами обстоятельствами, относящимися к объекту и объективной стороне³⁶⁹, другими – фактическими обстоятельствами, играющими роль объективных признаков состава данного преступления и определяющих характер преступления и степень его общественной опасности³⁷⁰, третьими – характером и степенью общественной опасности деяния, включая его последствия³⁷¹ и т. п. На наш взгляд, правильной является позиция Б.В. Волженкина, который

³⁶⁸ Комлев Ю. Ю. Социологическое изучение преступности: по следам зарубежного опыта // Вестник экономики, права и социологии. 2008. № 4. С. 98-106.

³⁶⁹ Наумов А. В. Уголовное право. Общая часть : курс лекций / А. В. Наумов. М. : Изд-во БЕК, 1996. С. 89-90.

³⁷⁰ Рарог А. И. Квалификация преступлений по субъективным признакам / А. И. Рарог. СПб.: Юридический центр Пресс, 2002. С. 115.

³⁷¹ Якушин, В. А., Назаров, В. В. Ошибка в уголовном праве и ее влияние на пределы субъективного вменения (теоретические аспекты) / В. А. Якушин, В. В. Назаров. Ульяновск: УлГУ, 1997. С. 7.

определяет фактическую ошибку как заблуждение (неверное представление) человека относительно объективной реальности, объективными обстоятельствами совершаемого деяния³⁷².

В ситуации фактической ошибки виновный в отличие от лица, действующего в условиях заблуждения относительно юридических свойств совершаемого деяния, не сомневается в подлинном преступном характере своего посягательства, но заблуждается в оценке его объективного содержания.

При совершении преступного деяния лицо может ошибаться в тех или иных его обстоятельствах. Вместе с тем, фактическая ошибка может существенным образом влиять на содержание вины, а значит, и на квалификацию деяния. В теории уголовного права отмечается различная уголовно-правовая оценка отдельных видов фактических ошибок. Актуальным, на наш взгляд, является исследование уголовно-правового содержания фактической ошибки при необходимой обороне.

Необходимая оборона является в уголовном праве одним из обстоятельств, исключающих преступность деяния. По своей юридической природе необходимая оборона является правомерным причинением вреда посягающему при защите прав и интересов обороняющегося или других лиц, а также общества или государства от общественно опасных посягательств.

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27.09.2012 № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление» (далее ППВС РФ № 19) разъясняет вопрос о моменте возникновения права на необходимую оборону и прекращения этого права: во всех случаях он должен решаться с учетом субъективного восприятия обороняющегося лица. Заблуждения обороняющегося лица должны толковаться в его пользу³⁷³. В указанном ППВС РФ № 19 рассмотрен вопрос и о мнимой обороне.

В п. 16 ППВС РФ № 19 говорится о необходимости различать состояние необходимой и мнимой обороны: в тех случаях, когда обстановка давала основания полагать, что совершается реальное общественно-опасное посягательство, и лицо, применившее меры защиты, не осознавало и не могло осознавать отсутствие такого

³⁷² Волженкин, Б. В. Фактическая ошибка : методические рекомендации к изучению темы / Б. В. Волженкин. Ленинград : Ин-т усовершенствования следств. работников органов прокуратуры и МВД, 1978. С. 3.

³⁷³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление».

посягательства, его действия следует рассматривать как совершенные в состоянии необходимой обороны. При этом при превышении пределов защиты защищающееся лицо подлежит ответственности за превышение пределов необходимой обороны.

Однако, в тех случаях, когда лицо не осознавало, но по обстоятельствам дела должно было и могло осознавать отсутствие реального общественно опасного посягательства, его действия подлежат квалификации по статьям УК РФ, предусматривающим ответственность за преступления, совершенные по неосторожности.

Если же общественно-опасного посягательства не существовало в действительности и окружающая обстановка не давала лицу оснований полагать, что оно происходит, действия лица подлежат квалификации на общих основаниях»³⁷⁴.

Согласно п. 16 ППВС РФ №19 позволим себе сформулировать следующие выводы:

1. лицо, действующее в состоянии мнимой обороны, не может быть привлечено к уголовной ответственности за умышленное преступление;

2. мнимая оборона приравнивается к необходимой в ситуации, когда по обстоятельствам дела обороняющийся не осознавал своего заблуждения и не мог осознавать. Обороняющийся в этом случае или вообще не подлежит ответственности, или привлекается к ответственности за превышение пределов необходимой обороны, если он превысил пределы допустимой защиты;

3. содеянное в состоянии мнимой обороны признается неосторожным преступлением в ситуации, когда обороняющийся не осознавал своего заблуждения, но по обстоятельствам дела должен был и мог осознавать;

4. необходимо различать мнимую оборону, при которой имеются реальные основания полагать, что совершается общественно опасное посягательство, и воображаемую оборону, когда общественно опасное посягательство существовало лишь в воображении лица. В подобной ситуации лицо подлежит ответственности на общих основаниях³⁷⁵.

Классическим примером описанных условий может послужить ситуация, когда лицо, находясь в состоянии мнимой обороны, исходя из окружающей обстановки, с учетом качественных и

³⁷⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2012 № 19 «О применении судами законодательства о необходимой обороне и причинении вреда при задержании лица, совершившего преступление».

³⁷⁵ Попов А. Н. О применении законодательства о необходимой обороне в новых разъяснениях Пленума Верховного суда Российской Федерации // КриминалистЪ. 2012. № 2(11). С. 6.

количественных характеристик нападающей и обороняющейся стороны, обоснованно полагает, что «посягательство» налично и действительно. Обоснованность и уместность такой обороны зависит от субъективного восприятия самим лицом окружающей действительности. Признак действительности посягательства позволяет провести нам, в рамках данного исследования, разграничение между мнимой самообороной и реальной.

По данному вопросу в свое время высказывался Н. С. Таганцев: «Если ошибка относится к обстоятельствам, обуславливающим преступность, от которых именно деяние обратилось в противозаконное, то учиненное утрачивает характер умышленного посягательства, так как нельзя желать или даже допускать таких фактов, которых не предвидит действующий; нельзя считать причинение кому-либо вреда или смерти умышленным расстройством здоровья или убийством, если виновный предполагал, что его удар или выстрел направлены на неодушевленный предмет или на животное; нельзя считать тайное взятие вещей кражей, если взявший добросовестно предполагал, что вещь, которую он берет, составляет его собственность»³⁷⁶. В этой связи справедливым представляется предложение, сформулированное М. Б. Фаткуллиной, о целесообразности дополнения УК РФ самостоятельной статьей об ошибке в оценке обстоятельств, исключающих преступность деяния³⁷⁷.

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что на практике возможны случаи, когда мнимая оборона вызвана добросовестным заблуждением о наличии общественно опасного посягательства, но при ее осуществлении совершены такие действия, которые в условиях реального посягательства были бы превышением пределов необходимой обороны ввиду чрезмерности защиты. Лицо не подлежит освобождению от уголовной ответственности в этом случае, ибо даже при наличии действительного посягательства виновный подлежал бы наказанию. С учетом извинительного заблуждения обороняющегося его действия должны быть приравнены к превышению пределов необходимой обороны.

³⁷⁶ Таганцев, Н. С. Русское уголовное право: Лекции: В 2 т. Часть Общая / Н. С. Таганцев. М., 1994. С. 135

³⁷⁷ Фаткуллина М. Б. Юридические и фактические ошибки в уголовном праве (Проблемы квалификации) : дис. ... канд. юрид. наук: Екатеринбург, 2001. С. 55

К ВОПРОСУ О ПРЕДМЕТЕ ПОЛУЧЕНИЯ ВЗЯТКИ

В теории уголовного права, а также на практике применение нормы, предусматривающей ответственность за получение взятки, вызывает сложности. Рассмотрим наиболее распространенные случаи.

1. В редакции Федерального закона от 04.05.2011 г. № 97-ФЗ в ч. 1 ст. 290 Уголовного кодекса РФ в качестве предмета получения взятки выступают деньги, ценные бумаги, иное имущество, незаконное оказание услуг имущественного характера, предоставление иных имущественных прав³⁷⁸. Сравнительный анализ Уголовного кодекса РСФСР 1960 г. и Уголовного кодекса РФ 1996 г. показывает, что из предмета получения взятки исключены выгоды имущественного характера, что свидетельствует о сужении законодателем предмета взяточничества. Однако вместе с тем, в п. 9 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 г. № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» (далее – Постановление Пленума ВС РФ от 09.07.2013 г. № 24) дается разъяснение относительно определения незаконного оказания услуг имущественного характера. Так к незаконному оказанию услуг имущественного характера следует относить предоставление должностному лицу в качестве взятки любых имущественных выгод, в том числе освобождение его от имущественных обязательств...³⁷⁹. На основе разъяснений, данных в п. 9 Постановления Пленума ВС РФ от 09.07.2013 г. № 24 делаем вывод о том, что незаконное оказание услуг имущественного характера включает в себя выгоды имущественного характера, в том числе освобождение от имущественных обязательств. Однако стоит заметить, что из ч. 1 ст. 290 Уголовного кодекса РФ выгоды имущественного характера как предмет взяточничества исключены.

³⁷⁸ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63 – ФЗ (ред. от 13.07.2015, с изм. от 16.07.2015), (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.07.2015) // СПС Консультант Плюс.

³⁷⁹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 09.07.2013 № 24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» // СПС Консультант Плюс.

В связи с этим возникает вопрос – можно ли признавать выгоды имущественного характера в качестве предмета получения взятки. В соответствии со ст. 1 Уголовного кодекса РФ постановления Верховного Суда РФ не являются источником уголовного права. Разъяснения Верховного Суда РФ следует рассматривать в качестве рекомендаций, способствующих правильному решению вопросов, возникающих при применении уголовного закона. Так как по действующему Уголовному кодексу РФ выгоды имущественного характера не являются предметом взяточничества, следовательно, для признания их в качестве предмета получения взятки нет законных оснований, несмотря на то, что в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2013 г. № 24 они признаются таковыми.

Для того чтобы избежать трудностей при применении данной нормы на практике, а также противоречий между Уголовным кодексом РФ и Постановлением Пленума Верховного Суда РФ, видится правильным изложить диспозицию ч. 1 ст. 290 Уголовного кодекса РФ в следующей редакции: «Получение должностным лицом, иностранным должностным лицом либо должностным лицом публичной международной организации лично или через посредника взятки в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера...», то есть включить в предмет получения взяточничества выгоды имущественного характера.

2. В теории уголовного права длительное время спорным остается вопрос о возможности признания предметом получения взятки услуг, исключенных из гражданского оборота, например, услуг сексуального характера. На сегодняшний день в науке сложились две фундаментальные точки зрения относительно данного вопроса.

Так, Иванчин А. В., считает, что любая имущественная услуга должна иметь стоимостную оценку в легальном обороте, т. е. быть законной. Все случаи принятия должностными лицами незаконных услуг должны оцениваться на сегодняшний день с учетом действующей редакции ст. 290 Уголовного кодекса РФ по иным статьям Уголовного кодекса РФ³⁸⁰.

³⁸⁰ Актуальные проблемы противодействия коррупционным преступлениям: Сборник материалов Всероссийской научно-практической конференции (19 апреля 2013 г., г. Хабаровск) / В. А. Авдеев, О. А. Авдеева, В. В. Агильдин и др.; под ред. Т. Б. Басовой, К.А. Волкова; Хабаровский краевой суд, Дальневосточный филиал ФГБОУ ВПО «Российская Академия Правосудия». Хабаровск: изд. - во «Юрист», 2013. 200 с.

Представляется обоснованной иная точка зрения по данному вопросу таких правоведов, как Волженкин Б. В.³⁸¹, Горелик А. С.³⁸², Любавина М. А.³⁸³, Яни П. С.³⁸⁴. Они полагают, что если должностному лицу предоставляются оплаченные сексуальные услуги и он об этом осведомлен, то принятие таких услуг следует квалифицировать по соответствующей части ст. 290 Уголовного кодекса РФ, как получение взятки³⁸⁵. При этом предметом получения взятки будет выступать не сама услуга, так как она не имеет имущественного характера, а полученная должностным лицом материальная выгода – возможность пользоваться сексуальной услугой безвозмездно. Взяткодателем в данном случае будет признаваться то лицо, которое оплатило данные сексуальные услуги, тем самым, освободив должностное лицо (взяткополучателя) от каких-либо затрат за пользование сексуальными услугами. Следовательно, лицо, которое оказало сексуальные услуги должностному лицу (взяткополучателю), не будет привлекаться к уголовной ответственности за дачу взятки. При определении размера имущественной выгоды взяткополучателя, на наш взгляд считается правильным, исходить из размера той денежной суммы, которой взяткодатель оплатил оказание незаконной услуги должностному лицу.

3. В теории уголовного права, а также в судебной практике нередко возникает вопрос, а можно ли в качестве предмета получения взятки признавать денежную «куклу». В Уголовном кодексе РФ, а также в Постановлении Пленума ВС РФ от 09.07.2013 г. № 24 данная проблема не освещается.

Получение взятки считается оконченным преступлением, если есть взяткополучатель, взяткодатель, предмет взятки. При отсутствии хотя бы одного из элементов данной связи, либо при признании одного из элементов ненадлежащим, ненастоящим, мнимым, отсутствуют и признаки оконченного преступления.

³⁸¹ Волженкин Б.В. Служебные преступления: комментарий законодательства и судебной практики. СПб, 2005. С. 242.

³⁸² Горелик А. С. Уголовная ответственность за коммерческий подкуп // Юридический мир. 1999. № 1. С. 34.

³⁸³ Комментарий к постановлению Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» от 09.07.2013 г. № 24 / М. А. Любавина. Санкт-Петербург: СПб ЮИ (ф) Академии Генеральной прокуратуры РФ. 2014. 104 с.

³⁸⁴ Яни П. С. Споры о квалификации взяточничества: позиция Пленума Верховного Суда РФ // Законодательство. 2001. № 6. С. 57.

³⁸⁵ Волженкин Б. В. Служебные преступления: комментарий законодательства и судебной практики. СПб., 2005. С. 242.

Денежная «кукла» представляет собой бумагу, нарезанную по форме денег. В данном случае мы можем говорить об обмане в предмете, когда под видом настоящих денег дается нарезанная бумага. Так как предмет получения взятки ненадлежащий, мнимый, то в таком случае деяние следует квалифицировать как покушение на получение взятки.

Вышеуказанные рассуждения подтверждаются судебной практикой. Так, например, Верховный Суд РФ в своем определении от 19.11.2008 г. № 4-О08-115 указал, так как преступные действия лица не были доведены до конца по не зависящим от лица обстоятельствам в связи с тем, что сумма денег в крупном размере была передана в виде муляжа денежных купюр, то действия лица следует квалифицировать по ч. 3 ст. 30, п. "г" ч. 4 ст. 290 Уголовного кодекса РФ, как покушение на получение взятки в крупном размере³⁸⁶.

На наш взгляд видится правильным рекомендовать Верховному Суду Российской Федерации дать разъяснения, касающиеся относительно предмета получения взятки, в частности таких предметов как денежная «кукла», мнимые деньги, муляж денежных купюр, а также разъяснить правила квалификации в данном случае.

ХАЛИКОВ В. Н.

*Саратовская государственная юридическая академия
Институт прокуратуры Российской Федерации
студент*

К ВОПРОСУ О РЕФОРМАЦИИ СТ. 205¹ УК РФ

В настоящее время законодательные органы Российской Федерации все чаще и чаще стали вносить изменения и дополнения в действующий уголовный закон. И в некоторых случаях, внося изменения, законодатель просто напросто не акцентирует внимание на том, что, в уголовном кодексе Российской Федерации присутствуют уже те нормы, которые близки к новым, а то и почти идентичны им. И из-за этого неаккуратного внесения изменений и дополнений часто возникают противоречия между Общей и Особенной частями Уголовного кодекса Российской Федерации.

Например, статья 205¹ была введена в Уголовный кодекс Федеральным законом от 24.07.2002 № 103-ФЗ «О внесении допол-

³⁸⁶ [Электронный ресурс] // URL: <http://www.resheniya-sudov.ru/2008/83744/>

нений в законодательные акты Российской Федерации»³⁸⁷. И подвергалась неоднократным изменениям и дополнениям.

Так, Федеральным законом от 27.07.2006 № 153 ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О ратификации конвенции Совета Европы о предупреждении терроризма» и Федерального закона «О противодействии терроризму»³⁸⁸ была изложена в новой редакции.

А уже Федеральным законом от 9 декабря 2010 года № 352 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации»³⁸⁹ в статью 205¹ была включена новая часть третья, которая предусматривает уголовную ответственность за содействие террористической деятельности. За совершение данного преступления лицо, наказывается лишением свободы на срок от 10 до 20 лет.

Если сравнить и провести анализ санкции состава преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 205 «Террористический акт», то увидим, что исполнитель здесь наказывается лишением свободы от 8 до 15 лет, т.е. несет более мягкое наказание, чем пособник, который наказывается лишением свободы от 10 до 20 лет.

И тут возникает вопрос: чем, вызвано такое расхождение в санкциях данных составов, а именно в сроке лишения свободы. Профессор Алексей Иванович Рарог замечает по этому поводу: «невозможно объяснить, по каким соображениям законодатель, установил для пособника... более строгое наказание, чем для исполнителя...»³⁹⁰.

И почему законодатель возвышает роль пособника над исполнителем преступления? Хотя большая общественная опасность исходит от исполнителя преступления, чем от пособника. А. И. Рарог верно указывает: «непонятно, зачем действиям пособника придавать значение самостоятельного состава преступления, если институт соучастия и без того позволяет обосновать его уголовную ответственность»³⁹¹.

³⁸⁷ Собрание законодательства РФ, 29.07.2002, N 30, ст. 3020.

³⁸⁸ Собрание законодательства РФ, 31.07.2006, N 31 (1 ч.), ст. 3452.

³⁸⁹ Собрание законодательства РФ, 13.12.2010, N 50, ст. 6610.

³⁹⁰ См.: Рарог А. И. Актуальные проблемы уголовного права // Криминологический журнал Байкальского государственного университета экономики и права. № 2. 2014. С. 93.

³⁹¹ Там же.

В Общей части Уголовного Кодекса содержится норма, закрепленная в ст. 33 «Виды соучастников», которая в части пятой описывает, роль пособника в инкриминируемом ему деянии.

Почему же нельзя при квалификации преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 205, сослаться на ч. 5 ст. 33 уголовного кодекса, что уже будет предусматривать и указывать на роль лица в совершаемом им деянии.

Из всего вышеизложенного можно сделать следующие выводы:

1. законодатель, внося данные дополнения, не учитывает уже имеющиеся в Общей части нормы, которые достаточны для квалификации пособничества в терроризме;

2. наказание в виде лишения свободы за деяния, предусмотренное частью третьей ст. 205¹ необоснованно увеличено.

Но с другой стороны, введение данной части, может быть обусловлено какими-то политическими, взглядами на данную проблему, которые не объясняются с точки зрения законодательства.

Мы предполагаем, что полностью отрицать правильность введения третьей части в Уголовный кодекс не имеет смысла, но в то же время предлагаем уменьшить размеры наказания в виде лишения свободы, что - бы не было противоречий с таким институтом уголовного права Российской Федерации, как «соучастие».

ЭРГАШЕВА З. Э.

*Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации
аспирант*

МОЖЕТ ЛИ ДЕЯНИЕ, СОДЕРЖАЩЕЕ ПРИЗНАКИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ С АДМИНИСТРАТИВНОЙ ПРЕЮДИЦИЕЙ, БЫТЬ ПРИЗНАНО МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНЫМ?

В последние годы тенденцией современной уголовно-правовой российской политики становится расширение круга преступлений, сущность которых заключается в повторном совершении определенных административных правонарушений. Например, 31 декабря 2015 года законодатель криминализировал незаконное проникновение на охраняемый объект лицом, подвергнутым административному наказанию за аналогичное деяние (ст. 215.4 Уголовного Кодекса Российской Федерации).

В данном случае основанием уголовной ответственности является деяние со сложным составом, включающим два или более последовательно совершенных правонарушения. Оно представляет собой новое по своей правовой природе деяние, не совпадающее по степени общественной опасности с первым из них, за

которое применялись меры административного воздействия. Это обычное свойство объединенных в систему элементов, приобретающих в рамках последней новое качество³⁹².

Еще в 19 веке Ф. Энгельсом в результате интерпретации теории Г. Гегеля и философских работ К. Маркса сформулирован известный закон перехода количественных изменений в качественные, согласно которому всякое изменение имеет количественную сторону, и в определенный момент количественное изменение всегда ведет к качественному изменению³⁹³.

Однако квалификация обусловленного эмерджентными свойствами преступления с административной преюдицией порождает многочисленные вопросы не только в научной среде, но и на практике.

Одной из серьезных проблем, возникающих при реализации норм уголовного права, сформулированных с помощью административной преюдиции, является определение границ преступного поведения.

В связи с этим следует, в первую очередь, уяснить, что представляет собой такое правовое явление, как «малозначительность деяния».

В УК РФ до сих пор не сформулировано определение понятия малозначительности. Уголовный закон ограничивается лишь указанием на отсутствие общественной опасности при формальном наличии всех признаков состава преступления.

Представляется, что смысл ч. 2 ст. 14 УК РФ заключается в том, что преступлением может быть признано лишь деяние, обладающее высокой, характерной для уголовного закона степенью общественной опасности.

Однако конструктивным признаком преступления с административной преюдицией является повторность (неоднократность) действий, в силу чего признание малозначительности хотя бы одного из них влечет отсутствие состава преступления.

Следовательно, рассматривая преступление с административной преюдицией, следует разграничивать малозначительность деяния, содержащего признаки преступления, и малозначительность повторного деяния, содержащего признаки административного правонарушения.

³⁹² Актуальные проблемы уголовного права: курс лекций / П. В. Агапов и др.; под ред. О. С. Капинус; рук. ант. кол. К. В. Ображиев; Акад. Ген. прокуратуры Рос. Федерации. М., 2015. С. 19.

³⁹³ Собрание сочинений Маркса К., Энгельса Ф.: в 50 т. / под ред. В. К. Брушлинского, Г. А. Багатуря. М. : Гос. изд. полит. лит., 1961. 20 т. С. 821.

Согласно ст. 2.9 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях при малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном правонарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничиться устным замечанием.

При этом и в КоАП РФ законодатель не дает ни легального определения такой правовой категории, как малозначительность, ни перечисляет составы административных правонарушений, за совершение которых лицо может быть освобождено от административной ответственности³⁹⁴.

Существующий недостаток попытался устранить Верховный Суд Российской Федерации.

Так, в соответствии с Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений³⁹⁵.

При этом Верховный Суд России обращает особое внимание на то, что с учетом признаков объективной стороны некоторых административных правонарушений, они ни при каких обстоятельствах не могут быть признаны малозначительными, поскольку существенно нарушают охраняемые общественные отношения. К ним, в частности, относятся административные правонарушения, предусмотренные статьями 12.8, 12.26 КоАП РФ, а именно управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, передача управления транспортным средством лицу, находящемуся в состоянии опьянения, а также невыполнение водителем транспортного средства требова-

³⁹⁴ Самойленко О. А. О малозначительности административных правонарушений // Молодой ученый. 2013. № 5. С. 549.

³⁹⁵ О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. – Электрон. дан. – [М., 2016].

ния о прохождении медицинского освидетельствования на состояние опьянения.

Последнее разъяснение позволяет прийти к однозначному выводу о том, что такое преступление с административной преюдицией, как нарушение правил дорожного движения лицом, подвергнутым административному наказанию, предусмотренное ст. 264.1 УК РФ, не может быть признано малозначительным.

Можем ли мы говорить о малозначительности такого деяния, как розничная продажа несовершеннолетнему алкогольной продукции, предусмотренная ст. 151.1 УК РФ?

Рассматривая дела указанной категории, суды отмечают, что административное правонарушение, выразившееся в продаже, например, пива несовершеннолетнему, не может быть признано малозначительным, поскольку оборот алкогольной продукции находится под особым государственным контролем, совершенное правонарушение посягает на установленный порядок общественных отношений в сфере оборота этилового спирта и алкогольной продукции. Соблюдение правил продажи алкогольной продукции направлено на охрану здоровья граждан³⁹⁶.

Трудно представить, как и иные деяния, первоначально запрещенные административным, а при их повторном (неоднократном) совершении – уголовным законодательством, могут быть признаны малозначительными.

Хотя следует отметить, что КоАП РФ не содержит нормы, указывающей на то, что повторное совершение правонарушения исключает возможность признания правонарушения малозначительным.

Другое дело, что закрепляя уголовную ответственность за повторное (неоднократное) совершение тех или иных правонарушений, законодатель исходит из их повышенной общественной опасности в сравнении с иными административными правонарушениями, а значит такие деяния, как и управление транспортным средством водителем, находящимся в состоянии опьянения, не могут быть признаны малозначительными.

³⁹⁶ Постановление Челябинского областного суда от 13.07.2015 N 4а15-470 // КонсультантПлюс. ВерсияПроф [Электронный ресурс]. – Электрон. дан. – [М., 2016].

СОДЕРЖАНИЕ

Секция № 1. ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И ЭКОНОМИКИ	3
Воронина С. Н. Социологический портрет экономического преступника в Республике Беларусь: к постановке проблемы	—
Горский-Мочалов В. Л. Материалистический подход к решению проблем качества законотворчества	7
Каретников Д. А. Пределы вмешательства государства в частную жизнь граждан	10
Колесниченко С. К. Вопросы административно-правового регулирования содержания незаконных мигрантов в специальных учреждениях	13
Лузикова Я. С. Смертная казнь как высшая мера наказания: проблемный вопрос современности	16
Лумбунова В. В. Особенности государственного управления в странах с рыночной экономикой	19
Мацкевич Р. В. Экономико-правовой анализ состояния конкуренции в России	22
Мосина В. Д. Современные угрозы и национальная безопасность России	25
Нифантьев С. Ю. Правоохранительная деятельность и деятельность добровольных народных дружин: соотношение и роль	28
Скобелина К. С. Независимость средств массовой информации и свобода слова в России – миф или реальность?	32
Туркина Н. А. Социально-правовые аспекты профилактики семейного насилия в отношении женщин в Российской Федерации	35
Францев Е. А. Использование труда несовершеннолетних	38
Шаптун В. Н. Развитие организованной преступности в условиях глобализаций: современный взгляд на актуальную проблему	40
Шевченко А. А. Проблема занятости инвалидов	44
Шевченко Я. В. Проблематика ведения государственной политики в современном информационном обществе на примере РФ	47
Якимова М. О. Территории с особыми экономическими режимами: сравнительная характеристика, правовая база и проблемы	51

Секция № 2. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА	54
<i>Беляйкина Ю. А.</i> Проблема международного похищения детей одним из родителей	—
<i>Берездовец М. С., Ребушев А. П.</i> Поворот исполнения судебных актов	58
<i>Берсенов П. Ю.</i> К вопросу о судебском усмотрении и публичном интересе в гражданском судопроизводстве	62
<i>Бойков Д. В.</i> Проблемы правового регулирования и правоприменения норм о защите прав потребителей в сфере оказания коммунальных услуг	66
<i>Васильева П. В.</i> К вопросу о стоимости услуг представителя при рассмотрении гражданских дел в судах общей юрисдикции	69
<i>Грачева М. А.</i> Актуальные проблемы заочного производства в гражданском процессе	72
<i>Жуковская Я. И.</i> Сравнительный анализ правового регулирования ответственности руководителя за убытки юридического лица в Республике Беларусь и Российской Федерации	75
<i>Иванов Н. В.</i> Некоторые аспекты участия прокурора в рассмотрении судами дел о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью в результате ненадлежащего оказания медицинской помощи: на примере города Санкт-Петербурга	78
<i>Игнатов М. А.</i> Теоретические и практические проблемы применения института “вытеснения” миноритарных акционеров в российском гражданском праве	82
<i>Кочкина Е. Д., Себякина А. А.</i> Машиноместа как самостоятельный объект – победа или поражение?	86
<i>Мухина А. Л.</i> Проблемы в регулировании ответственности сторон договора лизинга	90
<i>Стирина Н. А.</i> Некоторые проблемы применения института упрощенного производства	93
<i>Суханов К. А.</i> Внесудебный порядок разрешения доменных споров	97
<i>Тарасова В. А.</i> Проблемные аспекты участия третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора, в распределении судебных расходов	100
<i>Шишкин М. Н.</i> Некоторые аспекты применения электронной переписки как доказательства в гражданском и арбитраж-	

ном процессе	103
Секция № 3. ПРОБЛЕМЫ ТРУДОВОГО ПРАВА И ПРАВА СОЦИАЛЬНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ	107
<i>Адамов В. В.</i> Проблемы эффективности забастовки как способа решения трудовых споров	—
<i>Альборова А. А.</i> Актуальные проблемы правового регулирования труда осужденных	110
<i>Бричка Ю. Ю.</i> Дискриминация по возрастному признаку при приеме на работу	114
<i>Бугаенко П. А.</i> Новые тенденции развития трудовых отношений в свете принятия Декларации министров труда и занятости стран БРИКС: некоторые проблемы и возможности	117
<i>Васильева Н. А.</i> Проблемы квалификации договоров, содержащих элементы гражданско-правового договора и трудового договора	121
<i>Жуйкова Д. А.</i> Проблемы дисквалификации руководителя организации в трудовом праве	124
<i>Кичкинев В. Н.</i> Актуальные вопросы самозащиты трудовых прав	128
<i>Коваль В. П.</i> Мобильность трудовых ресурсов в РФ: вызов и ответ	131
<i>Красноперова Д. А.</i> К вопросу о защите прав работника при невыплате заработной платы	135
<i>Латыпов В. Ф., Кирсанова С. О.</i> Проблемы минимального размера оплаты труда: теория и практика.....	138
<i>Любавина А. М.</i> Защита прав работодателей	141
<i>Максимов А. М.</i> Особенности регулирования труда иностранных граждан и лиц без гражданства: проблемы теории и практики применения	145
<i>Науменко П. А.</i> Особенности дистанционного труда в России	149
<i>Родимкина Е. В.</i> Обновление ст. 83 ТК РФ. Стоит ли начинать?	152
<i>Сытник А. Н.</i> Перспективные меры защиты трудовых прав работников	156
<i>Трембач Н. С.</i> Коллизионное регулирование трудовых отношений, осложненных иностранным элементом	159
<i>Устюгова В. С.</i> Проблемы реализации прав граждан на дополнительные гарантии по условиям труда	163
<i>Ханцис М. В.</i> К вопросу об ответственности за нарушение	

норм, регулирующих обработку и защиту персональных данных работника	166
Секция № 4. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА И КРИМИНОЛОГИИ	170
Авдеенко Н. А. К вопросу о малозначительности деяния в уголовном праве	—
Аверьянова А. В. Проблемы этиологии (причинности) в медицинских преступлениях	173
Зинов Е. А. Уголовно-правовой компромисс как правоотношение	177
Колочков Е. Д. Момент начала уголовно-правовой охраны жизни человека с точки зрения нормативно-правовых актов высшей юридической силы	181
Кравченко Р. М. К вопросу о содержании характера общественной опасности преступлений, связанных с нарушением правил и требований безопасности при выполнении работ и оказании услуг	184
Лариошин Д. В. К вопросу о понятии экстремизма (экстремистской деятельности)	188
Лукашев Г. С. «Криминализированность» сферы жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации: состояние, причины и основные направления предупреждения преступности	191
Маякова Е. О. О понятии квазиуголовной ответственности юридических лиц	194
Нигметов М. Н. К вопросу об истории развития советского законодательства о необходимой обороне	198
Новик В. А. К вопросу о формах реализации уголовной политики Республики Беларусь	201
Сафронова М. А. Зарубежный опыт изучения латентной преступности	204
Стародубцева А. В. К вопросу о фактической ошибке в условиях необходимой обороны	207
Тушина Н. В. К вопросу о предмете получения взятки	211
Халиков В. Н. К вопросу о реформации ст. 205 ¹ УК РФ	214
Эргашева З. Э. Может ли деяние, содержащее признаки преступления с административной преюдицией, быть признано малозначительным?	216

Научное издание

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И ЭКОНОМИКИ

VII Межвузовская научная
конференция студентов

Санкт-Петербург, 30 апреля 2016 года

Тезисы выступлений

ЧАСТЬ 1

Подписано в печать 14.06.2016. Формат 60х90/16.
Печ. л. 14,0. Тираж 95 экз. Заказ 2252.

Редакционно-издательская лаборатория
Санкт-Петербургского юридического института (филиала)
Академии Генеральной прокуратуры РФ

Отпечатано в Санкт-Петербургском юридическом институте (филиале)
Академии Генеральной прокуратуры РФ

191104, Санкт-Петербург, Литейный пр., 44