

ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
СЕВЕРО-ЗАПАДНЫЙ ФИЛИАЛ
ФЕДЕРАЛЬНОГО ГОСУДАРСТВЕННОГО БЮДЖЕТНОГО
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО УЧРЕЖДЕНИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ПРАВОСУДИЯ»

ПРАВО И ПРАВОСУДИЕ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ

**Сборник статей
по материалам ежегодной научной конференции
студентов, магистрантов и соискателей
22 марта 2018 г.**

1 часть

Санкт-Петербург
2018

УДК 347.1
ББК 67.400.7
П 68

Право и правосудие в современном мире. Сборник статей по материалам ежегодной научной конференции студентов, магистрантов и соискателей: 22 марта 2018 г. / Сост. В. Г. Бондарев, Л. В. Войтович, Я. Б. Жолобов, И. Н. Ившина, В. И. Кайнов, К. Б. Калиновский, И. И. Капитонова, В. П. Очередыко, Е. А. Разумовская, Е. Н. Рахманова, В. Ф. Ружейников, А. А. Дорская, К. Г. Сварчевский, Е. В. Лисняк. — СПб.: ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», Северо-Западный филиал, 2018. — 488 с.

В сборник включены тексты докладов и выступлений участников ежегодной научной конференции студентов, магистрантов и соискателей «Право и правосудие в современном мире», проходившей в Северо-Западном филиале ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (Санкт-Петербург), 22 марта 2018 г.

Издание предназначено для всех, кто интересуется проблемными вопросами юридической теории и практики.

ISBN 978-5-9676-0963-3

© Северо-Западный филиал ФГБОУВО
«Российский государственный
университет правосудия», 2018
© Коллектив авторов, 2018
© ИД «Петрополис», 2018

СОДЕРЖАНИЕ

СЕКЦИЯ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ИСТОРИИ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ»

<i>Ардина Я. О., Карагеур Л. А.</i> Ювенальная юстиция в современной России	10
<i>Буева А. М.</i> Причины и перспективы устранения правового нигилизма в современной России.....	15
<i>Виноградова А. Д.</i> Информационная безопасность судебной деятельности в Российской Федерации	20
<i>Дорский А. А.</i> Правовой статус иностранного специалиста в России: историко-правовой анализ.....	24
<i>Казаков В. А.</i> Государственный суверенитет в условиях глобализации	31
<i>Караулова Е. М.</i> К вопросу о гуманном обращении с животными (правовые аспекты)	37
<i>Кузнецова В. С.</i> Становление советской судебной системы 1917–1918 гг.	42
<i>Кельманзон И. М.</i> Влияние глобализации на функции государства	46
<i>Лукиев Ю. Г.</i> Современные проблемы федерализма в России	51
<i>Малина Д. А.</i> Российская судебная система при Екатерине Великой	56
<i>Малеваная А. В.</i> Революционное правосознание как основа советского правосудия	60
<i>Нестеренко А. А.</i> Статус бипатрида в международном праве и по законодательству Российской Федерации	64
<i>Орехова Д. В.</i> Проблемы функционирования института медиации в современной России	69
<i>Сметанников А. Г.</i> Взаимоотношение государства и церкви в современной Российской политической системе	74
<i>Учайкина Е. А.</i> Коррупция в судебной системе Российской Федерации.....	79

<i>Фролова С. В.</i> СПЕЦИФИКА СУВЕРЕНИТЕТА В РАМКАХ МЕЖГОСУДАРСТВЕННОГО ОБЪЕДИНЕНИЯ (НА ПРИМЕРЕ СТРАН БЕНИЛЮКСА).....	82
<i>Хасыкова З. М.</i> МИРОВЫЕ СУДЫ В СРЕДНЕВЕКОВОЙ АНГЛИИ: ИХ СТАНОВЛЕНИЕ.....	89
<i>Шляков В. С.</i> ОТНОШЕНИЕ ГОСУДАРСТВА К ЧЕЛОВЕКУ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.....	92

**СЕКЦИЯ «ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА — ШКОЛА ОБРЕТЕНИЯ
ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ НАВЫКОВ БУДУЩЕГО ЮРИСТА»**

<i>Батчаева М. Р.</i> ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА КАК СОСТАВНАЯ ЧАСТЬ СОВРЕМЕННОГО ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ.....	96
<i>Воробьева А. В.</i> ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ МЕДИАЦИИ ПО СЕМЕЙНЫМ СПОРАМ.....	100
<i>Ковалева М. С.</i> ПСИХОЛОГИЯ ОБЩЕНИЯ СТУДЕНТА-КОНСУЛЬТАНТА ПРИ РАБОТЕ С ГРАЖДАНАМИ.....	105
<i>Лужецкий М. М.</i> ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ЮРИДИЧЕСКИХ КЛИНИК В РОССИИ	110
<i>Моисеенко Д. А.</i> ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ С ГРАЖДАНАМИ НА ПРИЁМЕ В ЮРИДИЧЕСКИХ КЛИНИКАХ.....	115
<i>Мухомедеева Е. А.</i> РОЛЬ ЮРИДИЧЕСКОЙ КЛИНИКИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ: ПЕРСПЕКТИВЫ ЕЕ ДАЛЬНЕЙШЕГО РАЗВИТИЯ	122
<i>Титюкина К. В.</i> ПРАВОВОЙ СТАТУС ЮРИДИЧЕСКОЙ КЛИНИКИ, ЦЕЛИ СОЗДАНИЯ И ПЕРСПЕКТИВЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ.....	127
<i>Рудаков В. А.</i> ПРОБЛЕМА РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВОВОГО СТАТУСА СОЦИАЛЬНОГО ПЕДАГОГА В ЮРИДИЧЕСКОЙ КЛИНИКЕ	133
<i>Этвеш С. К.</i> ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА КАК СОЦИАЛЬНАЯ ФОРМА РАЗРЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМ МОЛОДЁЖИ	139

**СЕКЦИЯ «АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО
УПРАВЛЕНИЯ»**

<i>Белова И. А.</i> К ВОПРОСУ О СУБЪЕКТАХ ГРАНТОВОЙ ПОДДЕРЖКИ	143
<i>Голенков Д. А.</i> ОЦЕНКА ЭФФЕКТИВНОСТИ УПРАВЛЕНИЯ ОРГАНОВ ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ СУБЪЕКТОВ РФ.....	147

<i>Тимченко Г. А.</i>	
ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ ПАРЛАМЕНТАРИЗМА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	151
<i>Бондарец К.</i>	
ПРОБЛЕМА ПРИОБРЕТЕНИЯ ГРАЖДАНСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	156
<i>Сорвина А. Д.</i>	
ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ГРАЖДАН В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РФ	160
<i>Тураева Э. В.</i>	
ЗАЩИТА ПРАВ И СВОБОД В СФЕРЕ КИБЕРПРОСТРАНСТВА	163
<i>Пономарев Г. Г.</i>	
ПРОЦЕСС ОРГАНИЗАЦИИ ВЫБОРОВ ПРЕЗИДЕНТА РФ	173
<i>Кобялко Ю. В.</i>	
ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА В СИСТЕМЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ	178
<i>Константинова С. М.</i>	
АДМИНИСТРАТИВНАЯ ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ КАК ЭЛЕМЕНТ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО СТАТУСА МУНИЦИПАЛЬНОГО УНИТАРНОГО ПРЕДПРИЯТИЯ	182
<i>Левякова О. И.</i>	
АДМИНИСТРАТИВНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ КАК СТАДИЯ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ОБЛАСТИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НАЛОГАХ И СБОРАХ	186
СЕКЦИЯ «ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ»	
<hr/>	
<i>Арефьева М. С.</i>	
ОПРЕДЕЛЕНИЕ РАЗМЕРА КОМПЕНСАЦИИ ЗА НЕЗАКОННОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ТОВАРНОГО ЗНАКА В СВЕТЕ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ	191
<i>Антипина П. В.</i>	
ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ, ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ НАРУШЕНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В СФЕРЕ ФАРМАЦЕВТИКИ	196
<i>Гордиенко Н. Ю.</i>	
ПРОБЛЕМА ОПОВЕРЖЕНИЯ ПРЕЗУМПЦИИ ТВОРЧЕСКОГО ХАРАКТЕРА ПРОИЗВЕДЕНИЯ	200
<i>Самойлова А. А.</i>	
ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ, РЕАЛИЗАЦИИ И ЗАЩИТЫ ПРАВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ОБЛАСТИ ПРОВЕДЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ СПОРТИВНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ В РФ	205
<i>Матюшенко А. А.</i>	
«КАВЕР-ВЕРСИЯ» КАК ОБЪЕКТ АВТОРСКИХ ПРАВ	209
<i>Сухова У. К.</i>	
ПРАВОВОЙ СТАТУС МИРОВОГО СУДЬИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ	214

**СЕКЦИЯ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОСУДИЯ
ПО ГРАЖДАНСКИМ И АДМИНИСТРАТИВНЫМ ДЕЛАМ»**

<i>Алиева Л. А.</i>	
К ВОПРОСУ ПРИМЕНЕНИЯ СРОКОВ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ К ИСКАМ О СНОСЕ САМОВОЛЬНОЙ ПОСТРОЙКИ.....	219
<i>Андреев В. И.</i>	
ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОНЯТИЯ ЭКСТРЕМИЗМА (ЭКСТРЕМИСТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ) В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	223
<i>Андрианова М. В.</i>	
ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ В СФЕРЕ РЕАЛИЗАЦИИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВ: РАЗВИТИЕ И ПРОБЛЕМЫ.....	229
<i>Ануреева В. В.</i>	
ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО И ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ СВИДЕТЕЛЯ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ.....	235
<i>Безуглов А. Д.</i>	
ВОПРОСЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ПОДСУДНОСТИ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ЭКОНОМИЧЕСКИХ СПОРОВ, ОСЛОЖНЕННЫХ ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ	240
<i>Богданова П. С.</i>	
ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ, КАСАЮЩИХСЯ ОЦЕНКИ ОБОСНОВАННОСТИ НАЛОГОВОЙ ВЫГОДЫ.....	245
<i>Варданян А. Г.</i>	
О СООТВЕТСТВИИ СОДЕРЖАНИЯ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ О ПРИЗНАНИИ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА САМОВОЛЬНУЮ ПОСТРОЙКУ ТРЕБОВАНИЯМ СТАТЬИ 131 ГПК РФ	250
<i>Газман Л. М.</i>	
НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПОДГОТОВКИ И РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ДОКУМЕНТОВ В ЭЛЕКТРОННОМ ВИДЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	253
<i>Галицкова Е. К.</i>	
К ВОПРОСУ О ПРИМЕНЕНИИ АСТРЕНТА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	259
<i>Глазачева Е. А.</i>	
ПРАВИЛА РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ОБЯЗАННОСТИ ПО ДОКАЗЫВАНИЮ	264
<i>Горохов С. А.</i>	
УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ЦИВИЛИСТИЧЕСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	269
<i>Гусейнова К. А.</i>	
ПОНЯТИЕ И ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ЭЛЕКТРОННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	274
<i>Дола Н. С.</i>	
ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ МЧС РОССИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	278
<i>Долгова К. А.</i>	
ОСОБЕННОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА ГРАДОБРАЗУЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ НА ПРИМЕРЕ НАУКОГРАДА	281

<i>Жегалова А. Е.</i> КАТЕГОРИИ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ И СОСТОЯНИЕ ИХ РАССМОТРЕНИЯ В РОССИЙСКОМ АРБИТРАЖНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	287
<i>Захарова И. И.</i> К ВОПРОСУ О ВЗЫСКАНИИ РАСХОДОВ НА ОПЛАТУ УСЛУГ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ПРИ УТВЕРЖДЕНИИ СУДОМ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ	294
<i>Зобнина Е. Ю.</i> ОСПАРИВАНИЕ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ КАК НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ СДЕЛКИ	298
<i>Касев О. В.</i> ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ИСКЛЮЧЕНИЯ КРЕДИТОРОВ И УПОЛНОМОЧЕННЫХ ОРГАНОВ ИЗ РЕЕСТРА ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ	302
<i>Кития И. З.</i> ПРОБЕЛЫ В ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ИСПОЛЬЗОВАНИЯ АУДИО- И ВИДЕОЗАПИСИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	308
<i>Колесова А. А.</i> ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ: СЕГОДНЯ И ЗАВТРА	312
<i>Коряковцева Л. А.</i> ПОНЯТИЕ, ФУНКЦИИ И ВИДЫ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	316
<i>Кузнецова А. А.</i> АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩЕГО ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ	323
<i>Кузовкин А. Д.</i> СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	329
<i>Лебедева Е. А.</i> РОЛЬ СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ В ПРОЦЕССЕ ДОКАЗЫВАНИЯ ПО ДЕЛАМ О ПРИЗНАНИИ ЗАВЕЩАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ	334
<i>Николаева И. А.</i> ВЛИЯНИЕ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ НА ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО	340
<i>Новохатка И. С.</i> СПЕЦИФИКА УЧАСТИЯ СОТРУДНИКОВ МЧС РОССИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ В КАЧЕСТВЕ СПЕЦИАЛИСТОВ И ЭКСПЕРТОВ.....	344
<i>Орлов Ю. К.</i> ПЕРСПЕКТИВЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НАДЗОРНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ.....	347
<i>Осипова А. В.</i> ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ В СУД АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ	352
<i>Павленко И. В.</i> ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ НЕОПРЕДЕЛЕННОГО КРУГА ЛИЦ КАК ЭЛЕМЕНТ ЗАЩИТЫ ПРОКУРОРОМ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ.....	357

<i>Парфенова И. Г.</i> ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ И РОЛЬ СУДА КАК СУБЪЕКТА ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	363
<i>Пискарева А. С.</i> ЭЛЕКТРОННАЯ ПЕРЕПИСКА КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ И ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССАХ.....	366
<i>Пулькина И. А.</i> ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ С УЧАСТИЕМ МЧС РОССИИ ПО ДЕЛАМ О ВОЗМЕЩЕНИИ УЩЕРБА ИМУЩЕСТВУ В РЕЗУЛЬТАТЕ ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ СИТУАЦИЙ	372
<i>Саматова Е. В.</i> ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ЭКСПЕРТА КАК УЧАСТНИКА ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	376
<i>Сидорина Д. Е.</i> ОСНОВАНИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ИЛИ ОСТАВЛЕНИЯ ЗАЯВЛЕНИЯ БЕЗ РАССМОТРЕНИЯ В ДЕЛАХ О ВОЗВРАЩЕНИИ РЕБЕНКА ИЛИ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРАВ ДОСТУПА НА ОСНОВАНИИ МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	381
<i>Сомова А. В.</i> ИСКЛЮЧЕНИЕ ПРИНЦИПА НЕПРЕРЫВНОСТИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	384
<i>Степанова Е. Д.</i> МЧС РОССИИ В КАЧЕСТВЕ ИСТЦА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ: ПРЕДПОСЫЛКИ УЧАСТИЯ И ПРИМЕРЫ ПОДСУДНОСТИ	389
<i>Сусарина А. В.</i> СВЯЗИ КОСВЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ГРАЖДАНСКИМ И АДМИНИСТРАТИВНЫМ ДЕЛАМ И ЭКОНОМИЧЕСКИМ СПОРАМ	393
<i>Трошанина Ю. А.</i> К ВОПРОСУ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	400
<i>Фомина М. Н.</i> К ВОПРОСУ О СУДЕБНОМ ПОЗНАНИИ НА РАЗЛИЧНЫХ СТАДИЯХ ДОКАЗЫВАНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	407
<i>Франц К. Ю.</i> ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СТАТЬИ 17.1 ЗАКОНА О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ	416
<i>Шарапова В. В., Меньшиков Д. А.</i> ПРОБЛЕМЫ ПРОЦЕССА ДОКАЗЫВАНИЯ В УСЛОВИЯХ ЧРЕЗВЫЧАЙНОЙ СИТУАЦИИ	420
<i>Шароян О. К.</i> УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТА НИЧТОЖНОСТИ СДЕЛКИ	426
<i>Шерназарова Я. А.</i> К ВОПРОСУ О ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМИ ПРАВАМИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ	429
<i>Шмоткина А. А.</i> ПРОБЛЕМА ДОПУСТИМОСТИ ВИДЕОЗАПИСИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	435

<i>Щербаков Е. С.</i>	
ГРАЖДАНСКАЯ ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ВИД ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ	439
<i>Эткинд П. С.</i>	
ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРЕДМЕТА И ПРЕДЕЛОВ ДОКАЗЫВАНИЯ ПРИ РАССМОТРЕНИИ СПОРОВ В ПОРЯДКЕ ИСКОВОГО И ПРИКАЗНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА	443
<i>Юркин Д. Б.</i>	
ПРОБЛЕМА ПРИМЕНЕНИЯ ОГОВОРКИ О ПУБЛИЧНОМ ПОРЯДКЕ КАК ОСНОВАНИЕ ОТКАЗА В ПРИЗНАНИИ И ПРИВЕДЕНИИ В ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ МКА	449
<i>Яськов Д. В.</i>	
О ПЕРСПЕКТИВАХ СОЗДАНИЯ ЕДИНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ	454

СЕКЦИЯ «РОЛЬ ГОСУДАРСТВА В ВОСПИТАНИИ НРАВСТВЕННОСТИ И КУЛЬТУРЫ МОЛОДЁЖИ»

<i>Абдурахимов Р. А.</i>	
ФУНКЦИОНАЛЬНАЯ РОЛЬ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ В ФОРМИРОВАНИИ ПРАВОСОЗНАНИЯ МОЛОДЕЖИ	459
<i>Дедусенко А. С.</i>	
ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ	465
<i>Иванникова Д. Г.</i>	
ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ И СОЦИО-ГУМАНИТАРНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВОСПИТАНИЯ МОЛОДЕЖИ	469
<i>Зюсюнов Д. В.</i>	
ПРОБЛЕМЫ КУЛЬТУРНО-НРАВСТВЕННОГО ВОСПИТАНИЯ МОЛОДЁЖИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ	474
<i>Куропаткина В. В.</i>	
ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ ПО ДЕЛАМ О ПРИЗНАНИИ ГРАЖДАНИНА НЕДЕЕСПОСОБНЫМ, ОГРАНИЧЕННО НЕДЕЕСПОСОБНЫМ	478
<i>Липкин И. В.</i>	
ПРОБЛЕМА СОВРЕМЕННОЙ СЕМЬИ И ШКОЛЫ КАК ФУНДАМЕНТА СОЦИАЛИЗАЦИИ ЛИЧНОСТИ	484

СЕКЦИЯ

«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ИСТОРИИ ПРАВА, ГОСУДАРСТВА И СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ»

Ардина Я. О.¹, Карагеур Л. А.

ЮВЕНАЛЬНАЯ ЮСТИЦИЯ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: В статье рассмотрена ювенальная юстиция и проблемы ее реализации в современной России.

Ключевые слова: ювенальная юстиция, ювенальная система, ювенальные суды, законодательство в области ювенальной юстиции.

Под системой ювенальной юстиции понимается совокупность государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, должностных лиц, неправительственных некоммерческих организаций, осуществляющих на основе установленных законом процедур действия, направленные на реализацию и обеспечение прав, свобод и законных интересов ребёнка (несовершеннолетнего). В рамках системы ювенальной юстиции осуществляются программы, проекты и мероприятия социального, педагогического, юридического, психологического и медицинского характера, направленные на профилактику и реабилитацию ребёнка (несовершеннолетнего)².

Ювенальная юстиция строится в соответствии с определенными принципами. Некоторые принципы носят довольно общий характер и по своему значению выходят далеко за рамки ювенальной юстиции (например, принципы конституционности, законности и пр.). К числу специфических принципов, присущих именно ювенальной юстиции, относятся:

- ▶ нацеленность на социализацию несовершеннолетнего;

¹ АРДИНА Яна Олеговна, студентка 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»;

КАРАГЕУР Лиана Алексеевна, студентка 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Статья 2 проекта Федерального закона «Об основах системы ювенальной юстиции». — URL: <https://www.oprf.ru/ru/about/structure/structurenews/newsitem/13780?PHPSESSID=8o2ulq03gvm2f0td68q3tutfc5> (дата обращения: 24.03.2018).

- деформализация, насколько это возможно, судебного процесса;
- широкое применение внеюрисдикционных знаний и методов³.

На сегодняшний день актуальной остаётся проблема осуществления ювенальной юстиции в России как механизма регулирования отношений между семьей и государством. Председатель правления РОО «Право ребенка», член общественной палаты России Б. Альтшулер заявил: «Вопрос о введении в России ювенальной юстиции либо о недопустимости такого введения — один из самых острых»⁴. Четко не регламентированная законодательством, эта система приводит к некорректному использованию её правоприменителями и, как следствие, к чрезмерному вмешательству в дела семьи и причинению вреда психическому здоровью детей и родителей. Все это противоречит лежащим в основе ювенальной юстиции целям, а именно:

- коррекции поведения за счет индивидуальной работы с подростком, совершившим правонарушение, и, как следствие, предупреждения рецидива с его стороны;
- воспитания и образования за счет правового воздействия на подрастающее поколение;
- помощи детям из неблагополучных семей, которые действительно в ней нуждаются;
- реабилитации и помощи детям, изъятым из неблагополучной семьи.

Формирование отечественной модели ювенальной юстиции, ориентированной на специфические российские реалии, тем не менее, не исключает возможности учета положительного зарубежного опыта использования рассматриваемого института.

Понятие «ювеналий» использовалось еще в Древнем Риме и обозначало празднества в честь богини юности. Ювенальная юстиция в современном понимании возникла на рубеже XIX–XX веков в Европе и США. Предпосылками ее становления послужили высокий уровень преступности несовершеннолетних, необходимость внедрения новых способов наказания, существенно отличающихся от имеющихся. Каждое государство шло своим путем развития, и в итоге к началу XXI века в мире сложилось три основные системы ювенальной юстиции: англо-американская, континентальная и скандинавская.

Три системы ювенальной юстиции не имеют существенных отличий. Главная идея англо-американской модели заключается в предупреждении проблем, которые подталкивают подростка на совершение преступлений. Такими проблемами

³ См.: Автономов А. С. Ювенальная юстиция. Учебное пособие. — М., 2009. — С. 6.

⁴ Альтшулер Б. «...Для спасения страны от Россиротпрома». — С. 4. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/o-kontseptsii-yuvenalnoy-yustitsii-v-rossii> (дата обращения: 24.03.2018).

являются недостаток образования или наличие в семье лиц, привлеченных к уголовной ответственности, а также имеющих алкогольную или наркотическую зависимость. Англо-американская модель направлена на профилактику преступлений путем создания инклюзивных программ и служб пробации.

В континентальной модели судья является не только независимым арбитром, но и «социальным работником», знающим несовершеннолетнего подсудимого с момента совершения им первого преступления. Возраст наступления уголовной ответственности в странах с континентальной моделью ювенальной юстиции варьируется от 10 (Швейцария) до 13 (Франция) лет, а потому воспитательные меры воздействия на подростка преобладают над карательными.

В отличие от континентальной модели, где дела несовершеннолетних преступников рассматриваются только специализированными судами, скандинавская модель таких судов не имеет. Нарушителей закона, не достигших 18 лет, вместо тюрем помещают в воспитательные дома, призванные корректировать поведение подростка во избежание рецидива. Именно поэтому в скандинавской модели так велика роль социального работника.

Таким образом, на Западе ювенальная юстиция реализуется повсеместно на протяжении столетия, в то время как на территории Российской Федерации она находится в стадии разработки, не имеет четкого закрепления в законах и единой оценки правоведов.

К попыткам внедрения ювенальной системы в российское законодательство можно отнести проекты Федерального закона «Об основах системы ювенальной юстиции» и Федерального Конституционного закона «О ювенальных судах в Российской Федерации», которые, однако, не увенчались успехом. Несмотря на это, идеи ювенальной юстиции содержатся в других нормативно-правовых актах, таких как Семейный Кодекс Российской Федерации, Федеральный закон «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации».

Вместе с тем закрепленные в вышеуказанных правовых актах положения, касающиеся вопросов ювенальной юстиции, имеют весьма абстрактный характер, что приводит к проблемам в сфере их реализации. Например, статья 77 Семейного кодекса Российской Федерации гласит, что органы опеки и попечительства вправе отобрать ребенка у родителей «при непосредственной угрозе жизни ребенка или его здоровью». При этом не дается четкого разъяснения того, что можно понимать под непосредственной угрозой жизни. Это является основанием для осуществления неправомерных действий со стороны сотрудников органов опеки и попечительства. Как следствие, наносятся психологические травмы детям и членам их семей, увеличивается число сирот. Несмотря на это,

с 2004 года происходило активное формирование судебных составов по делам несовершеннолетних.

Ювенальные элементы стали использоваться судами общей юрисдикции следующих субъектов: Ростовской, Иркутской, Ленинградской, Брянской, Липецкой, Камчатской, Владимирской, Ивановской, Саратовской, Оренбургской, Волгоградской, Московской областей, Еврейской автономной области, Пермского края, республик Хакасия и Карелия⁵. Однако специализированные ювенальные суды не нашли отражения в Федеральных законах. Глава Совета Федерации Валентина Матвиенко высказалась против введения таких судов, ссылаясь на «традиции нашей страны».

Действительно, систему, по праву считающуюся прогрессивной в зарубежных странах, в силу своих особенностей тяжело применить на практике в Российской Федерации. Имеющая собственный путь развития, существенно отличающаяся ментальностью, Россия не может неизменно перенять опыт других стран. Ювенальная юстиция, ее система и принципы, окончательно не закрепятся в российском законодательстве без тщательной работы над ними. «У нас есть свои традиции, традиции крепкой семьи, и вот это беспардонное вмешательство в семейную жизнь недопустимо», — об этом Президент России Владимир Путин заявил во время заседания Координационного совета по реализации Национальной стратегии в интересах детей⁶.

В заключение хочется сказать о том, что, несмотря на свою деятельную направленность на благо несовершеннолетних, ювенальная юстиция зачастую наносит ущерб российским семьям. На данном этапе своего развития в Российской Федерации она неоднозначно воспринимается как государственными органами, так и гражданами. А потому самое важное, что можно сейчас сделать, — это разработать свою собственную систему, сочетающую в себе важнейшие начала зарубежных ювенальных моделей и принципы, лежащие в основе российского законодательства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993.
2. Проект Федерального закона «Об основах системы ювенальной юстиции».
3. *Автономов А. С.* Ювенальная юстиция. Учебное пособие. — М., 2009. — С. 6.

⁵ *Беженцев А. А.* Ювенальная юстиция в России и за рубежом: опыт и перспективы // Советник юриста. — 2011. — № 7.

⁶ Статья от 28 ноября 2017 года «Путин выступил против вмешательства ювенальной юстиции в дела семьи». — С. 2. — URL: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5a1d66d49a794772c0ce4f81> (дата обращения: 24.03.2018).

4. *Беженцев А. А.* Ювенальная юстиция в России и за рубежом: опыт и перспективы // Советник юриста. — №7. — 2011.
5. *Мельникова Э. Б.* Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: Учебн. пособие. — 2-е изд., испр., доп. — М.: Дело, 2001. — 272 с.
6. «Путин выступил против вмешательства ювенальной юстиции в дела семьи». — URL: <https://www.rbc.ru/rbcfreenews/5a1d66d49a794772c0ce4f81> (дата обращения: 24.03.2018).

*Буева А. М.*¹

ПРИЧИНЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ УСТРАНЕНИЯ ПРАВОВОГО НИГИЛИЗМА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: Актуальность данной темы обусловлена возможностью открытия новых путей преодоления правового нигилизма.

Ключевые слова: правовой нигилизм, правосознание, причины правового нигилизма, пути преодоления правового нигилизма, правовая культура.

В конце XX века русские ученые стали массово рассматривать правовой нигилизм. В толковых словарях нет единого значения слова «нигилизм». Наиболее часто под правовым нигилизмом понимается «полное отрицание всего, полный скептицизм»².

Словарь юридических терминов раскрывает понятие «правовой нигилизм» как «отрицательное отношение к праву и иным формам юридической организации социальных связей, разновидность деформированности общественного, группового или индивидуального правосознания и правовой культуры. Правовой нигилизм — негативный фактор правового регулирования, одна из причин низкого уровня правопорядка в обществе»³. Так как это явление многогранное, то оно по-разному проявляется в жизни.

Н. И. Матузов выделил следующие формы проявления правового нигилизма:

1. Прямые преднамеренные нарушения действующих законов и иных нормативных правовых актов;
2. Массовое несоблюдение юридических предписаний;
3. Издание противоречивых правовых актов;
4. Подмена законности целесообразностью (политической, идеологической, прагматической);
5. Противостояние представительных и исполнительных структур власти на всех уровнях;
6. Нарушение прав человека;
7. Теоретическая форма правового нигилизма.

¹ БУЕВА Анастасия Максимовна, студентка 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Ожегов С. И. Толковый словарь // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.вокабула.рф/словари/толковый-словарь-ожегова/нигилизм>.

³ Большой юридический словарь // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://determiner.ru/termin/pravovoi-nigilizm.html>.

Можно выделить формы правового нигилизма по субъектам в зависимости от сфер государственной деятельности. В этом аспекте может быть нигилизм Президента, судей, представителей законодательной, исполнительной власти. Выделяется пассивная и активная форма проявления правового нигилизма. Пассивная форма выражается в безразличном отношении к праву, а к активному юридическому нигилизму относят враждебное отношение. Как пример можно привести поведение двух людей перед выборами: один будет умалчивать мнение, а другой будет активно пропагандировать не ходить на выборы. Первый показывает пассивную форму, а второй — активную.

По уровню правовой нигилизм может быть обыденный, ведомственный, высокий⁴. Юридический нигилизм может быть характерен для общества в целом (массовый), социальной группы или отдельной личности (индивидуальный). Каждая отдельная форма отличается не только формальным признаком, но и закономерностями возникновения и проявления.

Уголовный криминал — наиболее опасный вид правового нигилизма. Преступность — мощный источник и в то же время крайняя форма выражения нигилизма. Из этого огромного рассадника зла берут свое начало многие другие социальные аномалии. В случае преступности речь идет не просто об игнорировании или неуважении закона, а о его прямом, преднамеренном попрании. Правовой нигилизм также выражается в совершении сознательно допускаемых административных, гражданских, дисциплинарных и иных проступков⁵.

То, что мы имеем в нашей стране от правового государства, можно увидеть в исследовании Индекса верховенства закона. В профиле России к низким показателям относятся: ограничение полномочий институтов власти, уголовное судопроизводство, отсутствие коррупции, защита основных прав, и немногим лучше обстоит дело с прозрачностью институтов власти и соблюдением законов⁶. Эти показатели строятся не только на мнениях экспертов, но и на социальных исследованиях среди населения. В новом рейтинге 2017–2018 годов Россия заняла 89-е место из 113. Действует и российская общественная организация в составе международного движения по борьбе с коррупцией, которой проводятся такие исследования: наша страна заняла 135-е место из 180 в Индексе Восприятия Коррупции 2017⁷.

⁴ Туманов В. А. О правовом нигилизме // Государство и право. 1989. № 10. — С. 20.

⁵ Матузов Н. И. Правовой нигилизм как образ жизни // Правовая культура. 2012. № 1. — С. 22.

⁶ Ежегодный доклад The World Justice Project // [Электронный ресурс] — Режим доступа: https://worldjusticeproject.org/sites/default/files/documents/WJP_ROLI_2017-18_OnlineEdition_0.pdf — С. 125.

⁷ Отчет Трансперенси интернешнл // [Электронный ресурс] — Режим доступа: <https://transparency.org.ru/research/indeks-vospriyatiya-korrupsii/>.

Причины возникновения и распространения правового нигилизма на территории нашего государства неразрывно связаны с отечественной историей.

В. А. Туманов и Р. Н. Донченко выразили точку зрения, что отказ от тоталитарных методов привел к проявлению низкого уровня правовой культуры⁸. Это можно назвать одним из истоков появления правового нигилизма. Также иные исторические особенности влияли на формирование деформированного правосознания. Самодержавие и крепостничество исключали договорные отношения между всеми слоями общества.

Марксистско-ленинская теория в строительстве советского государства ставила в приоритет государство, а не личность. Административно-командные методы, перестройка общества в кризис — эти истоки привели к безнаказанному росту преступности. Истоки, в отличие от причин, носят глубинный характер и трудно устраняются, но границы между ними относительны и размыты⁹. К причинам относятся такие явления, которые могут быть устранены. Это и преступность с бедностью, нерешенность социальных проблем, безработица, системный кризис. Также надо сказать, что русский менталитет тоже играет роль в формировании правового нигилизма. Люди не верят в то, что закон может решить их проблему с точки зрения социальной справедливости.

В данный период времени правовой нигилизм в России широко распространен и широко эстетизируется, грубо говоря, насаждается в литературе, кинофильмах и новостях как имеющее свое место явление. Произвол насаждается подрастающему поколению как норма жизни.

Практически все основные направления борьбы с правовым нигилизмом основаны на том, что государство должно выполнять свои функции честно, открыто, повышать эффективность принимаемых мер. В Российской Федерации приняты правовые акты, которые имеют целью повышение правосознания, это, в первую очередь, «Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан» от 28 апреля 2011. Акцент в этом документе делается на правовое образование, а также на: государственные гарантии правовой защиты в суде, прозрачность исполнительного производства и ограничение материалов, восхваляющих нарушение закона. Федеральный закон от 21.11.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» создает условия для реализации конституционного права гражданами.

⁸ *Додченко Р. Н.* Правовой нигилизм как устоявшееся общесоциальное явление // Юрист. 2005. № 6. — С. 34–35.

⁹ *Зрячкин А. Н.* Правовой нигилизм: причины и пути их преодоления. — Саратов, 2009. — С. 93.

С появлением информационных технологий началось создание электронной юриспруденции LegalTech. Это различные технологические решения, меняющие традиционный подход к оказанию юридических услуг. Намечились крупные сферы применения технологии «блокчейн» для упрощения регистрации имущественных сделок, процедуры удостоверения личности граждан, управления, обновления записей медицинского характера, записи актов гражданского состояния.

Блокчейн — это распределенный публичный реестр, основанный на современных криптографических алгоритмах. Такие страны, как: США, Швеция, Голландия, Эстония, Объединённые Арабские Эмираты, Гондурас и другие, внедряют данную технологию для подтверждения подлинности дипломов в сфере образования, расчета и уплаты налогов, оформления штрафов и судебных повесток, регистрации патентов, товарных знаков и доменных имен, хранения данных о преступлениях и финансовой отчетности. В Грузии уже осуществляется пилотный проект по кадастровому учету. Внедрение блокчейна в РФ является многообещающим, так как в этой структуре можно создать учет не только действий личности, но и государственных лиц. Такая открытая система может устранить коррупцию и поднять авторитет у власти.

Подводя итог вышесказанному, можно предложить некоторые меры профилактики правового нигилизма в России:

- 1) Усиление социальной защиты наиболее уязвимых слоев населения;
- 2) Применение организационно-управленческих мер, направленных на устранение ошибок в управлении экономикой, социальной сферой, правоохранительной деятельностью;
- 3) Применение идеологических и воспитательных мер, формирующих в общественном сознании нетерпимость к противоправному поведению и антиобщественным действиям, повышающих правовую культуру людей;
- 4) Использование достижений науки и техники, препятствующих совершению правонарушений;
- 5) Применение правовых мер, включая проведение антикоррупционной экспертизы в соответствии с Федеральным законом «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов».

Необходимо также обратить внимание на обеспечение в государственной власти правопорядка строгим комплексом мер, которые будут мотивировать исполнять обязанности без напоминаний о таковых, повышение популярности правового поведения граждан и власти. Важным фактором профилактики правового нигилизма является также обеспечение прозрачности функционирования государственного механизма, например, использование блокчейна,

укрепление авторитета власти, введение общественного контроля за деятельностью государства, обогащение правовой культуры общества.

Целесообразным представляется создание единой социальной электронной сети на территории России, с помощью которой можно будет автоматически подавать юридически грамотные заявления с помощью электронной подписи, оставлять отзывы о работе государственных структур и конкретных чиновников. Используя технологию блокчейн, возможно обеспечить подлинность этой информации.

В России внедрение интернет-технологий в работу государства уже осуществляется. Воплощен в жизнь сайт «Госуслуг», который касается индивидуальных потребностей в оформлении документов, никак не открытости в действиях государства. На портале «Наш Санкт-Петербург» большинство жалоб закрыто, на карте видно ограниченные виды нарушений за весь период существования сайта. Данные технологии необходимо совершенствовать.

Правовой нигилизм не возникает беспричинно и не исчезает таким же образом. Причины возникновения этого явления надо устранять, не откладывая, промедление меняет его характер. В информационный век открываются новые возможности взаимодействия граждан с государством. Мы можем приблизиться к истинной демократии как власти народа. Уменьшение правового нигилизма способствует выполнению внутренних функций государственного механизма. Исполнение положений главного закона страны — это большой толчок вперед, который положительно скажется на уровне правосознания среди всех слоев общества.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Зрячкин А. Н. Правовой нигилизм: причины и пути их преодоления // Под редакцией Н. И. Матузова. — Саратов: ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2009.
2. Матузов Н. И. Правовой нигилизм как образ жизни // Правовая культура. — 2012. — № 1.
3. Додченко Р. Н. Правовой нигилизм как устоявшееся общесоциальное явление // Юрист. 2005. № 6.
4. Туманов В. А. О правовом нигилизме // Государство и право. — 1989. — № 10.
5. Ежегодный доклад «TheWorldJusticeProject». Режим доступа: https://worldjusticeproject.org/sites/default/files/documents/WJP_ROLI_2017-18_Online-Edition_0.pdf.
6. Отчет Трансперенси интернешнл // Режим доступа: <https://transparency.org.ru/research/indeks-vospriyatiya-korrupsii/>.
7. Ожегов С. И. Толковый словарь // URL режим доступа: <http://www.вокабула.рф/словари/толковый-словарь-ожегова/нигилизм>.
8. Большой юридический словарь // Режим доступа: <http://determiner.ru/termin/pravovoi-nigilizm.html>.

Виноградова А. Д.¹

ИНФОРМАЦИОННАЯ БЕЗОПАСНОСТЬ СУДЕБНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: Статья посвящена актуальной проблеме обеспечения информационной безопасности судебной деятельности.

Ключевые слова: правовая политика, правосудие, судебная система, суд, информационная безопасность.

Информационные технологии — неотъемлемая составляющая современного государства и общества, призванные упростить и улучшить различные виды деятельности, осуществляемой человеком. Применение подобных технологий в отечественной системе государственных органов, в том числе судебных, детерминировало правовое регулирование области информационного взаимодействия субъектов. Подобное мнение выразил Президент РФ В. В. Путин, подчеркивая необходимость совершенствования государственной системы обнаружения, предупреждения и ликвидации последствий компьютерных атак на российские информационные ресурсы:

«Очевидно, что устойчивая работа информационных систем, средств коммуникации и связи, их защищённость имеют для страны стратегическое значение. Это важный фактор обеспечения суверенитета, обороноспособности, безопасности государства, эффективного развития экономики, социальной сферы, государственного управления на базе передовых, в том числе цифровых, технологий»².

26 октября 2017 г. на расширенном заседании Совета Безопасности В. В. Путин призвал повысить защищенность информационных систем и сетей связи государственных органов, предпринимая следующие меры в рамках российского правового пространства:

«Первое — это совершенствование государственной системы обнаружения, предупреждения и ликвидации последствий компьютерных атак на информационные ресурсы России. Это в том числе касается механизмов взаимодействия ее ведомственных сегментов.

Второе — это повышение защищенности информационных систем и сетей связи государственных органов.

¹ ВИНОГРАДОВА Анна Дмитриевна, студентка 1 курса ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Г. Румянцева, доцент кафедры истории права и государства ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Заседание Совета Безопасности (26 октября 2017 г.) // Официальный сайт Президента РФ. — URL: <http://www.kremlin.ru>.

Следующая важная задача — максимально снизить риски, связанные с эффективной необходимостью использовать иностранные программы и телекоммуникационное оборудование.

Четвертое. Следует повысить безопасность и устойчивость работы инфраструктуры российского сегмента Интернета»³.

Обозначенная проблема актуальна и для судебной власти, поскольку судами реализуется одно из конституционных прав граждан — право на судебную защиту. Расширение круга охраняемых законом прав личности, углубление их содержания в условиях многообразия современных экономических и социальных связей возлагают на суд особую ответственность и поднимают его значение как фактора утверждения экономической и социальной стабильности, как основного гаранта реализации прав и свобод граждан⁴.

Органы судебной системы — полноценные участники информационных правоотношений, которые вносят свой вклад в информационную безопасность Российской Федерации. По определению М. Ю. Винокуровой:

«Информационная безопасность судебной деятельности — состояние защищенности информационной среды судебной деятельности от внутренних и внешних угроз, обеспечивающее надлежащее выполнение возложенных на судебные органы и органы судейского сообщества функций, защиту прав и законных интересов граждан, организаций, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц в целях эффективной реализации задач судопроизводства»⁵.

Обеспечение информационной открытости как направление информационной политики судебной системы получило активное развитие после вступления в силу Федерального закона № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» и реализации Федеральных целевых программы «Развитие судебной системы России на 2013–2020 годы»⁶. Информационное законодательство, которым руководствуется судебная система

³ Заседание Совета Безопасности (26 октября 2017 г.) // Официальный сайт Президента РФ. — URL: <http://www.kremlin.ru>.

⁴ Фомин А. А. Сущность и содержание права граждан на судебную защиту // Администратор суда. — 2009. — № 4. — С. 34–37.

⁵ Винокурова М. Ю. Открытость правосудия в контексте обеспечения информационной безопасности судебной системы // Администратор суда. — 2017. — № 1. — С. 52–56.

⁶ Федеральный закон от 22 декабря 2008 г. № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» (ред. от 28 декабря 2017 г.) // Собрание законодательства РФ. — 29 декабря 2008. — № 52 (Ч. I). — Ст. 6217; Собрание законодательства РФ. — 1 января 2018. — № 1 (Ч. I). — Ст. 7; Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2012 г. № 1406 «О федеральной целевой программе “Развитие судебной системы России на 2013–2020 годы”» (ред. от 14 декабря 2017 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: pravo.gov.ru.

в процессе деятельности, в настоящее время претерпевает изменения в связи с возрастающей потребностью в обеспечении информационной безопасности. Обновленная в 2016 г. Доктрина информационной безопасности Российской Федерации представила организационные основы обеспечения информационной безопасности, указав:

«Обеспечение информационной безопасности осуществляется на основе сочетания законодательной, правоприменительной, правоохранительной, судебной, контрольной и других форм деятельности государственных органов во взаимодействии с органами местного самоуправления, организациями и гражданами»⁷.

Информационная безопасность судебной деятельности начинается с автоматизированного рабочего места, которым обеспечивается каждый работник суда и судья. Это: персональный компьютер (комплект: системный блок, монитор, клавиатура, мышь); принтер черно-белый, формат А4; источник бесперебойного питания. Однако судья должен работать на персональном компьютере не только в зале судебного заседания, но и в рабочем кабинете, как и секретарь судебного заседания. Есть еще и другие отдельные проблемные вопросы обеспечения средствами связи и оргтехникой судов:

- ▶ отсутствие возможности выхода в Интернет у каждого судьи и работника аппарата суда, что значительно увеличивает срок получения информации от регистрирующих органов и оповещения граждан о процессуальном движении дела;
- ▶ факсимильные аппараты установлены только по одному на приемную председателя федерального суда общей юрисдикции, на приемную суда, на отдел федерального суда, на помещение секретного делопроизводства, на рабочее место штатного работника по обеспечению взаимодействия со СМИ⁸.

Наряду с повышением доступности правосудия и оптимизацией делопроизводства интенсификация деятельности судебных органов на основе применения информационных технологий привела к увеличению количества угроз охраняемым законом интересам. Интерес к электронному правосудию с каждым годом увеличивается, что стало возможным благодаря информационным системам. Так, Государственная автоматизированная система Российской Федерации «Правосудие» (ГАС Правосудие) — это территориально распределенная автоматизированная информационная система, предназначенная для формирования

⁷ Указ Президента РФ от 5 декабря 2016 г. № 646 «Об утверждении Доктрины информационной безопасности Российской Федерации» // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: pravo.gov.ru.

⁸ Жолобов Я. Б. Оптимизация организационного управления и материально-технического обеспечения российских судов // Платон. — 2015. — № 3. — С. 47–48.

единого информационного пространства судов общей юрисдикции и системы Судебного департамента при Верховном Суде РФ. Она обеспечивает информационную и технологическую поддержку судопроизводства, информационную интеграцию судебной деятельности в России и предоставляет необходимую свободную информацию о судебном делопроизводстве гражданам и организациям.

Таким образом, полагаю, информационная безопасность судебной деятельности в Российской Федерации требует повышенного внимания не только научного сообщества, но и непосредственных исполнителей (государства, его органов и должностных лиц), учитывая принцип независимости судебной власти. Соглашусь с позицией Президента РФ В. В. Путина, что сегодня «нужно усилить защищенность информационного пространства России от современных кибер-угроз, для этого совершенствовать государственную систему обнаружения, предупреждения и ликвидации последствий компьютерных атак на информационные ресурсы России, повышать надежность сети конфиденциальной связи органов власти, силовых структур»⁹.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Винокурова М. Ю.* Открытость правосудия в контексте обеспечения информационной безопасности судебной системы // Администратор суда. — 2017. — № 1. — С. 52–56.
2. *Жолобов Я. Б.* Оптимизация организационного управления и материально-технического обеспечения российских судов // Платон. — 2015. — № 3. — С. 47–48.
3. Заседание коллегии Федеральной службы безопасности (5 марта 2018 г.) // Официальный сайт Президента РФ. — URL: <http://www.kremlin.ru>.
4. Заседание Совета Безопасности (26 октября 2017 г.) // Официальный сайт Президента РФ. — URL: <http://www.kremlin.ru>.
5. Постановление Правительства РФ от 27 декабря 2012 г. № 1406 «О федеральной целевой программе “Развитие судебной системы России на 2013–2020 годы”» (ред. от 14 декабря 2017 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: pravo.gov.ru.
6. Указ Президента РФ от 5 декабря 2016 г. № 646 «Об утверждении Доктрины информационной безопасности Российской Федерации» // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: pravo.gov.ru.
7. Федеральный закон от 22 декабря 2008 г. № 262-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» (ред. от 28 декабря 2017 г.) // Собрание законодательства РФ. — 29 декабря 2008. — № 52 (Ч. I). — Ст. 6217; Собрание законодательства РФ. — 1 января 2018. — № 1 (Ч. I). — Ст. 7.
8. *Фомин А. А.* Сущность и содержание права граждан на судебную защиту // Администратор суда. — 2009. — № 4. — С. 34–37.

⁹ Заседание коллегии Федеральной службы безопасности (5 марта 2018 г.) // Официальный сайт Президента РФ. — URL: <http://www.kremlin.ru>.

*Дорский А. А.*¹

ПРАВОВОЙ СТАТУС ИНОСТРАННОГО СПЕЦИАЛИСТА В РОССИИ: ИСТОРИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ

Аннотация: В статье характеризуются основные этапы становления современного российского законодательства об иностранных специалистах. Показано, что нормативно-правовое регулирование данного вида трудовых отношений в России началось в петровскую эпоху.

Ключевые слова: правовой статус, иностранный специалист, высококвалифицированный специалист, миграционная политика, оплата труда.

В российском законодательстве понятие иностранного специалиста существует достаточно давно. Иностранные подданные привлекались на Русь, а затем в Россию с древности, однако система приглашения специалистов появилась только при Петре I. В апреле 1702 г. Петр I издал манифест о вызове иностранцев в Россию². Как отмечает Л. А. Цыганова, манифест должен был быть распространен по всей Европе, иностранцам гарантировались свободный въезд, безопасность, сохранение подданства, свобода вероисповедания и всякое содействие со стороны власти. Кроме того, им предоставлялось высокое жалование, казенные квартиры и прочее материальное обеспечение (одежда, дрова, свечи)³. По оценке современных специалистов, это был один из способов включения России в общеевропейское пространство⁴.

Понятие «иностранный специалист» содержится в ряде современных законодательных актов России.

В 2002 г. был принят Федеральный закон от 25.07.2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (сейчас действует редакция от 31.12.2017 г.), в котором было дано определение иностранного работника как иностранного гражданина, временно пребывающего в Российской Федерации и осуществляющего в установленном порядке

¹ ДОРСКИЙ Александр Андреевич, студент 2 курса магистратуры ФГБОУВО «Санкт-Петербургский государственный университет» (научный руководитель — Е. А. Дмитрикова, доцент кафедры административного и финансового права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский государственный университет», кандидат юридических наук).

² Манифест от 16 апреля 1702 г. «О вызове иностранцев в Россию с обещанием им свободы вероисповедания» от 16 апреля 1702 г. // Полное собрание законов Российской империи. Собрание I. — СПб.: Типография Второго отделения Собственной Его Императорского Величества канцелярии, 1830. — Т. IV. — № 1910. — С. 192–195.

³ Цыганова Л. А. Иностранные специалисты в Российском государстве: исторический опыт привлечения // Бизнес. Общество. Власть. — 2011. — № 6 (6). — С. 185–186.

⁴ Ермакова О. К. И. Гейденрейх и его представления о правах иностранца в России (1722–1731 гг.) // Человек в условиях модернизации XVIII–XX вв. Сборник научных статей. — Екатеринбург: Институт истории и археологии УРО РАН, 2015. — С. 103.

трудовую деятельность (статья 2 пункт 1)⁵. С 30.06.2018 г. должна вступить в силу новая редакция данного закона, но изменения касаются лишь образовательной сферы.

В мае 2010 г. были внесены поправки в Федеральный Закон Российской Федерации № 86-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный Закон “О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации” и отдельные законодательные акты Российской Федерации», которые ввели понятие «высококвалифицированный иностранный специалист», т. е. иностранный гражданин, обладающий опытом работы в конкретной сфере деятельности и получающий вознаграждение в определенном размере (пункт 1 статьи 13.2)⁶. На таких специалистов не распространяются квоты на выдачу иностранцам приглашений на въезд в Российскую Федерацию для осуществления трудовой деятельности и квоты на выдачу иностранным гражданам разрешений на работу. Включение в российское законодательство данной правовой категории было обусловлено как необходимостью распределения иностранных работников по различным экономическим секторам, так и потребностью в урегулировании квалифицированного состава иностранных работников⁷. Основным критерием является размер оплаты труда, а уровень квалификации рассматривается как второстепенный. В пунктах 3 и 4 статьи 13.2 определено, что работодатель или заказчик услуг самостоятельно оценивают компетентность и уровень квалификации иностранного гражданина на основании документов и сведений, подтверждающих наличие у данного специалиста профессиональных знаний и навыков, сведений о результатах трудовой деятельности, профессиональных наградах и других формах признания профессиональных достижений, неся при этом соответствующие риски. По оценке специалистов, данная норма создаёт «некоторую неопределенность»⁸. Данные поправки вступили в силу 1 июля 2010 г.

⁵ Федеральный закон Российской Федерации от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в ред. от 31.12.2017 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 19.04.2018).

⁶ Федеральный Закон Российской Федерации от 19.05.2010 г. № 86-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный Закон “О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации” и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в ред. от 03.07.2016 г.) // Российская газета. — № 109. — 21.05.2010.

⁷ Точков С. Р. К вопросу о правовой категории «иностранец-высококвалифицированный специалист» // *Полиматис*. — 2018. — № 10. — С. 110.

⁸ Бочарников Д. А. Некоторые особенности правового регулирования трудовых отношений высококвалифицированных специалистов, привлекаемых научными и образовательными организациями // *Актуальные проблемы российского права*. — 2017. — № 2 (75). — С. 153.

13 июня 2012 г. Президент Российской Федерации утвердил Концепцию государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 г.⁹ В этом документе указано на необходимость дифференцированного подхода к регулированию миграционных потоков: если перемещение в страну низкоквалифицированной и среднеквалифицированной рабочей силы может быть ограничено, то востребованные экономикой высококвалифицированные иностранные специалисты должны привлекаться на долгосрочной основе. Исследователями было отмечено, что в Концепции понятие «высококвалифицированный специалист» упоминается несколько раз, но не дается его определение¹⁰.

Правовое регулирование трудовых отношений иностранных специалистов отличается рядом особенностей. В ст. 57 Трудового кодекса Российской Федерации содержатся общие для всех категорий работников сведения, которые должны быть закреплены в трудовом договоре (фамилия, имя, отчество (если имеется) работника, сведения о документах, удостоверяющих его личность, наименование работодателя, место работы, трудовая функция и т. д.). Однако согласно статье 327.2 в трудовой договор иностранного специалиста дополнительно включаются следующие данные: 1). О разрешении иностранного высококвалифицированного специалиста на работу, если получение такого разрешения обязательно для осуществления данного вида трудовой деятельности; 2). О разрешении на временное проживание в РФ, за исключением случаев, установленных федеральным законодательством или международными договорами РФ; 3). О виде на жительство, за исключением случаев, установленных федеральным законодательством или международными договорами РФ; 4). Об оказании работнику, являющемуся временно пребывающим в РФ или лицом без гражданства, медицинской помощи в течение срока действия трудового договора¹¹.

Л. Г. Голубушина отмечает, что иностранные высококвалифицированные специалисты обладают специальной правовой правосубъектностью, которая выражается в ограничении на выбор трудовой деятельности¹².

⁹ Концепция государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 г. // Публикация в справочно-правовой системе «Консультант Плюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=131046&fld=134&dst=100000001,0&rnd=0.24995213435979058#0> (дата обращения: 05.04.2018).

¹⁰ *Калайда А. П.* К вопросу о «высококвалифицированном иностранном специалисте» в российском миграционном законодательстве // Проблемы современной науки и образования. — 2015. — № 4 (34). — С. 112.

¹¹ Трудовой кодекс Российской Федерации (в ред. от 05.02.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 05.04.2018).

¹² *Голубушина Л. Г.* Иностраный высококвалифицированный специалист как специальный субъект трудового права // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. — 2015. — № 4 (39). — С. 73.

Прекращение трудового договора с иностранными работниками осуществляется в связи с общими для всех иных категорий работников основаниями. Статья 77 Трудового кодекса Российской Федерации предусматривает такие случаи, как истечение срока трудового договора, расторжение трудового договора по инициативе работника или работодателя, соглашение сторон, отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника, изменениями условий трудового договора, переводом в другую местность и т. д.

Однако для иностранных работников могут быть и специальные основания прекращения трудового договора: аннулирование разрешения на работу/окончание разрешения на работу, если такое разрешение необходимо; аннулирование/окончание срока действия разрешения на временное проживание в РФ, за исключением случаев, установленных федеральными законами или международными договорами РФ; аннулирование/окончание срока действия вида на жительство в РФ, за исключением случаев, установленных федеральными законами или международными договорами РФ; окончание срока действия на территории РФ договоров (полиса) добровольного медицинского страхования либо прекращение действия заключенного работодателем с медицинской организацией договора о предоставлении платных медицинских услуг работнику. Ответственность иностранного высококвалифицированного специалиста за незаконное осуществление трудовой деятельности на территории РФ устанавливается административным законодательством (ст. 18.10 КоАП РФ¹³).

Высококвалифицированные иностранные специалисты имеют преимущества перед иностранными гражданами более низкой квалификации в налоговой сфере. Согласно пункту 3 статьи 224 Налогового кодекса Российской Федерации, если иностранец находится в России менее 183 дней, с его зарплаты НДФЛ удерживается по ставке 30%, а с 183-го дня иностранец становится резидентом Российской Федерации в течение 12 месяцев, и его доходы облагаются уже по ставке 13%. Исключение составляют граждане государств-участников ЕАЭС, которые считаются резидентами с первого дня работы на территории России, и в отношении их заработной платы всегда применяется ставка налога 13%. Высококвалифицированные иностранные специалисты также на протяжении всей своей трудовой деятельности в Российской Федерации имеют налоговую ставку в 13%¹⁴.

¹³ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (в ред. от 23.04.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 05.05.2018).

¹⁴ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 23.04.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 28.04.2018).

Определённые преимущества имеют и члены семей иностранных высококвалифицированных специалистов¹⁵.

Несмотря на то, что в последние годы предпринят целый ряд мер, в том числе законодательных, направленных на привлечение высококвалифицированных специалистов в Россию, ситуация не выглядит безоблачной. Т. А. Прудникова отмечает тенденцию снижения показателей привлечения высококвалифицированных специалистов. В 2016 г. было оформлено 20,2 тыс. разрешений на работу высококвалифицированных специалистов, что на 23% меньше по сравнению с 2015 г. Среди высококвалифицированных специалистов прибыли в порядке, требующем получения визы, — 16,8 тыс. (83,2% от общего количества оформленных разрешений на работу высококвалифицированных специалистов)¹⁶. Это происходит на фоне общего снижения привлечения иностранных граждан в Российскую Федерацию для осуществления трудовой деятельности. Если на 2017 г. была установлена квота в размере 177043 человек¹⁷, то на 2018 г. — 140423 человека¹⁸.

Таким образом, с 2002 г. понятие иностранного специалиста раскрывается, в основном, через наличие гражданства другого государства, временное пребывание в Российской Федерации и существование ряда особенностей правового регулирования отношений при осуществлении трудовой деятельности.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Бочарников Д. А.* Некоторые особенности правового регулирования трудовых отношений высококвалифицированных специалистов, привлекаемых научными

¹⁵ *Брус В. А.* Особенности правового статуса иностранных граждан — высококвалифицированных специалистов в России // Сборники конференция НИЦ Социосфера. — 2011. — № 26. — С. 97.

¹⁶ *Прудникова Т. А.* Порядок привлечения высококвалифицированных специалистов к трудовой деятельности на территории Российской Федерации // Вестник экономической безопасности. — 2017. — № 1. — С. 160.

¹⁷ Постановление Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2016 г. № 1288 «Об определении потребности в привлечении иностранных работников, прибывающих в Российскую Федерацию на основании визы, в том числе по приоритетным профессионально-квалификационным группам, и утверждении квот на 2017 год» // Публикация в справочно-правовой системе «Консультант Плюс». URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_208188 (дата обращения 12.03.2018).

¹⁸ Постановление Правительства РФ от 06.12.2017 г. № 1479 «Об определении потребности в привлечении иностранных работников, прибывающих в Российскую Федерацию на основании визы, в том числе по приоритетным профессионально-квалификационным группам, и утверждении квот на 2018 год» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 11.12.2017 г. — № 50 (Часть III). — Ст. 7637.

- и образовательными организациями // Актуальные проблемы российского права. — 2017. — № 2 (75). — С. 152–158.
2. Брус В. А. Особенности правового статуса иностранных граждан — высококвалифицированных специалистов в России // Сборники конференции НИИЦ Социосфера. — 2011. — № 26. — С. 94–97.
 3. Голубушина Л. Г. Иностраннный высококвалифицированный специалист как специальный субъект трудового права // Ученые труды Российской академии адвокатуры и нотариата. — 2015. — № 4 (39). — С. 70–74.
 4. Ермакова О. К. И. Гейденрейх и его представления о правах иностранца в России (1722–1731 гг.) // Человек в условиях модернизации XVIII–XX вв. Сборник научных статей. — Екатеринбург: Институт истории и археологии УРО РАН, 2015. — С. 102–107.
 5. Калайда А. П. К вопросу о «высококвалифицированном иностранном специалисте» в российском миграционном законодательстве // Проблемы современной науки и образования. — 2015. — № 4 (34). — С. 112–115.
 6. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях (в ред. от 23.04.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 05.05.2018).
 7. Концепция государственной миграционной политики Российской Федерации на период до 2025 г. // Публикация в справочно-правовой системе «Консультант Плюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=131046&fld=134&dst=1000000001,0&rnd=0.24995213435979058#0> (дата обращения 05.04.2018).
 8. Манифест от 16 апреля 1702 г. «О вызове иностранцев в Россию с обещанием им свободы вероисповедания» от 16 апреля 1702 г. // Полное собрание законов Российской империи. Собрание I. — СПб.: Типография Второго отделения Собственной Его Императорского Величества канцелярии, 1830. — Т. IV. — № 1910. — С. 192–195.
 9. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 23.04.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 28.04.2018).
 10. Постановление Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2016 г. № 1288 «Об определении потребности в привлечении иностранных работников, прибывающих в Российскую Федерацию на основании визы, в том числе по приоритетным профессионально-квалификационным группам, и утверждении квот на 2017 год» // Публикация в справочно-правовой системе «Консультант Плюс». URL: http://www.consultant.ru/document/consdoc_LAW_208188 (дата обращения 12.03.2018).
 11. Постановление Правительства РФ от 06.12.2017 г. № 1479 «Об определении потребности в привлечении иностранных работников, прибывающих в Российскую Федерацию на основании визы, в том числе по приоритетным профессионально-квалификационным группам, и утверждении квот на 2018 год» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 11.12.2017. — № 50 (Часть III). — Ст. 7637.
 12. Прудникова Т. А. Порядок привлечения высококвалифицированных специалистов к трудовой деятельности на территории Российской Федерации // Вестник экономической безопасности. — 2017. — № 1. — С. 159–162.
 13. Точков С. Р. К вопросу о правовой категории «иностраннный высококвалифицированный специалист» // Полиматис. 2018. № 10. — С. 108–112.

14. Трудовой кодекс Российской Федерации (в ред. от 05.02.2018 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 05.04.2018).
15. Федеральный закон Российской Федерации от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (в ред. от 31.12.2017 г.) // Официальный интернет-портал правовой информации. — URL: <http://www.pravo.gov.ru> (дата обращения 19.04.2018).
16. Федеральный Закон Российской Федерации от 19.05.2010 г. № 86-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный Закон “О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации” и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (в ред. от 03.07.2016 г.) // Российская газета. № 109. 21.05.2010 г.
17. *Цыганова Л. А.* Иностранные специалисты в Российском государстве: исторический опыт привлечения // Бизнес. Общество. Власть. — 2011. — № 6 (6). — С. 185–192.

Казаков В. А.¹

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ СУВЕРЕНИТЕТ В УСЛОВИЯХ ГЛОБАЛИЗАЦИИ

Аннотация: Статья посвящена проблеме государственного суверенитета в условиях глобализации. В статье рассмотрены такие понятия, как суверенитет и глобализация, рассмотрена история глобализации, история частичной или полной потери суверенитета некоторых стран, а именно те этапы в мировой истории, когда одни государства начинают вмешиваться в дела других государств. Особенностью этой статьи является обращение внимания читателя на такую проблему, как стремление одних стран навязать свою внешнюю или внутреннюю политику другим странам. Автор подчеркивает важность указанной проблемы, а также предлагает пути ее решения.

Ключевые слова: суверенитет, политика, государство, право, глобализация.

Государство, как субъект международных отношений, находится в некоем общем правовом пространстве — глобальном или субглобальном, и это пространство, неуклонно развиваясь, становится все более стеснительным (в духе Гуго Гроция). Дело не только в том, что межгосударственные отношения регулируются нарастающе содержательным международным (позитивным) правом. Законодательства разных государств адаптируются к законодательству более высокой инстанции. Так, например, в странах Европейского Союза уже свыше половины национальных законов порождены законами ЕС.

Важнейшим признаком государства, отличающим его от иных форм общественной организации, служит суверенитет. Государственный суверенитет означает самостоятельность, независимость государства в осуществлении им своей политики, как в пределах собственной территории, так и в международных отношениях, при условии ненарушения суверенитета других государств.

Глобализация — процесс всемирной экономической, политической, культурной, религиозной и прочей интеграции и унификации.

Глобализация является характерной чертой процессов изменения структуры мирового хозяйства, понимаемого как совокупность национальных хозяйств, связанных друг с другом системой международного разделения труда, экономических и политических отношений. На этой базе происходит формирование единой мировой сетевой рыночной экономики — геоэкономики и её инфраструктуры, разрушения национального суверенитета государств.

Одним из главных вопросов современной политики мирового сообщества является вопрос о суверенитете. Это обусловлено необычайно тесными связями

¹ КАЗАКОВ Владислав Андреевич, студент 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

во всех областях общественной жизни государств различного типа. События в одной части мира тотчас могут получить реакцию в другой. Это связано с распространением средств коммуникации, в частности, Интернет способствует распространению информации за считанные секунды.

Развивая положения теорий постиндустриального и информационного общества, теория глобализации показала неоднозначность и противоречивость социально-политических и экономических процессов, протекающих в современном мире. С одной стороны, налицо качественная трансформация современной цивилизации, усиление взаимозависимости стран и народов, которое является следствием глубоких интеграционных процессов, с другой — обострение противоречий на национальной, религиозной и культурной почве, эскалация сепаратистских настроений, расшатывающие целостность суверенных государств. Глобализация быстро выходит за свои экономические рамки. Фундаментальные изменения захватывают всю сферу социально-политических отношений, которая вынуждена подстраиваться под новые реалии. Все большее значение и актуальность приобретает вопрос об эволюции роли государств и их взаимоотношений в стремительно меняющемся мире.

Сложно разобраться, когда именно начался процесс глобализации. Возможно, началу глобализации послужили географические открытия, то есть те времена, когда европейские страны приобретали заморские владения, лишая коренных народов всяких человеческих прав, превращая местных жителей в рабов. Именно в те времена появились корни глобализации, которые постепенно начали расти и получили своё развитие в XIX веке. Постепенно начинают появляться такие понятия, как «международное право». Уже начинаются попытки одного государства навязать свою политику другим. Ярким примером служит Франция во времена Наполеона Бонапарта. В те времена Франция начинает оккупацию Европы и пытается навязать невыгодную для России политику в отношении Англии. Из-за чего России и приходилось осуществлять блокаду Британской империи.

С освобождением Балкан от Османской империи Австро-Венгрия постепенно начинала диктовать в этом регионе свои условия. К началу XX века было несколько империй: Австро-Венгерская, Германская, Итальянская, Французская, Британская, Российская, Османская, а также Японская, и начиналась имперская история США, которая в недавнем времени выиграла американо-испанскую войну и получила свои собственные колонии. Эти империи имели обширные земли за пределами своих континентов, диктовали условия другим странам. К примеру, подавление восьмью странами Ихэтуаньского восстания, когда Россия, Англия, Франция, США, Япония, Италия, Германия, Австро-Венгрия

совершают карательный поход на Китай со своими интересами и вмешательством во внутренние дела этой страны².

С образованием империй малые государства превращались в колонии и прямо или косвенно теряли суверенитет. Именно с того времени многие государства не могли самостоятельно решать большинство вопросов. После окончания Первой Мировой войны несколько империй распались: Австро-Венгерская, Германская, Османская и Российская. За исключением России, все эти бывшие империи стали зависимы от стран-победителей — такие, как Британия и Франция. Германия с приходом к власти Адольфа Гитлера не только смогла проводить независимую политику, но и сама стала диктовать условия другим странам. СССР при Сталине начал также обретать мощь и стал диктовать условия соседним странам.

После окончания Второй Мировой войны западные страны стали зависеть от США, в то время как восточная Европа была подчинена Советскому Союзу. Вскоре мир стал двухполярный, где ключевую роль играли лишь США совместно с Великобританией и СССР. Началась Холодная война. После завершения Холодной войны и с распадом СССР мир стал однополярным, где Соединенные Штаты пытались диктовать всему миру свои условия, а тех, кто пытался противостоять им, объявляли агрессором и меняли режимы, тем самым подчиняли себе. Исключением может служить Китай, который создал мощную экономику и начал быть независимым государством со своей политикой.

После восстановления экономики Россия стала проводить собственную политику, независимую от других стран. Сейчас большинство государств зависимы от более крупных государств: к примеру, блок НАТО полностью подчинен США, за исключением Турции, которая проводит политику, противную США и западным странам. Например, покупка вертолетов у России, военная операция на севере Сирии³, всё это вызывает недовольство у США и стран НАТО.

США, Россия и Китай являются независимыми мировыми державами, которые сами определяют свою политику и даже могут диктовать условия другим странам. То есть в мире сейчас существует только три мощных центра: Москва, Вашингтон и Пекин. Но есть такие страны, как Куба, КНДР, которые проводят

² Ихэтуаньское восстание (Боксёрское восстание) — восстание ихэтуаней (буквально — *отряды гармонии и справедливости*) против иностранного вмешательства в экономику, внутреннюю политику и религиозную жизнь Китая в 1898–1901 годах. Сначала пользовалось поддержкой китайских властей, но затем императрица Цыси перешла на сторону Альянса восьми держав, подавившего восстание. В результате Китай попал в ещё большую зависимость от иностранных государств, что сказалось на его политическом и экономическом развитии в первой половине XX века.

³ Военная операция «Оливковая ветвь», осуществляемая Турцией против курдских формирований.

свою политику, из-за этого испытывают критику со стороны США и других государств. Некоторые такие режимы были свергнуты, как, например, в Ираке режим Саддама Хусейна и режим Кадаффи в Ливии. Режим Асада в Сирии также вызвал критику со стороны западных стран и мог пасть, если бы не вмешалась Россия. Таким образом, сейчас Сирия сильно зависима от Российской Федерации.

С точки зрения проблемы государственного суверенитета главным следствием процессов глобализации является противоречие между нарастающей экономической и политической взаимозависимостью стран и народов, с одной стороны, и сохранением за государством права самостоятельно и по своему усмотрению решать собственные проблемы — с другой. Следствием этого процесса является утрата государством ряда своих функций на международной арене и появление на ней большого числа межправительственных международных организаций, принимающих на себя ряд функций, делегируемых им отдельными государствами, что фактически ограничивает внешний суверенитет последних. Обратная же сторона процесса глобализации и возникновения наднациональных органов власти — этнический сепаратизм, усиление власти на местах — свидетельствует о «девальвации» и внутреннего суверенитета. Таким образом, исследователи глобализации отмечают два, казалось бы, взаимоисключающих процесса — интеграцию и децентрализацию, каждый из которых не способствует сохранению «статус кво» для принципа суверенности. Кроме того, последние события на международной арене показали, что государство утрачивает свой основной признак — монополию на законное насилие в силу распространения и утверждения универсальной идеологии приоритета прав человека, которые зачастую ставятся мировым сообществом выше государственных интересов. Государство зачастую неспособно справиться с вызовами, которые ему предлагает глобализация, что приводит к необходимости реструктуризации властных отношений в обществе.

Верховенство государственной власти внутри страны проявляется в способности государственной власти самостоятельно устанавливать общеобязательные для всех членов общества правила поведения и обеспечивать единый правопорядок, определять права и обязанности граждан, должностных лиц, государственных и партийных, общественных органов и организаций.

Несмотря на то, что сегодня Россия является великой державой, которая, казалось бы, проводит независимую политику, она чувствует большое давление со стороны международных организаций. Практика показала, что США после распада СССР подчинили себе огромное количество международных организаций. Иными словами, хочется отметить, что ООН не осуждает незаконное

присутствие США в Сирии, вторжение в Ирак⁴, в Югославию⁵, Ливию⁶, а Россию резко осуждают за присоединение Крыма⁷. Однако от жесткого давления ООН на Сирию спасает право вето, которым активно пользуются РФ и КНР, не позволяя наложить тяжелые санкции на правительство Сирии.

К большому сожалению, у Российской Федерации нет такого влияния на ООН и другие международные организации, как у Соединенных Штатов Америки. Правом вето обладают лишь пять стран, что также может служить примером частичной потери суверенитета у других государств. Скажем, санкции и ограничительные меры против КНДР, навязанные Советом Безопасности ООН, обязывают выполнять всех стран-членов Организаций Объединенной Нации⁸. Таким образом, трудно предположить, что же будет с суверенитетом некоторых стран в будущем. Страны ЕС также всё больше теряют самостоятельность, а в некоторых странах в конституции преобладают европейские принципы над национальными. Возможный прогноз в будущем Европы может состоять в том мнении, что государства ЕС смогут образовать единое государство, однако же национальное самосознание и появление сепаратизма в отношении ЕС у некоторых политических сил Европы (к примеру, «Национальный фронт»⁹ во Франции) может послужить и распаду Европейского Союза. Что касается НАТО, то без финансирования блока США НАТО может перестать существовать. А стремление Турции выделиться из НАТО может служить катализатором в этом распаде. По словам лидера ЛДПР Владимира Вольфовича Жириновского, президент Турции Эрдоган на встрече с ним всерьез заявил, что Турция рассматривает вопрос выхода страны из альянса¹⁰.

Существует также мнение, что глобализация не оказывает немедленного эффекта на национальное право и не ограничивает государственный суверенитет. Наоборот, в силу качественного развития международного права, межгосударственных отношений и интеграционных процессов глобализация обогащает понятие суверенитета, по меньшей мере, за счет развития объектного состава регулирования международного права. При этом «каркас» концепции государственного суверенитета, в контексте с другими равнозначными принципами международного права, остается неизменным и не может быть юридически

⁴ Иракская война (с 20 марта 2003 по 15 декабря 2011 года) — военный конфликт, начавшийся со вторжения сил США и их союзников в Ирак с целью свержения власти Саддама Хусейна.

⁵ Бомбардировки Югославии силами НАТО в 1999 году.

⁶ Интервенция западных стран в Ливию в 2011 году.

⁷ Присоединение Крыма к России.

⁸ Санкции ООН против КНДР (2017 год).

⁹ Оппозиционная политическая партия во Франции.

¹⁰ Выпуск программы «Поединок с Соловьевым» от 15.11.2016 г.

иным в рамках действующего Устава ООН. Любое государство, независимо от своего экономического развития, обладает суверенитетом наравне с другими государствами, и это результат истории, а не продукт международного права.

Что касается Российской Федерации, то она входит в такие международные организации, как БРИКС¹¹, где Россия имеет обширное влияние; ШОС¹², где Россия наравне с Китаем стараются поддерживать безопасность в регионе, и, по мнению некоторых прогнозистов, ШОС в будущем может превратиться в военный блок; а также ОДКБ¹³, что является военным блоком, где РФ играет доминирующую роль; СНГ¹⁴ и Евразийский экономический союз¹⁵. России следует развивать такие организации, чтобы в будущем у неё было больше влияния на международные организации.

Исходя из сказанного, можно сделать вывод, что по-разному можно смотреть на суверенитет в рамках глобализации, но всё-таки по большей части у малых государств он постепенно начинает исчезать.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Википедия. Свободная Энциклопедия.
2. Устав ООН от 26 июня 1945 года.
3. Конституция Европейского Союза от 29 октября 2004 года.
4. Устав ОДКБ.
5. Хартия Шанхайской организации сотрудничества. Ратифицирована Федеральным законом РФ от 6 июня 2003 года №66-ФЗ.
6. Устав ОДКБ от 7 октября 2002 года.
7. Устав НАТО.
8. Выпуск программы «Поединок с Соловьевым» от 15.11.2016.

¹¹ Группа из пяти стран: Бразилия, Россия, Индия, Китай, Южно-Африканская Республика.

¹² Международная организация, основанная в 2001 году лидерами Китая, России, Казахстана, Таджикистана, Киргизии и Узбекистана. 10 июля 2015 года было объявлено о начале процедуры вступления в ШОС Индии и Пакистана.

¹³ Организация Договора о коллективной безопасности (ОДКБ), реге «Ташкентский пакт», «Ташкентский договор», — региональная международная организация, провозглашаемыми целями деятельности которой являются «укрепление мира, международной и региональной безопасности и стабильности, защита на коллективной основе независимости, территориальной целостности и суверенитета государств-членов».

¹⁴ Содружество Независимых Государств (СНГ) — международная организация (международный договор), призванная регулировать отношения сотрудничества между государствами, ранее входившими в состав СССР (не всеми).

¹⁵ Евразийский экономический союз — международная организация региональной экономической интеграции, обладающая международной правосубъектностью и учреждённая Договором о Евразийском экономическом союзе: Ст. 1.

*Караулова Е. М.*¹

К ВОПРОСУ О ГУМАННОМ ОБРАЩЕНИИ С ЖИВОТНЫМИ (ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ)

Аннотация: В статье рассматриваются теоретико-правовые и нормативно-организационные аспекты совершенствования деятельности, связанной с защитой домашних животных и гуманного отношения к ним в обществе.

Ключевые слова: домашние и безнадзорные животные, отлов и утилизация животных, регистрация домашних животных, санкции за ненадлежащее обращение с животными.

В настоящее время в российском законодательстве нет законодательно закрепленных определений домашних и безнадзорных животных. Например, в уголовном законодательстве — в статье 245 Уголовного Кодекса Российской Федерации под животными понимаются высшие позвоночные — млекопитающие и птицы, находящиеся в естественной природной среде либо содержащиеся человеком². В гражданском законодательстве животные относятся к объектам гражданских прав, правовой режим которых определяется федеральными законами от 14 марта 1995 № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях», от 24 апреля 1995 № 52-ФЗ «О животном мире», от 3 августа 1995 № 123-ФЗ «О племенном животноводстве», от 10 января 2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» и другими нормативно-правовыми актами³. Согласно статье 1 Федерального закона «О животном мире», под животными понимается совокупность живых организмов всех видов диких животных, постоянно или временно населяющих территорию России и находящихся в состоянии естественной свободы, а также относящихся к природным ресурсам континентального шельфа и исключительной экономической зоны России⁴. Домашние животные не подпадают под действие вышеназванного закона. Но при этом нормы данной статьи распространяются на все виды животных. Таким образом, законодателем не установлено конкретное понятие домашних и безнадзорных животных.

¹ КАРАУЛОВА Екатерина Михайловна, студентка 4 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Ю. А. Потапов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ // СЗ РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ // СЗ РФ 05.12.1994, №32. Ст. 3301.

⁴ Федеральный закон «О животном мире» от 24.04. 1995 № 52-ФЗ // СЗ РФ 24.04.1995, №17. Ст. 1462.

В 1999 году был внесен на рассмотрение, принят Государственной Думой и одобрен Советом Федерации закон об ответственном обращении с животными, но был отклонен президентом. Причина отклонения — отсутствие предмета правового регулирования⁵. Спустя восемь лет об этом законе вспомнили, и в 2011 году законопроект с поправками был принят Государственной Думой для рассмотрения в первом чтении. Сейчас этот законопроект принят ко второму чтению⁶. В данном законопроекте даются основные понятия, такие, как «безнадзорные животные», «животные», «приюты для животных» и другие. Таким образом, данная деятельность остается неурегулированной на федеральном уровне.

Проблема безнадзорных животных является особенно острой с предстоящим Чемпионатом Мира по футболу 2018 года. Осенью 2017 года правительство России в рамках подготовки объявило тендер на отлов безнадзорных животных, выделив средства из бюджета⁷. Многие участники данного тендера занимаются не только отловом, но и утилизацией животных. Где будут содержать отловленных животных те организации, у которых не указана утилизация? И как долго? По сведениям экспертов, на утилизацию одного животного требуется примерно 6–9 тысяч рублей. В итоге получится около 110 миллионов рублей. Депутат Государственной Думы Дурматов В. В. вместе с зоозащитниками направил запрос Министру спорта, чтобы проблему безнадзорных животных решали более гуманными способами⁸. Одним из таких способов является отлов безнадзорных животных и помещение их в приюты с последующим пристройством. Но на данный момент по российскому законодательству приюты создаются в форме юридического лица и могут быть, как и любые другие организации, государственными и частными.

В Санкт-Петербурге приюты для животных являются исключительно частными, имеют форму благотворительных и общественных организаций и осуществляют свою деятельность на пожертвования граждан и юридических лиц. Многие такие приюты имеют долги, потому что им попросту неоткуда ждать

⁵ Фонд развития зоогуанизма «Добрый мир». — URL: <https://zoohumanism.wordpress.com/2017/01/04/почему-путин-наложил-вето-на-закон-о-за/> (дата обращения 19.02.2018).

⁶ Проект Федерального закона №458458–5 «Об ответственном обращении с животными и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (текст ко второму чтению). — URL: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/49858.html> / (дата обращения 09.01.2018).

⁷ Тендеры на отлов безнадзорных животных. — URL: <https://is-zakupki.ru/tendery-zakupki-otlov-beznadzornyh-zhivotnyh>.

⁸ Парламентская Газета. — URL: <https://www.pnp.ru/social/minsport-mozhet-zanyatsya-problemoy-bezdomnykh-sobak-v-gorodakh-uchastnikakh-chm-2018.html> (дата обращения 18.02.2018).

финансовой поддержки, кроме как пожертвований от граждан. Государственной поддержки у приютов для животных нет. А средства нужны на ветеринарные услуги, на корма, на реабилитационный период после лечения, на оплату стационаров и передержек, аренды помещения и другие хозяйственные нужды.

Как же животные оказываются безнадзорными и попадают в приюты? Постояльцы приютов — это животные, которые раньше были домашними, но в силу каких-то обстоятельств оказались ненужными и выброшенными на улицу. Некоторые из таких обстоятельств: а) закончился дачный сезон (хозяйева уехали, а кот остался гулять по садоводству. Некоторые приезжают и забирают своих питомцев, некоторые оставляют все как есть); б) серьезная болезнь или смерть прежнего хозяина; в) переезд; г) болезнь животного; д) потерявшееся животное; е) животное надоело. Малый процент безнадзорных животных составляют те, кто уже родился на улице. В приют и те, и другие попадают лишь благодаря неравнодушным людям, которые видят пострадавшее животное и либо сами отвозят его в ветеринарную клинику, либо связываются с волонтерами и передают животное им.

К сожалению, в России на данный момент нет закона, который бы предусматривал санкции за ненадлежащее обращение с животными. В то время, пока в России проблема бездомных животных существует, в ряде европейских стран она решена. Минимум в четырех европейских странах — Словении, Великобритании, Швеции и Швейцарии эта проблема решена, и нападение бездомной собаки на человека — большая редкость. Опыт этих стран изучен, систематизирован и собран в один документ — Исследование эффективности государственных стратегий по регулированию численности безнадзорных животных в 31 европейской стране⁹. Исследование проводилось Всемирным обществом защиты животных (WSPA) и Королевским обществом предотвращения жестокого обращения с животными (RSPCA) в 2006–2007 годах. Сравнив между собой опыт европейских стран, исследователи пришли к выводу, что ни тотальная зачистка города от собак, ни гуманный отлов с пожизненным содержанием в приюте проблему не решают. Необходима последовательная многосторонняя и скоординированная общегосударственная программа, которой следуют на протяжении значительного времени.

В 13 странах есть специальное законодательство о том, кто и с какого возраста может владеть животным. В Швейцарии владелец животного обязан пройти курс обучения прежде, чем ему доверят собаку. В 22 странах запрещено бросать свое животное. При этом в девяти из них государство не следит за соблюдением

⁹ Тэскер Луиза. Практика контроля безнадзорных животных. Обзор стратегий стратегий контроля популяций безнадзорных (бездомных) собак и кошек в 31 стране. — URL: <http://www.real-ap.ru/europe.html> (дата обращения 19.02.2018).

запрета. В половине стран закон регулирует разведение и продажу собак, среди прочего законы запрещают продажу животных на рынках и улицах.

В 22 странах владелец обязан регистрировать домашнее животное. Однако в 15 странах регистрация не приводит к снижению количества бездомных собак, потому что государство не принуждает граждан к исполнению этого закона, а добровольно его не соблюдают. Чаще всего для идентификации собак используются чипы — в 22 странах. И, как правило, чип дополняется жетоном на ошейнике. Образовательные программы для владельцев животных действуют в 22 странах.

Отстрел собак является основной мерой по регулированию популяции в пяти странах (Албания, Армения, Азербайджан, Молдова, Украина). В этих странах число бездомных собак остается неизменным либо растет. Программа «отлов-стерилизация-выпуск» (ОСВ) без каких-либо других мер по контролю применяется только в Греции и тоже не решает проблему. Еще в шести странах (Босния и Герцеговина, Болгария, Италия, Мальта, Сербия, Испания) программа ОСВ применяется ограниченно, только на некоторых территориях. В оставшихся 20 странах основным методом является отлов собак, которых на момент поимки не сопровождает владелец. После этого собака помещается в приют на период от трех до 60 дней (в среднем — 12).

Государственная программа России должна включать обучение владельцев животных, управление городской средой, принудительную регистрацию собак, контроль за разведением и продажей. Все эти элементы должны поддерживаться строгим законодательством. Усилий какой-либо отдельной организации недостаточно. Результат зависит от желания работать вместе у федеральных, местных властей, ветеринарных служб и некоммерческих организаций. Теперь, когда мы знаем, как решается проблема в целом в Европе, можно и нужно для начала сделать следующее:

1. Принять федеральный закон «Об ответственном обращении с животными».
2. Оказывать финансовую поддержку приютам на государственном уровне.
3. Ввести обязательный учет домашних животных путем чипирования.
4. Ввести штраф в размере от 500 до 1000 рублей за длительное нахождение животного без хозяина. Механизм может быть такой: отловить такое животное и по чипу определить владельца, после чего уведомить его о нахождении животного, и если выяснится, что животное просто потерялось и хозяин искал его, то вернуть владельцу. Если же факт потери не подтверждается, то владелец должен уплатить штраф. Деньги, уплаченные в погашение штрафа, идут на счет приюта в том районе, в котором проживает владелец животного, либо в тот район, где было найдено животное.

Длительное оставление животного без хозяина влечет наложение штрафа на физических лиц в размере от пятисот до одной тысячи рублей; на юридических лиц — от одной тысячи пятисот до трех тысяч рублей.

5. Проводить вакцинацию и стерилизацию безнадзорных животных хотя бы раз в три месяца на постоянной основе.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ // СЗ РФ. — 05.12.1994. — №32. — Ст. 3301.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ // СЗ РФ. — 17.06.1996. — №25. — Ст. 2954.
3. Федеральный закон «Об особо охраняемых природных территориях» от 14.03.1995 №33-ФЗ // СЗ РФ 20.03.1995. — №12. — Ст. 1024.
4. Федеральный закон «О животном мире» от 24.04.1995 №52-ФЗ // СЗ РФ 24.04.1995. — №17. — Ст. 1462.
5. Федеральный закон «О племенном животноводстве» от 03.08.1995 №123-ФЗ // СЗ РФ 07.08.1995. — №32. — Ст. 3199.
6. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» от 10.01.2002 №7-ФЗ // СЗ РФ 14.01.2002. — №2. — Ст. 133.
7. Проект Федерального закона №458458–5 «Об ответственном обращении с животными и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (текст ко второму чтению). — URL: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/49858.html/> (дата обращения 29.01.2018).
8. Парламентская Газета. — URL: <https://www.pnp.ru/social/minsport-mozhet-zanyatsya-problemoj-bezdomnykh-sobak-v-gorodakh-uchastnikakh-chm-2018.html> (дата обращения 18.02.2018).
9. Тэскер Луиза. Практика контроля безнадзорных животных. Обзор стратегий стратегий контроля популяций безнадзорных (бездомных) собак и кошек в 31 стране. — URL: <http://www.real-ap.ru/europe.html> (дата обращения 19.02.2018).
10. Тендеры на отлов безнадзорных животных. — URL: <https://iszakupki.ru/tendery-zakupki-otlov-beznadzornyh-zhivotnyh> (дата обращения 29.01.2018).
11. Фонд развития зоогуманизма «Добрый мир». — URL: <https://zoohumanism.wordpress.com/2017/01/04/почему-путин-наложил-вето-на-закон-о-за/> (дата обращения 19.02.2018).

*Кузнецова В. С.*¹

СТАНОВЛЕНИЕ СОВЕТСКОЙ СУДЕБНОЙ СИСТЕМЫ 1917–1918 гг.

Аннотация: В статье рассмотрены первые советские декреты, посвященные вопросам судопроизводства, и определено их влияние на развитие судебной системы.

Ключевые слова: государство, право, советская власть, суд, судебная система.

Победа Октябрьской революции 1917 г. ознаменовала начало нового этапа в развитии российской государственности. Одной из важнейших задач образовавшегося государства стало становление новой судебной системы. Лидер молодого советского государства В. И. Ленин писал:

«Нам нужно государство, нам нужно принуждение. Органом пролетарского государства, осуществляющего такое принуждение, должны быть советские суды. И на них ложится громадная задача воспитания населения к трудовой дисциплине»².

Правовой хаос и государственный нигилизм — именно так можно назвать положение в стране в первый период после большевистского переворота. Наступил полный кризис судебной системы. В октябре — ноябре 1917 г. такие явления как грабеж, разбой, насилие и произвол, стали обыденными³. Так, один из московских судей описывает работу суда того периода:

«...Старый суд как бы замер, не смея проявлять признаков жизни еще до издания официального декрета об упразднении. Борьба с контрреволюцией ведется непосредственно революционными комитетами, а исполнителями являются отряды красной армии и простые рабочие. Нередко самочинные обыски с последующими реквизициями и конфискациями»⁴.

Любители легкой наживы под видом обысков грабят простых обывателей, артельщиков в квартирах, раздевают на улицах. Суд отражал дух

¹ КУЗНЕЦОВА Валентина Сергеевна, студентка 2 курса факультета непрерывного образования по подготовке специалистов для судебной системы ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Г. Румянцева, доцент кафедры истории права и государства ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Ленин В. И. Полн. собр. соч.: В 55 т. — М.: Госполитиздат, 1965. Т. 36. — С. 162–163.

³ Смыкалин А. С. Создание советской судебной системы // Российская юстиция. 2002. №2. С. 42.

⁴ Очерки первых дней советской юстиции // Еженедельник советской юстиции. 1922. №46. С. 15–20.

переживаемой эпохи, и многие буржуазные пережитки рассматривались как преступные деяния⁵.

Первым государственным актом, положившим начало формированию единой судебной системы, стал Декрет о суде № 1⁶. Он был подготовлен большевиком П. И. Стучкой. Этот правовой акт устанавливал принцип сменяемости судей и заседателей, что способствовало созданию действительно народного суда. Были учреждены революционные трибуналы, действовавшие в составе председателя и шести народных заседателей. Вводился и суд политический «для борьбы против контрреволюционных сил, в видах принятия мер ограждения от них революции и ее завоеваний, а равно для решения дел о борьбе с мародерством и хищничеством, саботажем и прочими злоупотреблениями полномочиями промышленников, торговцев, чиновников и т. п.»⁷.

С принятием Декрета о суде № 2 реформировалась и создавалась не только судебная система. Формулировались и некоторые принципы судопроизводства⁸. Правовой документ устанавливает принцип состязательности, принцип гласности и принцип национального языка. Главные положения этого документа сводились к расширению подсудности местных судов и образованию новой судебной инстанции — окружных судов. Окружные суды выносили решения по гражданским делам в составе трех постоянных членов и четырех народных заседателей. Заседатели принимали решение как о факте преступления, так и о мере наказания.

10 июля 1918 г. V Всероссийским съездом Советов была принята первая Советская Конституция⁹, закрепившая диктатуру пролетариата и беднейшего крестьянства. В соответствии с официально признанными государством марксистско-ленинскими положениями провозглашалось, что после социалистической революции и до полной победы коммунизма не может быть никакой другой государственности, кроме диктатуры пролетариата с присущими ей

⁵ Раджабаев И. Р. Становление советской судебной системы // Электронный вестник Ростовского социально-экономического института. 2005. № 3–4. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/stanovlenie-sovetskoj-sudebnoj-sistemy-1> (дата обращения: 01.04.2018).

⁶ Декрет СНК РСФСР от 24 ноября 1917 г. «О суде» // СУ РСФСР. — 1917. — № 4. — Ст. 50.

⁷ Инструкция Наркомюста РСФСР от 19 декабря 1917 г. // СУ РСФСР. — 1917. — № 12. — Ст. 170.

⁸ Декрет СНК РСФСР от 7 марта 1918 г. «О суде № 2» // СУ РСФСР. — 1918. — № 26. — Ст. 7.

⁹ Конституция (Основной Закон) Российской Социалистической Федеративной Советской Республики от 10 июля 1918 г. // СУ РСФСР. — 1918. — № 51. — Ст. 582.

принципами, институтами, нормами, методами осуществления политической власти¹⁰.

20 июля 1918 года СНК принял Декрет о суде № 3, вновь расширивший компетенцию местных судов. Теперь им были подведомственны гражданские дела с размером исков до 10 тысяч рублей и уголовные дела с размером наказания до пяти лет лишения свободы¹¹. Следственные комиссии были выведены из подчинения судебных органов и переподчинялись местным Советам.

В качестве кассационной инстанции были сформированы Советы местных народных судей, в состав которых входили постоянные судьи нижестоящих судов. В Москве создавался Кассационный суд для рассмотрения жалоб на решения и приговоры окружных судов.

В качестве правовой основы деятельности судебной системы выделялись декреты ВЦИК, СНК, а также «революционное правосознание». Завершение рассматриваемого исторического периода характеризовалось становлением нового судебного права. В качестве принципов этого права можно выделить¹²: коллегиальность в принятии судебных решений, уменьшение роли судебного профессионализма, расширение судебного правотворчества, вторжение в судопроизводство социальных и политических мотивов, сближение судебной и властно-управленческой деятельности Советов.

Новые начала советского права положили конец колебаниям и надеждам старых судебных сословий на сохранение или возрождение прежних институтов.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Изварина А. Ф.* Судебная власть в Российской Федерации: содержания, организации, формы. — Ростов-на-Дону: Феникс, 2005. — 350 с.
2. *Исаев И. А.* История государства и права России: учебник. — М.: Юристъ, 2004. — 797 с.
3. *Клеандрова В. М., Мулукаев Р. С., Сенцов А. А.* и др. История государства и права России: учебник. — М.: ТК Велби, 2003. — 450 с.
4. Конституция (Основной Закон) Российской Социалистической Федеративной Советской Республики от 10 июля 1918 г. // СУ РСФСР. — 1918. — № 51. — Ст. 582.
5. *Ленин В. И.* Полн. собр. соч. — М.: Госполитиздат. — 1956. — Т. 36. — 346 с.
6. Очерки первых дней советской юстиции // Еженедельник советской юстиции. — 1922. — № 46. — С. 15–20.
7. *Раджабаев И. Р.* Становление советской судебной системы // Электронный вестник Ростовского социально-экономического института. — 2005. — № 3–4. URL: <https://>

¹⁰ *Изварина А. Ф.* Судебная власть в Российской Федерации: содержания, организации, формы. — Ростов-на-Дону: Феникс, 2005. — С. 11.

¹¹ *Исаев И. А.* История государства и права России: учебник. — М.: Юристъ, 2004. — С. 345–346.

¹² *Клеандрова В. М., Мулукаев Р. С., Сенцов А. А.* и др. История государства и права России: учебник. — М.: ТК Велби, 2003. — С. 450.

cyberleninka.ru/article/n/stanovlenie-sovetskoy-sudebnoy-sistemy-1(дата обращения: 01.04.2018).

8. *Смыкалин А. С.* Создание советской судебной системы // Российская юстиция. — 2002. — № 2. — С. 39–42.
9. Декрет СНК РСФСР от 24 ноября 1917 г. «О суде» // СУ РСФСР. — 1917. — № 4. — Ст. 50.
10. Инструкция Наркомюста РСФСР от 19 декабря 1917 г. // СУ РСФСР. — 1917. — № 12. — Ст. 170. Декрет СНК РСФСР.

*Кельманзон И. М.*¹

Влияние глобализации на функции государства

Аннотация: В данной статье будут рассмотрены проблемы, связанные с непосредственным влиянием глобализации на функции государства, и порождаемые ей противоречия. В процессе поиска и вычленения необходимой информации были проанализированы различные формы воздействия масштабного процесса глобализации, а также учтены многие его особенности. В процессе толкования представленной темы были использованы методы терминологического и юридического анализа. Автор приходит к выводу, что влияние глобализации в современном мире носит как негативный, так и позитивный характер. Кроме того, было дано объяснение двойственности этого процесса.

Ключевые слова: глобализация, функции государства, государство, антиглобализм, общемировые факторы.

Государство в том виде, в котором мы наблюдаем его сейчас, представляет собой цельную, постоянно развивающуюся систему, которая аккумулирует и направляет свою деятельность на решение целого спектра различных задач. В литературе политико-правового характера подобные направления называются функциями государства. Их формирование происходит в условиях непрерывного исторического развития государства и обуславливается не только характером и очерёдность возникающих перед ним задач, но и характером достигаемых целей.

В этом контексте особый интерес представляет собой глобализация, которая служит естественным процессом, влияющим как на государство в целом, так и на его функции в частности. Очевидно, что процессы мировой глобализации носят характер практически необратимых изменений, охватывающих всё отдельно взятое государство. Объясняется это тем, что характер важнейших и глобальных присущ только тем проблемам, которые затрагивают непосредственно всё мировое сообщество, т. е. имеющим первостепенное значение. Это проблемы международной безопасности, защита общечеловеческих ценностей, сохранение мирового экологического баланса и т. д.²

Из вышесказанного можно сделать вывод, что подобные общемировые проблемы не оставляют никакого выбора государству, кроме как всестороннего участия в решении этих проблем.

¹ КЕЛЬМАНЗОН Илья Максимович, студент 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Морозова Л. А. Теория государства и права. — М.: Юрист, 2003. — С. 99.

Оценивая глобализацию, можно выделить четыре определяющих аспекта её влияния на функции государства:

- 1) Это независимый и самостоятельный фактор, определяющий функции государства;
- 2) Это причина активизации других факторов: внешне- и внутривнутриполитического, экологического, экономического, идеологического и др.;
- 3) Это влияние через систему институтов, порождённых глобализацией;
- 4) Это проявление через процесс антиглобализма, являющийся антиподом глобализации.

Остановимся подробнее на представленных аспектах.

Глобализация — это независимый и самостоятельный фактор, определяющий функции государства.

Процесс глобализации делает вызов национальному государству, его суверенитету и функциям. М. Н. Осьмова считает, что основные задачи, которые решает государство, остаются — создание законодательной базы, создание сбалансированных общих условий макроэкономической стабильности и соответствующей политики, обеспечение основополагающей инфраструктуры и социальных услуг, — вместе с тем появляются новые черты в деятельности государства³.

Стоит отметить, что влияние общемировых факторов на развитые государства обуславливается в основном уровнем их заинтересованности в данной проблеме. Напротив, для слаборазвитых и отсталых стран, кроме собственных интересов, степень их вовлечённости в зону интересов высокоразвитых государств, а также характером их зависимости от них⁴.

Влияние глобализации на систему функций государства проявляется в:

- 1) Появлении новых функций. Новые функции появляются с течением времени, в процессе эволюции и совершенствования государства. Но возникают они с помощью факторов масштабного, т.е. глобального порядка. Примером служит демографическая функция, возникающая в результате повсеместного увеличения численности населения планеты и необходимости его регулирования.
- 2) Исчезновении функций. Подобное может происходить при несоответствии функции изменившимся мировым реалиям. Такие функции не будут характерны для нового мира. К подобным анахронизмам относится специфическая функция противостояния сверхдержав в условиях ярко выраженного биполярного мира.

³ Осьмова М. Н. Государство в эпоху глобализации // Глобализация мирового хозяйства и эволюция экономической роли государства. — М., 2001. — С. 5.

⁴ Барателли Б. В. Влияние глобализации на развивающиеся страны // Глобализация мирового хозяйства и эволюция экономической роли государства / Под ред. М. В. Кулакова и М. Н. Осьмовой. — М., 2001. — С. 70–78.

- 3) Изменении в системе функций. Оно характеризуется выстраиванием новых функций государства по критерию их важности и значимости для мирового сообщества. Некоторые из них выходят в разряд основных, другие же перемещаются во второстепенные. Например, угроза истощения ресурсов планеты, рост населения и увеличение числа глобальных экологических проблем возвели именно экологическую функцию государства в разряд наиболее значимых.
- 4) Влиянии глобализации на содержание отдельных функций. Под воздействием глобализации изменяются многие традиционные функции. Однако эти изменения касаются не только их содержания, но и методов реализации. Наиболее наглядным примером является финансовая функция. Она была характерна с древнейших времён, но получила мощнейший эволюционный толчок в эпоху глобализации, прошла некую процедуру усложнения.

В частности, вышеописанное воздействие очень ярко проявляется на примере экономической сферы жизни государства. Особенно актуальна тема общемировой экономической интеграции для России. Возьмём её в качестве примера. Действие глобализации на экономику нашей страны имеет комплексный характер. Особый толчок к этому дало вступление России в ВТО. Это имеет как положительные, так и отрицательные последствия. Глобализация жёстко встряхнула нашу экономическую сферу, ещё не осуществившую переход от командной экономики к рыночной. Кроме того, неограниченная экспансия ТНК в экономику не могла не сказаться на российском бизнесе всех уровней, таким образом, поставив их в очень жёсткие рамки мировой конкуренции. С другой стороны, эта самая конкуренция стимулирует качественный рост данной сферы, а санкции, введённые против РФ, позволяют проводить в отношении экономики политику, сходную с протекционизмом, т. е. осуществлять её поддержку со стороны государства. Также вступление России в ВТО позволило ей более успешно и плодотворно участвовать в мировой экономической жизни, а значит — поднять свой имидж в глазах партнёров. Не стоит забывать, что наша страна является членом стран BRICS, т. е. она — одна из определяющих держав в процессе мировой глобализации.

Глобализация — это причина активизации других факторов: внешне- и внутривластного, политического, экономического, идеологического и др.

Для выявления объективных и субъективных глобальных факторов, влияющих на государственный механизм, обратимся к работам профессора М. Н. Марченко. Он предлагает особо выделять процесс ускоренной глобализации рынка финансов, а также средств массовой информации и коммуникации, увеличение количества глобальных проблем, усиление роли межгосударственного разделения труда (т. е. градация стран по трудовой направленности), всё возрастающее

давление более развитых стран на менее развитые, опасность изоляции одних государств из-за отсталости их технологического уровня и самоизоляция других⁵.

Влияние на функции государства через систему институтов, порождённых глобализацией.

Государство, как основной политический фактор на мировой арене, не действует на ней обособленно, а находится в тесном взаимодействии с другими структурами. Однако уровень воздействия процессов глобализации на национальное право прямо зависит от государственно-правовых институтов, характерных данному государству. Так или иначе, факторы глобализации значительно влияют на содержание тех или иных аспектов государственно-правовых институтов.

Со временем часть функций государства может перейти в разряд международных структур, а часть — к различным органам и учреждениям внутри страны⁶. Один из способов парировать и защититься от глобализации в данном случае — это сформировать такие институты и структуры, которые смогли бы образовать некий щит, эффективно работающий в условиях новой действительности. Примером служит Программа ООН по окружающей среде (ЮНЕП — UNEP. Принятая в 1972 году на Стокгольмской конференции, она была нацелена на решение проблем окружающей среды.)

Антиглобализм как антипод глобализации.

Уже не раз было сказано, что глобализация негативно сказывается на государстве, она ведёт к его постепенному и неотвратимому ослаблению. Отвлекает силы страны от целого ряда разнообразных сфер⁷. Антиглобализм в различной научной литературе понимается как течение или движение, выступающее против некоторых факторов, присущих глобализации в её современной форме. Например, против появления новых, а также значительного усиления старых ТНК⁸. Не стоит с полной уверенностью утверждать, что антиглобализм — это вредное и опасное явление, так как и он способствует эволюции отдельных функций государства. Примером влияния на социальную функцию государства служит борьба антиглобалистов за увеличение социальной защиты в наименее экономически развитых странах, пострадавших от ускоренной глобализации.

⁵ Марченко М. Н. Государство и право в условиях глобализации. — М.: Проспект, 2015. — С. 13.

⁶ Рахманова Е. Н. Государство и право в условиях глобализации // Современное государство: Политико-правовые и экономические исследования. — М., 2010. — С. 22.

⁷ Бондарева Е. А. Влияние глобализационных процессов на содержание экономической функции Российского государства // Общество и право. — 2013. — №1. — С. 25.

⁸ Ясеновская Е. С. Антиглобализм в глобализирующемся мире // Вестник Московского университета. Серия 18. Социология и политология. — 2009. — №4. — С. 38–49.

Также антиглобалисты критикуют неравномерное распределение благ (как общественных, так и частных) между людьми. Таким образом, они влияют и на социальную функцию.

Антиглобализм жёстко противопоставляет себя глобализации и стимулирует государство ориентироваться на население, создание для него как можно большего количества благ. Сохранение культуры (отказ от культурной глобализации и глобальной культуры) и экологической безопасности также позволяет ему не расплыться и сосредоточиться на наиболее значимых функциях (политическая, экономическая и т. д.) т. е. провести своеобразную оптимизацию.

Нельзя отрицать тот факт, что глобализация способствует развитию новых функций в государстве посредством ряда факторов: когда сама глобализация выступает катализатором, когда она стимулирует другие факторы, влияет через систему институтов или отталкивается от антиглобализма. Но слепо доверять этому процессу, уповая лишь на позитивные стороны, недальновидно. Недаром в научной литературе так и не пришли к общему консенсусу относительно данного явления. Учёные продолжают выявлять как положительные, так и отрицательные аспекты глобализации. На основании этого нельзя сделать однозначный вывод о том, что она приведёт к установлению униполярности.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Барателиа Б. В.* Влияние глобализации на развивающиеся страны // Глобализация мирового хозяйства и эволюция экономической роли государства / Под ред. М. В. Кулакова и М. Н. Осьмовой. — М., 2001. С. 70–78.
2. *Бондарева Е. А.* Влияние глобализационных процессов на содержание экономической функции Российского государства // Общество и право. — 2013. — №1.
3. *Осьмова М. Н.* Государство в эпоху глобализации // Глобализация мирового хозяйства и эволюция экономической роли государства. — М., 2001.
4. *Рахманова Е. Н.* Государство и право в условиях глобализации // Современное государство: Политико-правовые и экономические исследования. — М., 2010.
5. *Марченко М. Н.* Государство и право в условиях глобализации. — М.: Проспект, 2015.
6. *Морозова Л. А.* Теория государства и права. — М.: Юрист, 2003.

Лукиев Ю. Г.¹

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ФЕДЕРАЛИЗМА В РОССИИ

Аннотация: В данной статье предпринята попытка найти, проанализировать современные проблемы федеративного государственного устройства Российской Федерации и предложить решение этих проблем.

Ключевые слова: федерализм, субъекты Федерации, Конституция РФ, бюджет, сложный состав.

Российский федерализм ведет свою историю с января 1918 г., когда на Всероссийском съезде Советов была провозглашена Российская Федерация. С этого момента начался хаотичный процесс создания республик и областей с требованием автономии, хотя ясных границ субъектов и границ расселения народов не существовало. Образование СССР 29 декабря 1922 г. и дальнейшее правовое развитие СССР привело к фактическому унитаризму. Перестройка в 1985–1991 гг. и распад СССР 26 декабря 1991 г. привели к «параду суверенитетов» автономий РСФСР. С тех моментов и до настоящего времени существуют проблемы федерализма, которые необходимо устранить.

С момента принятия на всенародном референдуме 12 декабря 1993 г. Конституции Российской Федерации и до настоящего времени существует проблема несоответствия Конституций субъектов РФ Конституции Российской Федерации². Причиной этого является то, что на момент принятия конституций республик эти субъекты провозглашали себя суверенными государствами и готовились к выходу из состава РФ, поэтому федеральному центру пришлось идти на уступки, а также на момент их принятия был не доработан конституционный и правовой контроль принимаемых нормативно-правовых актов.

Согласно статье 66 Конституции РФ устанавливается, что статус субъекта определяется Конституцией Российской Федерации, конституцией республики или уставом иных субъектов РФ. А статья 4 гласит нам о том, что Конституция РФ имеет верховенство на всей территории Российской Федерации. Многие Конституции субъектов РФ противоречат этому и закрепляют суверенитет своих республик: например, Конституции республик Саха (Якутия), Татарстан, Тыва, Башкортостан, Коми, Бурятия; конституция Республики Ингушетия

¹ ЛУКИЕВ Юрий Георгиевич, студент 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУ-ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Болтенкова Л. Об актуальных проблемах федерализма. (По материалам Первой Всероссийской научно-практической конференции на тему: «Проблемы и перспективы развития российского федерализма») // Панорама-Форум. — 1998. — № 18.

провозглашает, что законы и НПА РФ правомерны на территории Ингушетии, если не противоречат суверенным правам республики.

В Конституции Республики Саха записано, что только законы Российской Федерации, принятые в соответствии с полномочиями, добровольно переданными в ведение Российской Федерации, имеют высшую юридическую силу на территории республики (ст. 8), что является прямым противоречием Конституции РФ.

Исключительной компетенцией считается определение и осуществление внешней и внутренней политики в конституциях Татарстана (п. 3 ст. 80), Якутии (ст. 69), Башкортостана (п. 3 ст. 88). Между тем в соответствии с п. «е» и п. «к» ст. 71 Конституции РФ осуществление внешней политики находится в ведении Российской Федерации. Из пункта п. 11 ст. 63 Конституции Республики Тыва следует, что Верховный хурал по представлению Президента Республики «принимает решения по вопросам войны и мира», что опять же противоречит Конституции РФ: ведь в ней указано, что этот вопрос относится к полномочиям Президента РФ (ст. 106). Конституции Татарстана (п. 19 ст. 89), Башкортостана (п. 19 ст. 88) и Тывы (п. 22 ст. 69) устанавливают, что прокуроров республики назначают их законодательные органы власти.

Между тем, согласно п. 3 ст. 129 Конституции Российской Федерации, назначение производится Генеральным прокурором РФ по согласованию с субъектами. Проигнорирован конституциями республик (за исключением Конституции Республики Башкортостан) институт Уполномоченного по правам человека. А ведь его значимость доказана практическими действиями Уполномоченных.

Также нельзя не отметить тот момент, что конституции республик допускают прием в гражданство республик без предварительного решения вопроса о гражданстве Российской Федерации, чем игнорируют то, что в ведении федерального центра находятся вопросы гражданства в Российской Федерации. Например, это предусматривается в ст. 19 Конституции Татарстана, в Конституции Башкортостана и др.

Таким образом, несоответствие Конституций субъектов РФ Конституции РФ приводит к юридической коллизии³. На данный момент эта проблема регулируется Договорами с республиками, но, например, Договор РФ и Республики Татарстан «О разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Республики Татарстан» от 26 июня 2007 г. уже утратил свою силу, а новый не был заключен. Соответственно на данный момент этот вопрос не решен. Для

³ Приказ Минюста России от 31.05.2012 №87 (ред. от 21.09.2015) «Об утверждении Методических рекомендаций по проведению правовой экспертизы нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации».

устранения таких проблем и противоречий можно предложить провести в этих республиках референдумы, направленные на принятие новых Конституций, которые не будут противоречить Конституции РФ.

В России наибольшее количество среди других федераций административно-территориальных единиц. Именно посредством бюджета осуществляется социально-экономическое и бюджетно-финансовое регулирование, которое, в свою очередь, влияет на устойчивость общества. В РФ существует проблема бюджетного федерализма. Она заключается в том, что распределение общегосударственных финансовых ресурсов производится неравномерно. Причины возникновения этой проблемы: расходные полномочия распределяются исходя из стандартов потребления общественных благ без учета условий проживания; доходный потенциал неравномерен по территории страны из-за различий в обеспечении ресурсами и различном уровне социально-экономического развития субъектов.

Наполнение общегосударственных финансовых ресурсов производится в основном из так называемых «доноров», субъектов РФ с благоприятной экономической ситуацией: например, Ямало-Ненецкий автономный округ, Ханты-Мансийский автономный округ, г. Санкт-Петербург, Свердловская область и др. А основная денежная масса распределяется в дотационные субъекты: Республика Дагестан, Республика Якутия, Алтайский край и др.⁴ Наполнение бюджета таких субъектов дотациями составляет более 60%. Соответственно субъекты-доноры затормаживаются в развитии, но при этом и дотационные субъекты не развиваются. Причинами этого являются: коррупция; кумовство; отсутствие заинтересованности в развитии региона, т. к. тогда федеральный центр выделит дотации в меньшем объеме. Для решения этих проблем я предлагаю: 1) ужесточить фискальный надзор, 2) уменьшить объем дотаций, 3) заинтересовать бизнес в инвестициях, 4) ужесточить надзор за местной властью.

В России существует несколько субъектов, имеющих сложный состав: Архангельская область, включает Ненецкий Автономный Округ; Тюменская область, включает Ханты-Мансийский Автономный Округ и Ямало-Ненецкий Автономный Округ; и др. Причиной этого является то, что так исторически были образованы субъекты. Административный центр имеется в каждом субъекте, имеются свои органы власти. В Федеральном Собрании РФ присутствуют представители каждого субъекта. Экономически эти субъекты независимы, при этом Архангельская область является дотационным субъектом, а Ненецкий Автономный Округ является донором для федерального бюджета. Сложный состав отражен

⁴ Министерство финансов «Расчет распределения дотаций на выравнивание бюджетной обеспеченности между субъектами Российской Федерации на 2018 год и плановый период 2019 и 2020 годов» от 29.09.2017.

только в Уставах этих субъектов. Таким образом, мы видим де-юре сложно-ставные субъекты РФ, а де-факто полностью самостоятельные. Для решения этой и других подобных проблем я хочу предложить законодательно и окончательно разделять субъект на несколько с учетом экономической, политической ситуаций, а также численности населения.

Статья 5 Конституции РФ устанавливает разный статус субъектов РФ. В литературе по теории государства и права республики называют национально-государственными образованиями, края, области и города федерального значения — административно-территориальными единицами, а автономные округа и автономную область — национально-территориальными образованиями. Причиной этого является то, что субъекты формировались по разным характеристикам. Такое разнообразие территориального устройства и правового положения субъектов РФ приводит к одной из таких проблем, как асимметрия конституционного статуса субъекта.

Разное толкование положений по этому вопросу объясняется тем, что кроме юридически четких установлений в ней имеются и несогласования, позволяющие противоречиво толковать эти нормы. Это дает правовые предпосылки для неравноправия субъектов с конфликтами как между ними, так и с федеральным центром. Уставы других субъектов не закрепляют государственный суверенитет. Соответственно у республик имеются правовые нормы, позволяющие им в любой момент объявить о выходе из состава Российской Федерации, таким образом, подорвав целостность государства. Для решения этой проблемы можно предложить 2 варианта: 1). Ждать критической точки и потом решать проблему силовыми методами; 2). Предложить республикам изменить свои конституции путем референдума, а в случае отказа заключить договоры, которые будут регулировать эти вопросы.

В современном российском федерализме существует много проблем, но большинство из них можно и нужно решить. Решение некоторых займет мало времени, другие решаются только комплексом действий и требуют много времени. Но только решив эти проблемы, возможно обеспечить укрепление как правовой, так и социально-экономической базы России.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция РФ от 12 декабря 1993 г. — URL: <http://base.garant.ru/10103000>.
2. Федеральный закон «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» от 06.10.1999 г. — URL: <http://base.garant.ru/57430469>.
3. Федеральный закон № 362-ФЗ «О федеральном бюджете на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов» от 05.12.2017 г. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_284360.

4. Министерство финансов «Расчет распределения дотаций на выравнивание бюджетной обеспеченности между субъектами Российской Федерации на 2018 год и плановый период 2019 и 2020 годов» от 29.09.2017 г. // URL: https://www.minfin.ru/ru/document/?id_4=119735.
5. Приказ Минюста России от 31.05.2012 №87 (ред. от 21.09.2015) «Об утверждении Методических рекомендаций по проведению правовой экспертизы нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации» // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_131871.
6. *Болтенкова Л.* Об актуальных проблемах федерализма (по материалам Первой Всероссийской научно-практической конференции на тему: «Проблемы и перспективы развития Российского федерализма») // Панорама-Форум. — 1998. — № 18.
7. *Жидких В. А.* Российский федерализм: эволюция, проблемы и перспективы развития: дис. ... д. полит. н. — М., 2009.
8. *Полежаев В. М.* Федерализм как политико-правовая основа сохранения государственной целостности и единства власти РФ: дис. ... канд. полит. наук. — Чита, 2011.

*Малина Д. А.*¹

РОССИЙСКАЯ СУДЕБНАЯ СИСТЕМА ПРИ ЕКАТЕРИНЕ ВЕЛИКОЙ

Аннотация: В статье рассматриваются общие положения о судебной системе при Екатерине II. Рассказывается о некоторых особенностях судебной реформы 1775 года. Анализируются взаимоотношения «судебной власти» и монарха. Даются практические рекомендации по изучению данной темы. Проводится параллель между социальной несправедливостью просвещённого абсолютизма и современности.

Ключевые слова: Екатерина II, судебная система, бюрократический аппарат, социальное неравенство, историко-правовая литература.

Историческое обозрение судебной системы позволяет нам выявить: приоритетные ценности в дореволюционном российском обществе, чьи интересы защищало государство, достоинства и недостатки в прошлой судебной системе России, причины коренных переломов в судоустройстве...

Екатерина II приняла судебную систему, основы которой заложил Пётр I... До неё петровские основы судоустройства понемногу реформировались, но никто из монархов не достиг отделения судебной сферы от административной. Не получилось также систематизировать процессуальное законодательство. Екатерина начинает правление с *реформы Сената*². Его деление на 6 Департаментов привело к выделению конкретных судебных органов в Сенате, однако произошло новое нагромождение инстанций по нескольким критериям одновременно: а) по территории; б) по характеру правоотношений; в) по подведомственным учреждениям (например, 3-й Департамент должен был рассматривать дела о полиции, по Петербургской Академии наук, Академии художеств; для сравнения: в Москве при Елизавете был создан 1-й в России университетский суд при МГУ, рассматривавший дела о преподавателях, студентах в самом ВУЗе, не передавая дело на рассмотрение властям; как видим в Петербурге — такие дела решались в самом Департаменте Сената).

Императрица устанавливает некоторые принципы судебной системы, например, судья должен внимательнее относиться к материалам дела в зависимости

¹ МАЛИНА Дина Айратовна, студентка 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»; (научный руководитель — В. А. Журавлёв, профессор кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор исторических наук, кандидат юридических наук).

² Манифест от 15 декабря 1763 года «... Об учреждении в Сенате, в Юстиции, Вотчинной и Ревизионной Коллегиях Департаментов...» // Полное собрание законов Российской империи. Собр. 1. — Т. 16–11989.

от размера залога и цены иска. Важнейшим принципом организации судоустройства выступала и **сословность суда**. Так, императрица выступала за то, чтобы различные сословия судились в разных судах; судьи и ответчик должны быть одного гражданского чина.

7 ноября 1775 года Екатерина издала документ «Учреждения для управления Губерний Всероссийской Империи»³. Была создана чёткая структура судебных учреждений, однако суд оставался зависимым от административных органов. Из особенностей реформы можно выделить создание *Совестных судов*, разбиравших дела о малолетних, безумных, колдовские дела. Структура судебных учреждений имела явный сословный характер (созданы суды для крестьян, горожан и дворян) на уездном и губернском уровне. *Полиция* (Управа Благочиния) была судом по гражданским делам до 20 рублей; при ней существовал *Словесный суд*, разбиравший устные гражданские дела. Отметим отношение Екатерины к крестьянам. Крестьянские суды могли создаваться только по желанию Губернатора, а дворянские суды и суды для горожан создавались обязательно. При Дворянских судах и Магистратах создавались органы, защищающие интересы вдов, малолетних сирот и т. п. (Дворянские Опекы и Сиротские суды соответственно), при крестьянских судах таких органов не было.

Екатерина II придерживалась интегративного понимания права, правоприменители должны были использовать право божественное, церковное, естественное, народное, государственное общее и особенное, право завоевания, гражданское право каждого общества, право семейное. Отстаивание интегративного правопонимания находит своё отражение в современных научных разработках. Так, Ершов В. В. доказывает, что легистское правопонимание, подразумевающее под правом лишь его нормы, содержащиеся в нормативных правовых актах и судебных прецедентах, «...является теоретически спорным, а практически неэффективным»⁴. Императрица использовала в законотворческой деятельности мысли различных европейских деятелей, но реальность шла вразрез с мыслями западных вольнодумцев: к примеру, не была распространена концепция разделения властей, сама Екатерина говорила, что: «*Власть судейская состоит в одном исполнении законов, и то для того, чтобы сомнения не было о свободе и безопасности граждан*»⁵, т. е. «судебная власть» — властный бюрократический аппарат, следующий закону и выполняющий волю монаршую.

³ «Учреждения для управления Губерний Всероссийской Империи, часть первая», 7 ноября 1775 года // ПСЗРИ-1. — Т. 20–14392.

⁴ Ершов В. В. Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений как парные категории // Российское правосудие. — 2013. — № 4(84). — С. 20.

⁵ Генерал-Прокурорский Наказ при Комиссии от 30 июля 1767 года «О составлении проекта нового Уложения, по которому и Маршалу поступать» // ПСЗРИ-1. — Т. 18–12950.

Судья, соответственно, — лишь инструмент в бюрократическом аппарате управления, разрешавший правовые конфликты. При поступлении на должность судьи важное значение уделялось сословию, опыту работы, безупречной репутации. Будущих судей готовили юридические факультеты ВУЗов России. Очень трудно найти хвалбы в адрес судей того времени. Общественность раздражало их излишнее чиновничество, взяточничество и т. п., не обошлось без сатиры, в частности, со стороны И. А. Крылова.

Основы судопроизводства 2-й половины 18 века: запрещение пыток (хотя с согласия Губернатора их возможно было применить); замена смертной казни; казуальный характер наказаний (не было их чёткой системы); смягчение наказаний в отношении малолетних; борьба с судебной волокитой; надзор за судом; индивидуализация ответственности; презумпция невиновности; коллегиальность; разделение судебного разбирательства и предварительного следствия и некоторые другие основы...

Мы дали общие представления о судебной системе при Екатерине II, но существовали **специализированные суды**, специфика которых требует отдельного научного исследования. Отдельной темой для научной работы может выступать реформаторская деятельность Екатерины в судебной сфере, потому что эта деятельность велась на протяжении нескольких лет, были особенности проведения реформ на присоединённых территориях. Предлагаем систематизировать всё **процессуальное законодательство** тех времён, используя «Полное Собрание Законов Российской Империи» «Собрание законодательства Екатерины II», работы П. В. Хавского. Для удовлетворения исторического интереса предлагаем выявить и возродить для изучения юридическую литературу 18-го и 19-го столетий о судебной системе при Екатерине II, потому что она раскрывает все аспекты её судебной деятельности и использует первоисточники необходимых документов и литературы; позволяет как можно глубже сравнивать судебную систему Екатерины с системой до её правления и после. Здесь будут полезны сочинения К. Троцина, А. Брикнера, статьи В. Новикова.

Выразим цель написания данной статьи — *побудить общество к размышлению, можем ли мы с уверенностью говорить о том, что наше современное общество справедливее общества, существовавшего при Екатерине?* Эпоху её правления мы ассоциируем с ярко выраженной социальной несправедливостью — население делилось на сословия, кто-то имел все преимущества, кто-то не имел всех возможностей для полноценной жизнедеятельности. И вот эта «сословность» выражалась в судебной системе — для разных сословий отдельные суды; в рамках судебной системы определённого сословия все равны перед законом и судом. Сейчас нет деления населения на сословия, но мы выражаем позицию, что у нас общество социальной несправедливости — огромная пропасть между богатыми и бедными. *Следует задуматься,*

не будет ли в дальнейшем рассмотрена возможность разделения суда в зависимости от материального положения граждан, т. е. богатые будут судиться в одних судах, бедные — в других? Если будет введена сословность суда — это неизбежно приведёт к расколу общества, поэтому государству надо проводить соответствующую политику, чтобы этого не допустить, в частности, регулировать вопросы распределения доходов между населением.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Брикнер А.* История Екатерины Второй: сочинение [Электронный ресурс]: С.-Петербург. Типография А. С. Суворина. 1885. Доступ Российской государственной библиотеки. URL: <https://dlib.rsl.ru/viewer/01003156880#?page=3> (дата обращения: 20.10.2017).
2. Генерал-Прокурорский Наказ при Комиссии от 30 июля 1767 года «О составлении проекта нового Уложения, по которому и Маршалу поступать» // Полное собрание законов Российской империи. Собр. 1.— Т. 18–2950.
3. *Ершов В. В.* Правовое и индивидуальное регулирование общественных отношений как парные категории // Российское правосудие. — 2013. — № 4(84). — С. 20.
4. История судебных органов в Санкт-Петербурге: лица, события, факты / Под ред. В. Н. Епифановой. — СПб.: Галатhea, 2014. — 564 с.
5. Манифест от 15 декабря 1763 года «...Об учреждении в Сенате, в Юстиц, Вотчинной и Ревизион Коллегиях Департаментов...» // ПСЗРИ-1. — Т. 16–11989.
6. *Новиков В. В.* О звании судьи // Театр судоведения, или Чтение для судей и всех любителей юриспруденции. [Электронный ресурс]: 1791. Часть первая. С. 15–16. URL: <http://elibrary.tambovlib.ru/?ebook=2898#n=27> (дата обращения: 08.11.2017).
7. *Судникова И. В.* Исторические рассказы и анекдоты из жизни Русских Государей и замечательных людей XVIII–XIX столетий. — URL: <https://coollib.net/b/334242/read> (дата обращения: 31.10.2017).
8. *Трощина К.* История судебных учреждений в России: электрон. версия сочинения URL: <http://www.twirpx.com/file/1754789/> (дата обращения: 11.11.2017).
9. «Учреждения для управления Губерний Всероссийской Империи часть первая», 7 ноября 1775 года // ПСЗРИ-1. — Т. 20–14392.

*Малеваная А. В.*¹

РЕВОЛЮЦИОННОЕ ПРАВОСОЗНАНИЕ КАК ОСНОВА СОВЕТСКОГО ПРАВОСУДИЯ

Аннотация: В статье проведен анализ теоретического обоснования революционного правосознания как основы правосудия на основе трудов советских юристов.

Ключевые слова: советская власть, право, суд, революционное правосознание, революционная законность.

После революции 1917 г. формирование нового права было неизбежным. Этому поспособствовал II Всероссийский съезд Советов рабочих и солдатских депутатов. В первом же документе, принятом съездом, говорилось, что вся власть принадлежит Советам. В качестве основного источника провозглашалось революционное правосознание, в соответствии с Декретом о суде № 1:

«... 5. Местные суды ... руководствуются в своих решениях и приговорах законами свергнутых правительств лишь постольку, поскольку таковые не отменены революцией и не противоречат революционной совести и революционному правосознанию...»²

Одной из первых работ, посвященных проблеме правосознания, было исследование Г. М. Португалова «Революционная совесть и социалистическое правосознание». Он разграничивал понятия «правосознание» и «совесть», говоря о том, что «революционное правосознание — это известное объективное содержание права, а революционная совесть — это субъективная способность осознать и применить революционное правосознание»³. Анализируя первые декреты советской власти о суде, он пришел к выводу, что, если сначала революционное правосознание должно было выступать мерилom возможности применения законов свергнутых правительств, то впоследствии оно стало способом восполнения пробелов в праве.

В целом революционное правосознание интерпретировалось учеными того периода по-разному, что говорит о неоднозначности данного понятия. Так, например:

¹ МАЛЕВАНАЯ Анастасия Витальевна, студентка 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы очной формы обучения ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Г. Румянцева, доцент кафедры истории права и государства ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Декрет СНК РСФСР от 24 ноября 1917 г. «О суде» // СУ РСФСР. — 1917. — № 4. — Ст. 50.

³ Португалов Г. М. Революционная совесть и социалистическое правосознание. — СПб.: Гос. изд-во, 1922. — 51 с.

- «...Это источник права, которым судьи должны были руководствоваться при наличии пробелов в законодательстве» (А. Я. Вышинский)⁴;
- «Правосознание есть часть общественного правосознания, следовательно, есть элемент идеологии классового общества» (М. С. Строгович)⁵;
- «...революционное правосознание представляло нечто вполне конкретное — сознание победившего, “взявшего госвласть” класса о своем интересе» (П. И. Стучка)⁶.

В 1924 г. в отечественной юридической науке активизировались дискуссии об идеальной модели правосознания; в одной из своих статей В. П. Антонов-Саратовский приводил слова В. И. Ленина:

«Да вы не слушайте ни приказов, ни декретов, если они вредят делу; вы делайте так, как подсказывает вам сознание. Если по декрету выходит плохо, а по вашим делам хорошо, никто вас за это ругать не будет. Если же вы приказа или декрета не исполните, а из ваших действий выйдет скверно, то вас всех нужно будет расстрелять»⁷.

Подчеркивая, что термин «революционное правосознание» возник в период «бури и натиска», соглашусь с В. П. Антоновым-Саратовским, который признавал, что такое применение на практике означало полное отрицание правопорядка.

Революционное правосознание, реализованное в деятельности судебного корпуса, стало источником осуществления правосудия. Как утверждал В. И. Ленин, «судить на основе революционного правосознания может всякий»⁸. Неадекватность приговоров крестьян-присяжных нормам законов вызывала недоумение и негодование у коронных судей, резкую критику в печати и стремление администрации ограничить компетенцию этого института. После Октябрьской революции суды с участием присяжных были ликвидированы и на их смену пришли суды с участием вначале шести, а позже двух народных заседателей. Такие суды существовали повсеместно на протяжении

⁴ Максимова О. Д. Революционное правосознание как источник советского права и законодательства // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. — Тамбов: Изд-во Грамота. — 2015. — С. 88–94.

⁵ Строгович М. С. Право и правосознание: тезисы доклада. — М.: Институт права АН СССР, Секция теории государства и права. 1940. — 9 с.

⁶ Стучка П. И. Правосознание революционное // Энциклопедия государства и права: О-Я. Т. 3 / Под ред. П. С. Стучки. — М.: Изд-во Коммунистическая Академия, 1927. — С. 447.

⁷ Антонов-Саратовский В. П. О революционной законности // Революционная законность. — № 3. — 1924. — С. 14.

⁸ Ленин В. И. Полное собрание сочинений: В 55 т. Т. 38. — М.: Изд-во полит. лит-ры. 1969. — С. 169.

всего периода Советской власти. «По данным, среди народных судей было 66% с начальным образованием, 10% со средним, 6% вообще без образования и лишь 17% с высшим юридическим»⁹. П. И. Стучка утверждал, что именно «решения народных судей, по возможности свободных и независимых от старого писаного права, дадут нам наиболее ценный материал для будущего кодекса». Признавая, что «в томах народного судопроизводства» встречается множество «диких, несурзных решений», он отмечал наличие в них «живого дела, не в смысле старого увлечения обычаем, а в смысле верного понимания нарождающегося общественного строя во всех его деталях»¹⁰.

Переход страны к мирному строительству требовал четкую систему правовых актов, что нашло отражение в масштабной кодификации. С принятием УК РСФСР 1922 г. революционное правосознание больше не являлось источником советского права, а стало играть под названием «социалистическое правосознание» роль элемента идеологии классового общества:

«9. Назначение наказания производится судебными органами по их социалистическому правосознанию с соблюдением руководящих начал и статей настоящего Кодекса»¹¹.

Таким образом, революционное правосознание за такой короткий, но объемный, в плане событий, период, действительно, стало основой советского правосудия. То есть правосознание стало играть ту роль, которая ему обычно свойственна в развитой правовой системе. Несмотря на неоднозначный подход к самому пониманию определения «правосознание», никто из ученых и юристов не отрицал ее огромной роли в формировании не только права, но и всей государственно-правовой системы в целом.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Антонов-Саратовский В. П. О революционной законности // Революционная законность. — № 3. — 1924. — С. 14.
2. Декрет СНК РСФСР от 24 ноября 1917 г. «О суде» // СУ РСФСР. — 1917. — № 4. — Ст. 50.
3. Ленин В. И. Полное собрание сочинений: В 55 т. Т. 38. — М.: Изд-во полит. лит-ры, 1969. — 579 с.
4. Максимова О. Д. Революционное правосознание как источник советского права и законотворчества // Исторические, философские, политические и юридические

⁹ Пустынников А. Ю. К вопросу о предпосылках судебной реформы 1921–1922 гг. // Историческая и социально-образовательная мысль. — 2011. — № 4. — С. 199.

¹⁰ Стучка П. И. Избранные произведения по марксистско-ленинской теории права. Рига. — 1964. — С. 247.

¹¹ Уголовный Кодекс РСФСР от 1 июня 1922 г. // СУ РСФСР. — 1922. — № 15. — Ст. 153.

- науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. — Тамбов: Изд-во Грамота, 2015. — С. 88–94.
5. *Португалов Г. М.* Революционная совесть и социалистическое правосознание. — СПб.: Гос. изд-во, 1922. — 51 с.
 6. *Пустынников А. Ю.* К вопросу о предпосылках судебной реформы 1921–1922 гг. // Историческая и социально-образовательная мысль. 2011. № 4. С. 199–201.
 7. *Строгович М. С.* Право и правосознание: тезисы доклада. — М.: Институт права АН СССР, Секция теории государства и права. 1940. — 9 с.
 8. *Стучка П. И.* Избранные произведения по марксистско-ленинской теории права. — Рига., 1964. — 247 с.
 9. Уголовный Кодекс РСФСР от 1 июня 1922 г. // СУ РСФСР. — 1922. — № 15. — Ст. 153.
 10. Энциклопедия государства и права: О –Я. Т. 3 / Под ред. П. С. Стучки. — М.: Изд-во Коммунистическая Академия, 1927. — 1670 с.

*Нестеренко А. А.*¹

СТАТУС БИПАТРИДА В МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ И ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: Представленная статья посвящена статусу бипатрида в международном праве и по законодательству Российской Федерации. В статье рассмотрена проблема формирования правового статуса бипатрида, а также проблема толкования понятий «двойное» и «иное» гражданство. Особенностью этой статьи является обращение внимания читателя на редко поднимаемую проблему видов многогражданства. Автор поясняет важность вышеуказанной проблемы, а также предлагает свои пути ее решения.

Ключевые слова: бипатризм, правовой статус, двойное гражданство, иное гражданство, международный договор.

Прежде чем говорить о статусе бипатрида и о гражданстве в общем, стоит рассмотреть явление, на основании которого существуют все права и свободы индивида в государстве. Таковым является правовой статус личности. Н. И. Матузов определяет правовой статус личности как «юридически закрепленное положение в обществе»². Центр правового статуса личности составляют его права, свободы и обязанности, закрепленные на юридическом уровне.

В теоретической науке различают несколько видов правового статуса:

1. Общий (конституционный) статус гражданина;
2. Специальный статус определенных категорий граждан;
3. Индивидуальный статус;
4. Статус физических и юридических лиц;
5. Статус иностранцев, лиц без гражданства или с двойным гражданством и другие виды.

Человек обладает различным набором статусов в зависимости от множества факторов. Одним из таких немаловажных факторов является гражданство, ведь в зависимости от юридически оформленной принадлежности лица к тому или иному государству у него может существенно отличаться набор его прав, свобод и обязанностей. Однако существуют и такие лица, которые имеют не одно, а несколько гражданств. Законодательством какой страны будут регулироваться

¹ НЕСТЕРЕНКО Александра Александровна, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундииков, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: Курс лекций. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма: ИНФРА-М, 2018. — С. 317.

их права? Из каких элементов будет состоять их правовой статус? Остановимся подробнее на этих вопросах.

В статье 62 Конституции РФ указано, что «гражданин РФ может иметь гражданство иностранного государства в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации»³. Так, по собственной воле гражданин РФ может получить гражданство другого государства. В этом случае его можно назвать бипатридом. Более точное определение дает нам Большой юридический словарь, в котором сказано, что бипатризм (или многогражданство) — это «принадлежность лица одновременно к гражданству двух и более государств»⁴.

Человек может стать бипатридом тремя способами:

1. По рождению, если в стране, в которой он родился, существует право крови или право почвы;
2. Вторым способом может являться замужество, если брачующиеся являются гражданами разных стран и при вступлении в брак женщине предоставляется гражданство мужчины, не исключая ее собственное;
3. Третьим способом является добровольное вступление в гражданство другого государства при сохранении прежнего гражданства.

Часто возникает проблема, связанная с неправильным толкованием гражданами понятия «двойное гражданство». Многие считают, что любого человека, имеющего больше одного гражданства, можно назвать человеком с двойным гражданством. Однако это неверно. Одновременно используются два понятия: «двойное» и «иное» гражданство. Под двойным гражданством следует понимать наличие у гражданина Российской Федерации гражданства того государства, с которым у России существует Международное соглашение о двойном гражданстве. «Иным» же считается гражданство той страны, с которой у России не заключен такой договор. На первый взгляд может показаться, что ничего страшного в подмене этих понятий нет, однако это не так. У граждан с иным и двойным гражданством существенно различается набор прав и обязанностей перед теми странами, в чьем гражданстве они находятся.

В статье 6 ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» утверждается, что гражданин РФ, имеющий иное гражданство, признается только как гражданин РФ. При этом отмечается, что исключения могут составлять случаи,

³ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ). Ст. 62 // СЗ РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.

⁴ Большой юридический словарь / Под ред. А. Я. Сухарева. — М.: ИНФРА-М. 2007. — С. 496.

предусмотренные международными договорами⁵. То есть признается, что при наличии особого международного договора возможно противоречие статье 6, изменение статуса гражданина и признание у него еще одного гражданства. Вот при таких случаях и возникает так называемое «двойное» гражданство. В настоящий момент в Российской Федерации действует только одно Международное соглашение о двойном гражданстве — с Таджикистаном от 7 сентября 1997 года⁶.

Теперь разберемся подробнее, в чем проявляются отличия двойного и иного гражданства и правового статуса таких граждан.

В соответствии с Международным договором с Таджикистаном при наличии у гражданина РФ гражданства Таджикистана он:

1. Пользуется в полном объеме «правами и свободами, а также исполняет обязанности гражданина той Стороны, на территории которой он проживает»⁷. Однако одновременно осуществлять права и обязанности обеих стран такой гражданин не может;
2. При прохождении военной службы по призыву или контракту на территории одной из стран договора гражданин не подлежит повторному призыву на территории другой страны договора;
3. Лица, имеющие оба гражданства, имеют право на защиту и покровительство от обеих стран⁸.

Обобщая вышеперечисленное, можно сказать, что лицо, имеющее двойное гражданство, имеет права и исполняет обязанности той страны, на территории которой он постоянно проживает. Однако при переезде на постоянное жительство в другую страну, с которой существует Международный договор, лицо признается уже гражданином этой страны и подчиняется ее законам. При этом несение военной службы и уплата налогов и сборов осуществляется только в той стране, на территории которой лицо проживает в настоящий момент.

Другая ситуация обстоит с иным гражданством. В этом случае по законодательству Российской Федерации лицо признается исключительно гражданином России. Иное гражданство во внимание не берется, а значит, и при уплате налогов, и при прохождении военной службы действия лица, совершенные в другой стране, признаваться не будут. То есть военную службу такому человеку придется проходить дважды и налоги платить тоже.

⁵ Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) О гражданстве Российской Федерации. — Ст. 6 // СЗ РФ. — 03.06.2002. — № 22. — Ст. 2031.

⁶ Договор между Российской Федерацией и Республикой Таджикистан об урегулировании вопросов двойного гражданства (Подписан в г. Москве 07.09.1995) // СЗ РФ. 14 февраля 2005 г. — № 7. — Ст. 495.

⁷ Там же. — П. 1. Ст. 3.

⁸ Там же. — Ст. 6.

Получается, что гражданин с двойным гражданством имеет конституционный статус сразу двух государств (так как, например, имеет право на защиту от лица обеих стран). Гражданин же, который обладает иным гражданством, пользуется правами на территории каждой страны в отдельности и эти страны не взаимодействуют между собой с целью поддержания и удобства функционирования правового статуса лица на территории другой страны.

Международные организации также заинтересованы в регулировании статуса бипатридов. Статьи ООН, посвященные дипломатической защите, регулируют положения лиц, имеющих множественное гражданство. В статьях 6 и 7 регулируются положения бипатридов, которые нуждаются в дипломатической защите государства. Статья 6 определяет, что «два или более государств гражданства могут совместно осуществлять дипломатическую защиту в отношении лица с двойным или множественным гражданством»⁹, а статья 7 — «государство гражданства не может осуществлять дипломатическую защиту в отношении какого-либо лица против государства, гражданином которого это лицо также является, кроме случаев, когда гражданство первого государства является преобладающим как на дату причинения вреда, так и на дату официального предъявления требования»¹⁰. Таким образом, международные статьи регулируют вопросы, по которым у государств могут возникнуть разногласия и коллизии.

Проблемы, возникающие с определением верного статуса бипатридов, в основном существуют из-за пробелов в законодательстве. На мой взгляд, чтобы избежать путаницы в понятиях «двойное» и «иное гражданство», нужно внести поправку в статью 62 Конституции, в которой говорится, что «Гражданин Российской Федерации может иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации»¹¹. В настоящий момент в ней нет пояснения о том, что не всякий бипатризм подразумевает именно двойное гражданство. Ведь не всякий гражданин в своей жизни интересуется ФЗ № 62 «О гражданстве Российской Федерации», в котором уже проводится разделение этих двух понятий. Может показаться, что обычному гражданину это и не нужно, однако я считаю, что каждый должен при необходимости уметь грамотно объяснить, какое гражданство он имеет, а также не показывать

⁹ Резолюция № 62/67 Генеральной Ассамблеи ООН (Принята Генеральной Ассамблеей 6 декабря 2007 года на 62-м пленарном заседании 62-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН по докладу Шестого комитета). — П. 2. Ст. 6. — URL: <http://www.un.org/ru/index.html>.

¹⁰ Там же. — Ст. 7.

¹¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ). — Ст. 62 // СЗ РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.

свою неосведомленность в вопросе бипатризма во время неожиданно возникшего спора.

Как отмечает Т.Н.Радько, в настоящее время потребность в урегулировании правового статуса возрастает. Связано это, прежде всего, с усложнением общественных отношений, принятием множества международных договоров и многим другим¹². Правовой статус определяет набор прав и обязанностей, которые принадлежат определенному человеку. Институт гражданства играет если не главную, то одну из важнейших ролей в формировании правового статуса личности. Именно от связи индивида с государством зависит полнота его конституционного и статуса и, как следствие, положение по отношению к другим странам.

Двойное гражданство человека является сложной и дискуссионной темой. Если говорить о достоинствах положения бипатрида, то они, безусловно, существуют. Одно из самых главных — при наличии второго гражданства в стране с визовым режимом возникает возможность безвизового въезда, причем не только в эту страну, но и в другие, с которыми у страны существуют соглашения о безвизовом въезде. Однако имеются и отрицательные стороны, которые ставят под сомнение нужду в приобретении второго гражданства. К таким проблемам можно отнести, например, невозможность занимать некоторые государственные должности, а также споры в области налогообложения из-за разницы в законодательстве стран.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Резолюция № 62/67 Генеральной Ассамблеи ООН (Принята Генеральной Ассамблеей 6 декабря 2007 года на 62-м пленарном заседании 62-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН по докладу Шестого комитета). П. 2, ст. 6 // URL: <http://www.un.org/ru/index.html> (дата обращения 10.02.2018).
2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ). — Ст. 62 // СЗ РФ. — 04.08.2014, № 31. — Ст. 4398.
3. Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) О гражданстве Российской Федерации // СЗ РФ. — 03.06.2002. — № 22. — Ст. 2031.
4. Договор между Российской Федерацией и Республикой Таджикистан об урегулировании вопросов двойного гражданства (Подписан в г. Москве 07.09.1995) // СЗ РФ. 14 февраля 2005 г.— № 7. — Ст. 495.
5. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: Курс лекций. — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма: ИНФРА-М, 2018. — 640 с.
6. Радько Т. Н., Лазарев В. В., Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник для бакалавров. — М.: Проспект. 2018. — 568 с.
7. Большой юридический словарь / Под ред. А.Я. Сухарева: — М.: ИНФРА-М, 2007. — 858 с.

¹² Радько Т. Н., Лазарев В. В., Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник для бакалавров. — М.: Проспект. 2018. — С. 374.

*Орехова Д. В.*¹

ПРОБЛЕМЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА МЕДИАЦИИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: В статье раскрывается понятие медиации, история возникновения процесса медиации в РФ. Автором анализируются и раскрываются основные препятствия для эффективного функционирования медиации в судебной практике. Рассматриваются преимущества медиации как современного способа урегулирования споров. Озвучены перспективы развития процесса медиации в Российской Федерации.

Ключевые слова: процедура медиации, медиатор, медиативное соглашение, разрешение споров, примирительные процедуры.

Медиация (от лат. *mediare* — посредничать) — один из способов альтернативного урегулирования споров путем привлечения независимого третьего лица-медиатора, на основе добровольного согласия сторон в целях достижения взаимоприемлемого решения.

В соответствии с Федеральным законом от 27 июля 2010 г. №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (медиации)», способ урегулирования конфликтов с участием медиатора основывается на добровольном согласии сторон. Соглашение о применении процедуры медиации заключается в письменной форме². Процедура медиации применяется на стадии судебного урегулирования и досудебного.

Законом о медиации формулируются основные принципы процедуры медиации: добровольность, сотрудничество и равноправие сторон, беспристрастность и независимость медиатора, конфиденциальность (ст. 4 ФЗ).

Применение процедуры медиации позволяет урегулировать спор с участием третьего независимого лица — медиатора, который помогает сторонам достичь взаимопонимания и выработать взаимоприемлемое для сторон решение спора.

История развития современной процедуры медиации берет свое начало в США в середине XX века. В 1947 году был создан специальный федеральный орган, который действует и по сей день, — Федеральная служба США по медиации и примирительным процедурам. 23 апреля 2008 года Европейским Союзом

¹ ОРЕХОВА Дарья Владимировна, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Федеральный закон от 27 июля 2010 г. №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 02.08.2010. — № 31. — Ст. 4162.

принята Директива о некоторых аспектах медиации в гражданской и предпринимательской сферах. 26 стран, входящих в Европейский Союз, подписались под Директивой. Основным требованием Директивы являлось в течение трех лет с начала ее подписания содействовать в интеграции медиации и ее законодательном закреплении.

Основываясь на вышеприведенных документах, а также руководствуясь положениями Европейского кодекса поведения медиаторов от 27 июля 2010 г., в России был принят указанный ранее Федеральный закон. Однако мнение о том, что процесс медиации до Директивы не существовал в России, ошибочно. Так, первым отечественным нормативным актом, касающимся медиации, являлся Именной указ «О выборе медиаторов для разбора дела третьей стороной» от 11 ноября 1802 г., данный Санкт-Петербургскому военному коменданту графу Каменскому³.

Закон о медиации является примером рецепции Европейского законодательства. Однако, как показывает практика, институт медиации в Российской Федерации не работает должным образом. Присутствует ряд проблем, связанных с реализацией процесса медиации.

Нередким случаем является отказ одной из сторон от мирного урегулирования спора путем применения процесса медиации. В Федеральном законе от 27 июля 2010 г. №194-ФЗ не предусмотрено принудительное применение медиации при досудебном порядке рассмотрения дела, что значительно сокращает число обращений к данному методу урегулирования конфликтов. В Директиве же присутствует мера принуждения в том случае, если стороны включили оговорку о медиации в контракт. Тогда стороны обязаны сначала прибегнуть к медиации перед обращением к любому другому методу разрешения спора. Если одна из сторон не исполнит оговорку о медиации, другая имеет право в начале судебной процедуры поднять вопрос об этой оговорке. В результате суд будет обязан приостановить рассмотрение дела до исполнения оговорки, если только она не является недействительной в отношении данного спора или не перестала действовать⁴.

В Великобритании закон различает два вида медиации — добровольную медиацию и медиацию, предложенную судом. Суд может назначить процедуру

³ Полное собрание законов Российской империи с 1649 г. — Т. XXVII. — СПб., 1830. №20504.

⁴ Курочкин Д. А. Медиация в налоговых спорах: перспективы развития в России и других государствах БРИКС // Российский юридический журнал. — 2017. — №5. — С. 189–204. Директива № 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О некоторых аспектах посредничества (медиации) в гражданских и коммерческих делах» [рус., англ.] (Принята в г. Страсбурге 21.05.2008) // URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=45879#047168476331262976> (дата обращения: 11.03.2018).

медиации как по собственной инициативе, так и по запросу сторон. Если проведение процедуры предписано судьей, а одна из сторон отказывается от предложенной судом медиации, она несет все судебные расходы другой стороны, даже выиграв спор.

Еще одной причиной невостребованности процедуры медиации в России является менталитет граждан. А именно: их нежелание прибегать к юридической помощи, а при обращении в суд — установка настаивать на своих требованиях. Из чего можно сделать вывод о том, что стороны, обратившиеся в суд, изначально имеют конфликтную установку, что уже препятствует их добровольному желанию применить процесс медиации.

Немаловажной проблемой является отсутствие в законодательстве стандартной и четкой программы обучения медиаторов. Так, Постановлением Правительства Российской Федерации от 3 декабря 2010 г. №969 «О программе подготовки медиаторов» утвержден приказ Министерства образования и науки Российской Федерации по согласованию Министерством юстиции РФ от 14 февраля 2011 г. №187 «Программа подготовки медиаторов», который в соответствии с постановлением от 29 июня 2017 г. №765 и приказом от 22 мая 2017 г. отменен и в настоящее время утратил свою силу⁵.

На сегодняшний день отсутствует единая программа обучения медиаторов. Каждая из программ обучения имеет разный срок проведения подготовки специалистов. Так, Российско-Американская программа подготовки медиаторов совместно с Санкт-Петербургским государственным университетом (факультет философии и политологии), рассчитана на 80 часов, в Центре медиации и права составляет от 16 до 256 часов⁶.

В настоящий момент разработан законопроект, который направлен на развитие медиации в Российской Федерации. Согласно постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 18 января 2018 г. № 1 О внесении в Государственную думу Федерального Собрания РФ проекта Федерального Закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в связи с совершенствованием примирительных процедур» предлагается закрепить возможность суда в целях примирения сторон и уточнения ими фактических обстоятельств, приостанавливать производство по делу по своей инициативе и в порядке,

⁵ Приказ Минобрнауки РФ от 14.02.2011 №187 «Об утверждении программы подготовки медиаторов» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2010. — № 50. — Ст. 6076; Приказ Минобрнауки РФ от 22.05.2017 №445 «О признании утратившим силу приказа Министерства образования и науки Российской Федерации от 14 февраля 2011 г. №187 “Об утверждении программы подготовки медиаторов”» // URL: <http://www.pravo.gov.ru> 19.06.2017 (дата обращения: 12.03.2018).

⁶ URL: <http://www.mediacia.com/> <http://dogmon.org/programma-podgotovki-mediatorov-russian-american-programm-on-c.html> (дата обращения: 12.03.2018).

предусмотренном процессуальным законодательством, предложив сторонам использовать примирительную процедуру, в том числе с участием судебного примирителя. При этом суд не принуждает стороны к примирению, а лишь предлагает им попытаться урегулировать спор самим или с помощью процесса медиации.

В соответствии с законопроектом к осуществлению функций судебных примирителей предлагается привлекать работников аппарата суда, имеющих высшее юридическое образование и стаж работы в области юриспруденции не менее пяти лет, и судей в отставке. Список судебных примирителей будет утверждаться Пленумом Верховного Суда Российской Федерации на основе предложений судов о кандидатурах судебных примирителей⁷. Предполагается, что деятельность судей в отставке в качестве судебных примирителей является оплачиваемой. Законопроект исходит из того, что примирительные процедуры, в том числе медиация, могут проводиться и по делам, рассматриваемым в порядке административного судопроизводства судами общей юрисдикции или арбитражными судами.

Популяризации медиации с объяснением ее сущности, целей, задач могут способствовать средства массовой информации. Важно разъяснить основные достоинства процесса медиации, а именно сокращение длительности судебных тяжб, что позволяет значительно сэкономить ресурсы времени, денег. Медиатор является хорошим психологом, что способствует разрешению конфликта без эмоциональных затрат у сторон. Основным достоинством процесса медиации является возможность снижения нагрузки судей при рассмотрении дел, а как следствие — возможность более тщательно подходить к изучению их материалов.

Развитие медиации в России — это сложный и длительный процесс, представляется, что данный проект способен его ускорить. Особый интерес представляют две новеллы: формирование профессионального сообщества медиаторов, способного обеспечивать оказания услуги на высоком уровне, вырабатывать и следить за выполнением стандартов в профессиональной деятельности, а также исключение из положений Федерального закона о медиации норм о возможности осуществления деятельности медиатора на непрофессиональной основе.

Хочется отметить, что, если нам удастся усовершенствовать и законодательно закрепить изменения в процедуре медиации — это приведет к эффективному

⁷ Документ опубликован не был. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.01.2018 №1 «О внесении в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекта федерального закона “О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием примирительных процедур”» // СПС «Консультант Плюс».

функционированию медиационной правовой культуры, что, в свою очередь, будет способствовать значительному развитию правосудия в Российской Федерации.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Директива № 2008/52/ЕС Европейского парламента и Совета Европейского Союза «О некоторых аспектах посредничества (медиации) в гражданских и коммерческих делах» [рус., англ.] (Принята в г. Страсбурге 21.05.2008) Directive 2008/52/EC of the European Parliament and of the Council of 21 May 2008 on certain aspects of mediation in civil and commercial matters // Official Journal of the European Union. 2008. L 136/3. URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=INT&n=45879#047168476331262976> (дата обращения: 11.03.2018).
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18.01.2018 №1 «О внесении в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекта федерального закона “О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием примирительных процедур” // СПС «Консультант Плюс». Документ опубликован не был.
3. Полное собрание законов Российской империи с 1649 г. Т. XXVII. СПб., 1830. №20504.
4. Федеральный закон от 27 июля 2010 г. №193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 02.08.2010. — № 31. — Ст. 4162.
5. Приказ Минобрнауки РФ от 14.02.2011 №187 «Об утверждении программы подготовки медиаторов» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2010, № 50. — Ст. 6076.
6. Приказ Минобрнауки России от 22.05.2017 №445 «О признании утратившим силу приказа Министерства образования и науки Российской Федерации от 14 февраля 2011 г. №187 “Об утверждении программы подготовки медиаторов”» // URL: <http://www.pravo.gov.ru> 19.06.2017 (дата обращения: 12.03.2018).
7. URL: <http://www.mediacia.com/> <http://dogmon.org/programma-podgotovki-mediatorov-russian-american-programm-on-c.html> (дата обращения: 12.03.2018).
8. Курочкин Д. А. Медиация в налоговых спорах: перспективы развития в России и других государствах БРИКС // Российский юридический журнал. — 2017. — №5.

Сметанников А. Г.¹

ВЗАИМООТНОШЕНИЕ ГОСУДАРСТВА И ЦЕРКВИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИЙСКОЙ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЕ

Аннотация: В статье рассмотрено место церкви в политической системе общества, а также взаимоотношение государства и церкви в современной Российской политической системе.

Ключевые слова: государство, церковь, религиозное объединение.

Преобразование политического статуса государства, создание демократических отношений гражданского общества привело за собой изменение частей политической системы, в том числе и государственно-церковных отношений. Государство и церковь, как составные части политической системы общества, отображают в своем взаимодействии политическое, законодательное регулирование, изменение которого ведет к преобразованию данной системы. Взаимоотношения политики и религии, власти и церкви становятся сегодня показателем отношения власти с гражданским обществом. Конфликты, как и дружеское отношение между государством, гражданским обществом и церковью, определяют политические, культурные и нравственные аспекты в образовании общества. Размышляя о политике и религии, возникает необходимость разобраться в вопросе о месте церкви в политической системе общества.

Современное светское общество думает, что обладает полным представлением о таком институте, как церковь. Государство уверенно контролирует ее деятельность, ставит ее в обыденные для общества границы, выдвигает по отношению к ней соответствующие требования. Оно просто строит свое мнение о религии и церкви, отображает его в виде нормативных правовых актов — законов. Причем в тексте этих законов нет определения предмета регулирования: церковь для нынешнего законодателя — это просто «религиозная организация». Церковь обеспечивает постоянные отношения между членами религиозного объединения и его подразделениями, с одной стороны; с другой же — продолжает взаимодействовать со светскими структурами и объединениями. Церковь как социальное явление, общественный институт в форме централизованного религиозного объединения создает общность верующих на основе определенной системы религиозного вероучения; обладает установленной в соответствии с исторической традицией иерархической организационной структурой; осуществляет управление само на основании исторически закрепленных правил

¹ СМЕТАННИКОВ Артём Геннадьевич, студент 4 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Ю. А. Потапов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

общественного поведения внутри объединения и в отношениях с обществом и государством (канонов); регулируется в своей деятельности на основании закрепленных исторической традицией правил осуществления религиозной практики (культы); старается достичь цели индивидуального и публичного исповедания и распространения своего вероучения, также осуществления хозяйственной деятельности, необходимой для поддержания нормального существования церкви в целом и входящих в ее состав организаций (общин) верующих. Поэтому на сегодняшний день церковь лишилась своих основных позиций в политической системе. Также хотелось бы сказать, что процесс отделения церкви от государства не должен влиять на построение правового государства, достижение общеполитических свобод и развитие общечеловеческих свобод. Итак, можно сделать следующие выводы:

- 1) Существует два основных вида взаимоотношений церкви и государства; наличие церкви, которая является главенствующей во всем государстве;
- 2) Для режима отделения церкви от государства (Россия, Франция, Германия, Португалия и др.) характерно следующее: государство контролирует деятельность церкви, осуществляет контроль за ней;
- 3) Наиболее прогрессивное отношение между государством и церковью — это их взаимодействие в решении проблем. На основании вышесказанного представляется возможным рассмотреть отношения государства и церкви в России.

Российское правоведение понимает церковь как некую корпорацию — сродни корпоративным структурам в экономике. Согласно ст. 14 Конституции 1993 года Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Российская газета. 1993. № 237) Российская Федерация объявлена светским государством: «Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства». Положение церкви в качестве правового субъекта, регулируется законом «О свободе совести и о религиозных объединениях». Религиозной группой «признается добровольное объединение граждан, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры, осуществляющее деятельность без государственной регистрации и приобретения правоспособности юридического лица», а религиозной организацией — «...добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и в установленном законом порядке зарегистрированное в качестве юридического лица». Для полноты понимания необходимо озвучить проблемы, которые существуют во взаимоотношении между государством и церковью.

В настоящее время при взаимодействии государства и церкви набирает оборот общественная дискуссия о введении в государственных школах такого предмета, как «Основы православной культуры». Внедрение в школьную программу такого предмета на дополнительной основе началось в ряде российских регионов с конца 90-х годов. С 2006 года этот предмет стал обязательным в четырех областях России: Белгородской, Калужской, Брянской и Смоленской. Представители церкви подчеркивают, что предмет «Основы православной церкви» носит культурологический характер. Также они подчеркивают, что обучение данному предмету полезно и для представителей других вероисповеданий. Противники данного курса заявляют, что введение данного предмета является нарушением Конституции и обижает чувства представителей иных религий. 10 академиков РАН обратились с открытым письмом к президенту страны, в котором они указали свои беспокойства по поводу активного проникновения церкви в жизнь общества. Нельзя обойти такую проблему, как вооруженные конфликты на Кавказе на религиозной почве. Бытует мнение, что одна из причин этих конфликтов — это разногласия между приверженцами православного христианства и ислама. Также одним из обсуждаемых вопросов является передача государственного имущества церкви.

С распадом СССР начался процесс безвозмездной передачи церкви имущества, ранее изъятого советским государством. По распоряжению Президента Российской Федерации от 31 декабря 1991 г. № 135-рп «О возвращении Русской Православной Церкви строений и религиозной литературы»² РПЦ передано здание Совета по делам религий при Кабинете министров СССР вместе с его библиотекой религиозной литературы. Среди переданных в 1990-е годы Русской православной церкви объектов религиозного назначения — Донской монастырь, храм мученицы Татианы при МГУ, храм Сергия Радонежского в Рогожской слободе в Москве и Свято-Троицкий Ипатьевский монастырь в Костроме³. В 2000 году юбилейный Архиерейский собор Русской православной церкви отправил письмо Президенту РФ В. В. Путину, в котором заметил, что процесс передачи имущества церкви еще не завершен, и призвал к продолжению передачи икон, монастырей, святых реликвий и помещений для соборного хозяйства. При этом в письме оговаривалось, что «Церковь не желает претендовать на весь объём собственности, бывшей в её распоряжении в течение того или иного исторического периода»⁴. В 2004 году Государственная дума РФ приняла Закон

² Распоряжение Президента Российской Федерации от 31 декабря 1991 г. № 135-рп «О возвращении Русской Православной Церкви строений и религиозной литературы».

³ Наиболее заметные объекты недвижимости, переданные в собственность РПЦ МП // Интернет-газета «Протестант».

⁴ Письмо юбилейного собора Президенту РФ В. Путину.

«О безвозмездной передаче религиозным объединениям в постоянное пользование земель под зданиями культового назначения»⁵. В июле 2008 года ещё 10 экспонатов из коллекции Музеев Московского кремля были переданы РПЦ, несмотря на то, что эти экспонаты никогда не принадлежали церкви: до революции они были собственностью царской семьи, затем — государства⁶. Путин пообещал передать Русской православной церкви Новодевичий монастырь (передача состоялась в марте того же года⁷). В начале января 2017 года губернатор Санкт-Петербурга Георгий Полтавченко заявил, что Исаакиевский собор, как одно из самых знаменитых культурных строений города, будет передан в безвозмездное пользование церкви. Данное заявление вызвало бурю негодования со стороны горожан, а также активную дискуссию по поводу целесообразности передаче церкви объекта, приносящего стабильный доход государству. Городская избирательная комиссия Санкт-Петербурга единогласно одобрила заявку на проведение референдума о передаче Исаакиевского собора Русской православной церкви. Законодательное собрание Петербурга с четвёртого раза все же рассмотрело документы о проведении референдума по статусу Исаакиевского собора, но решило не проводить плебисцит. Как сообщает корреспондент «Фонтанки», на заседании 28 июня депутаты не стали тянуть и проголосовали против. По мнению парламентского большинства и юрслужбы ЗакСа, представленные инициативной группой вопросы для референдума противоречат законодательству. В частности, законодотворцы уверены, что вопросы передачи государственной собственности религиозным организациям находятся в ведении Российской Федерации, то есть не могут быть предметом референдума субъекта РФ. За отказ в проведении референдума проголосовали 38 парламентариев и 10 выступили с противоположным мнением⁸.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Российская газета. 1993. № 237.

⁵ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.kommersant.ru/doc/1125292> Как церковь возвращала утраченное. История вопроса // Коммерсантъ. — 24.02.2009 (дата обращения 05.03.2018).

⁶ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: https://www.oreanda.ru/kultura_i_dosug/RPTS_peredany_eksponaty_iz_muzeev_Moskovskogo_Kremlya/article313040/ Церкви переданы экспонаты из музеев Московского Кремля. Lenta.ru, 03.07.2008 (дата обращения 07.03.2018).

⁷ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://money.lenta.ru/rubrics/culture/2010/03/22/> Новодевичий монастырь передан РПЦ, Lenta.ru, 22.03.2010 (дата обращения 07.03.2018).

⁸ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://www.fontanka.ru/2017/06/28/081/> (дата обращения 14.03.2018).

2. Федеральный закон РФ от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» (с изм. от 06.07.2016) // Собрание законодательства РФ. — 29.09.1997. — №39. — Ст. 4465.
3. Федеральный закон РФ от 30.11.2010 г. № 327-ФЗ «О передаче религиозным организациям имущества религиозного назначения, находящегося в государственной или муниципальной собственности» // Российская газета. — № 5353. — 03.12.2010.
4. *Каневский К.* Вопросы правового регулирования атеизма и защиты прав атеистов в Российской Федерации. www.atheism.ru (дата обращения 03.03.2018).
5. *Морозова Л. А.* Государство и церковь — особенности взаимоотношений // Государство и право. — Март 2007. — С. 13–18.
6. «О суде №2», от 7 марта 1918 г. // СУ РСФСР. — 1918. — № 26. — Ст. 7.

*Учайкина Е. А.*¹

КОРРУПЦИЯ В СУДЕБНОЙ СИСТЕМЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: В статье даются основные понятийные определения и рассматриваются исторические причины возникновения коррупции в России.

Ключевые слова: коррупция, судебная система, органы судебной власти, правовая ответственность судей, противодействие коррупции.

Судебная власть — одна из ветвей власти, контролирующая соблюдение Конституции Российской Федерации и законов. Для реального осуществления судебной системой своей конституционной роли она должна быть независима. Ее задача заключается в том, чтобы, находясь между государственной властью и народом, проверять деятельность государственных органов и должностных лиц и определять, соответствует ли эта деятельность нормам, установленным Конституцией Российской Федерации и иными законами, принятыми законодательной властью, а также защищать права и свободы граждан Российской Федерации.

В настоящее время значительно вырос уровень недоверия к судебной системе. Одна из причин этого явления — коррупция. Коррупция — это злоупотребление служебным положением, дача взятки, получение взятки, злоупотребление полномочиями, коммерческий подкуп либо иное незаконное использование физическим лицом своего должностного положения вопреки законным интересам общества и государства в целях получения выгоды в виде денег, ценностей, иного имущества или услуг имущественного характера, иных имущественных прав для себя или для третьих лиц либо незаконное предоставление такой выгоды указанному лицу другими физическими лицами².

Сложность решения рассматриваемой проблемы заключается в том, что причиной коррупции в судебной системе России является совокупность факторов.

Исторический фактор: на Руси издревле сложилось мнение о том, что легче и дешевле чиновника «накормить» за счет народа, чем за счет царской казны. Действительно, до 18 века чиновники на Руси жили «кормлением», то есть оклада как такового у них не было, зато они получали подношения от заинтересованных в их деятельности лиц. Одаривали их не только деньгами. Только при Петре I все «слуги государевы» стали получать фиксированную ежемесячную

¹ УЧАЙКИНА Елизавета Александровна, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундигов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Федеральный закон от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ «О противодействии коррупции».

плату, а взятки (подношения) в любой форме начали считаться преступлением. Но из-за частых войн казна истощалась и не всегда могла выплачивать жалование вовремя и в надлежащем размере. Лишившись главного и единственного на то время средства к существованию, многие чиновники вынуждены были вернуться к «кормлениям». Но взяточничество оставалось преступлением.

Зависимость судьи от других ветвей власти: в соответствии с законом, судей не выбирает народ, а назначают органы государственной власти. Судей Конституционного Суда Российской Федерации и Верховного Суда Российской Федерации назначает Совет Федерации по представлению Президента Российской Федерации, федеральных судей — Президент Российской Федерации. Думается, что данная процедура назначения судей ставит в зависимость органы судебной власти от других органов власти. В связи с этим целесообразным было бы делегировать данные полномочия Совету Судей Российской Федерации.

Неприкасаемость судей: судья не может быть привлечен к правовой ответственности по общему порядку, процесс привлечения судьи к какой-либо ответственности имеет особую длительную процедуру. Понести ответственность судья должен только в том случае, если будет установлена его виновность в преступном злоупотреблении либо вынесении заведомо неправосудного судебного акта (п. 2 ст. 16 Закона РФ от 26 июня 1992 г. № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»).

Судьи имеют дополнительную правовую защиту, включая общую неподсудность по административным преступлениям и иммунитет от уголовного преследования³, поэтому привлечение судей к правовой ответственности трудноисполнимо. В России насчитывается около 30 тыс. судей, независимость которых защищает судейское сообщество. Чтобы возбудить против судьи уголовное дело, необходимо согласие квалификационной коллегии судей (в нее входят судьи, представители президента и общественности). Такие коллегии рассматривают и дела о дисциплинарной ответственности, грозящие судьям отставкой. Разбирательство инициирует председатель суда, в котором работает провинившийся. Систему региональных коллегий венчает Высшая квалификационная коллегия судей (ВККС), занимающаяся руководящими кадрами. Решение о лишении судьи полномочий можно обжаловать в Верховном суде (ВС), для этого там в 2014 году была создана специальная дисциплинарная коллегия. За два полных года работы она рассмотрела 42 дела, удовлетворив десять жалоб на лишение судей полномочий (около 25%).

Чем опасно данное правовое явление? Во-первых, увеличивается недоверие населения не только к судебной власти, но и к органам государственной власти в целом. Во-вторых, наличие коррупции подрывает основы правового

³ Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 года. — Ст. 122.

государства, а значит, появляется угроза прекращения становления правового государства в нашей стране. В-третьих, несоблюдение законов органами судебной власти ведет к обесцениванию законодательной базы.

Открытость противодействия коррупции в судебной системе является низкой, так как данное явление подрывало бы авторитет органов судебной власти. Но общее противодействие коррупции ведется как со стороны государства, так и со стороны общества. Российская Федерация участвует в различных программах по борьбе с коррупцией (ратификация Конвенции ООН против коррупции). Усилены меры ответственности за получение взятки (ст. 290 УК РФ). Создано Управление по вопросам противодействия коррупции Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации.

Со стороны общественности проводятся митинги и демонстрации, поднимается данный вопрос в СМИ. Также существует «Черный блокнот» — сайт, который содержит информацию о должностных лицах (в том числе и судей) и их противозаконных действиях. Он был создан общественным деятелем, который считает, что граждане, столкнувшиеся с несправедливыми решениями должностных лиц, должны придавать огласке данные неправомерные явления. Сайт не подкреплен официальными подтверждениями, его можно считать «рычагом» общественного контроля должностных лиц.

Полагаем, что, наряду с вышеперечисленными, дополнительными эффективными мерами борьбы с коррупцией в судебной системе могли бы стать: воспитание в людях чувство духовности и правовой ответственности; повышение уровня правовой культуры граждан; введение в средних общеобразовательных и высших учебных заведениях общеобязательной учебной дисциплины — право; привлечение социально активной молодежи к распространению правовой культуры нашей страны.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конвенция ООН против коррупции от 9 декабря 2003 года, ратификация Российской Федерацией от 8 марта 2006 года (№ 40-ФЗ) // (Источник опубликования: СПС «Консультант Плюс»).
2. Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993 года.
3. Противодействие коррупции в Судебном департаменте при Верховном Суде Российской Федерации. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=149> (дата обращения 08.03.2018).
4. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // (Источник опубликования: СПС «Консультант Плюс»).
5. Федеральный закон от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» // (Источник опубликования: СПС «Консультант Плюс»).
6. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 08.03.2018).
7. URL: <https://www.rbc.ru/opinions/society/19/07/2017/> (дата обращения 10.03.2018).

*Фролова С. В.*¹

СПЕЦИФИКА СУВЕРЕНИТЕТА В РАМКАХ МЕЖГОСУДАРСТВЕННОГО ОБЪЕДИНЕНИЯ (НА ПРИМЕРЕ СТРАН БЕНИЛЮКСА)

Аннотация: В статье рассматриваются особенности суверенитета стран, входящих в межгосударственные объединения. Раскрывается специфика государственного суверенитета конфедеративного образования Бенилюкс, а также изучается вопрос сохранения суверенности разных государств в современном мире.

Ключевые слова: специфика, государственный суверенитет, Бенилюкс, конфедерация.

В современном мире одним из самых актуальных и важных процессов является процесс глобализации. «Глобализация представляет собой системную, многоаспектную и разноуровневую интеграцию существующих в мире государственно-правовых, экономико-финансовых, общественно-политических, институтов»². Глобализационный процесс оказывает влияние и на государственный суверенитет различных стран. С одной стороны, глобализация сближает государства, позволяет укреплять экономику, ставить новые политические цели и достигать их, а с другой, может ущемлять национальные интересы в пользу наднациональных. Именно поэтому особенно интересным становится вопрос об особенностях суверенитета государств, входящих в современные союзы, например, Европейский Союз, Бенилюкс, Содружество Независимых государств и т. п.

Что же такое суверенитет? Большинство современных государственно-правовых школ определяют суверенитет как состояние полновластия государства на своей территории и его независимости от других государств³. Существует деление суверенитета на внутренний и внешний. Внутренний суверенитет включает: определение направлений и приоритетов проводимой внутренней политики, правотворческие полномочия (право на издание нормативно-правовых актов), право собирать налоги, а также право на легитимное принуждение. Внешний суверенитет предполагает: право на оборону от внешней агрессии,

¹ ФРОЛОВА Софья Владимировна, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² *Кожевников В. В., Коженевский В. Б., Рыбаков В. А.* Теория государства и права: учебник. — М., 2016. — С. 421.

³ См: *Фадеев В. И.* Конституционное право: учебник для бакалавров. — М., 2014. — С. 127.

определение приоритетов и направлений внешней политики, самостоятельное выстраивание международных отношений и право вступать в международные объединения и союзы.

Но если государство обладает не всей полнотой данных признаков, можно ли считать его суверенным? Это довольно сложный вопрос, т. к. в международной политике порой государству может быть выгодно часть своих суверенных полномочий доверить, например, союзному или наднациональному органу, который сможет обеспечить интересы страны в больших масштабах, нежели это было проведено самим государством.

Раскрывая особенности суверенитета разных стран, нужно сказать, что лежит в его основе. К источникам государственного суверенитета могут относиться: юридическая доктрина, законодательство, правоприменительная практика, народ, государственная власть, субъекты федерации и т. п. Различные источники представляют собой первооснову суверенитета, благодаря которой он и возникает.

Суверенитет является основным политико-юридическим свойством государства как субъекта международного права⁴. Его ущемление или утрата ведет к потере геополитической значимости государства или к отсутствию полной самостоятельности.

Существуют различные теории, которые либо признают существование государственного суверенитета, либо же отрицают его. К теории, признающей государственный суверенитет, можно отнести декларативную теорию, согласно которой для образования государства достаточно: фиксированных границ и постоянного населения; присутствия системы государственного управления, обладающей суверенитетом; возможности для вступления в отношения с другими государствами.

Конститутивная теория (теория признания) предполагает, что суверенитет государства возникает только в том случае, если он признан другими странами.

Есть теория, в соответствии с которой государственный суверенитет есть лишь у стран, способных его реально обеспечить. Подлинным является только фактический суверенитет. Государство должно иметь возможность проводить независимую политику, поэтому только страны ядерного клуба обладают подобным суверенитетом.

Теория отрицания государственного суверенитета основывается на том, что «государство стало слишком маленьким, чтобы решать глобальные проблемы (мировая экология, международный терроризм, сокращение вооружения и т. п.), и слишком большим, чтобы решать локальные проблемы (на уровне

⁴ См.: *Мещерякова О. М.* Юридическая природа Европейского Союза и проблема суверенитета государств-членов. — М., 2009. — С. 8.

муниципальных образований)»⁵. Вследствие этого понятие «суверенитет» теряет свою значимость, т. к. государства вынуждены либо доверять вопросы наднациональным сообществам, либо передавать их в ведение определенного региона.

Вышеупомянутые теории дают нам представление о том, как возникает суверенитет и что для этого необходимо. По моему мнению, наиболее убедительной является теория, связанная с фактическим обеспечением суверенитета, когда государство в условиях посягательства на свои суверенные права может их отстаивать, в том числе и с помощью вооружения.

Чтобы наиболее полно раскрыть данную тему, рассмотрим особенности суверенитета на примере союза стран Бенилюкса. По целям и выполняемым функциям данное межгосударственное объединение является конфедеративным. «Конфедерация представляет собой объединение или союз государств, при котором государства, ее образующие, полностью сохраняют свою самостоятельность, имеют свои собственные высшие и местные органы власти, орган управления и правосудия»⁶. Субъекты конфедерации обладают правом сепарации (добровольного выхода) и правом нуллификации (отмены действия общеконфедеративных актов на своей территории)⁷.

Бенилюкс имеет свои надсоюзные органы, регулирующие интересы трех стран. Комитет министров контролирует выполнение условий Договора о создании Бенилюкса и принимает решения в рамках предоставленных ему Договором полномочий: постановления, рекомендации, директивы, конвенции. Рабочие группы создаются в определенной сфере деятельности по решению Комитета министров и обладают в определенных случаях той же юридической и политической силой, что и решения Комитета министров. Генеральный секретариат (во главе с генеральным секретарем и двумя заместителями) обладает законодательной инициативой в отношении принятия директив. Совет Экономического Союза представляет собой исполнительный орган союза, который подчиняется комитету министров. Комиссии существуют в различных областях (внешнеэкономические связи, промышленность и торговля, таможенные и налоговые вопросы и т. п.) и разрешают проблемы своей сферы ведения. Объединенные службы выполняют специальные задачи, например, в области товарных знаков и дизайна. Межпарламентский консультативный комитет (в этот орган входят 27 депутатов каждой из трех стран) уполномочен решать вопросы экономического и политического сотрудничества между странами-участницами. Существует

⁵ Макарычев А. Федерализм и регионализм: европейские традиции, российские перспективы // Политические исследования (Полис). — 1994. — № 5 (23). — С. 153.

⁶ Марченко М. Н. Теория государства и права: учебник. — 2-е изд., перераб. и доп. — М., 2016. — С. 316.

⁷ См: Матузова Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: курс лекций. — 3-е изд., перераб. и доп. изд. — М., 2018. — С. 102.

консультативный совет по экономическим и социальным вопросам (состоит из 27 представителей экономических и социальных организаций).

Арбитражная коллегия решает спорные моменты в отношении договоров и конвенций между союзными государствами. Судебная палата, созданная в 1965 году, толкует совместно принятые правовые нормы и наделена тремя видами полномочий: судебными, консультативными и судебными полномочиями по делам государственных чиновников. Бельгия, Нидерланды и Люксембург имеют возможность не принимать договоры, которые ограничивают интересы отдельной страны, могут отказаться от продления Союзного Договора, тем самым выйти из конфедерации.

Таким образом, страны Бенилюкс обладают полнотой признаков, присущих именно конфедеративному образованию.

Говоря, о межгосударственных союзах, вспоминается популярное мнение о том, что суверенитет участников подавляется или вовсе утрачивается. Но так ли это? Главным вопросом данной темы являются особенности государственного суверенитета стран в рамках союза, потому что существует множество спорных моментов в отношении сохранения суверенности.

Чтобы перейти к специфике целого союза Бенилюкс, постараюсь кратко отразить особенности государственного устройства трех стран по отдельности.

Бельгия представляет собой федеративное государство с демократическим политическим режимом и формой правления в виде конституционной монархии. Бельгия прошла непростой путь становления от страны с унитарным государственно-территориальным устройством к федерации. Трудности связаны, прежде всего, с населением, которое представлено валлонами, фламандцами, бельгийцами, а также немецкоговорящим и нидерландоязычным населением. Для урегулирования отношений между группами было проведено реформирование законодательной базы, чтобы сохранить единство страны.

Нидерланды — унитарное государство, обладающее демократическим режимом, где форма правления — конституционная монархия.

Люксембург — самое маленькое из трех государств с демократическим режимом и унитарным устройством, так же как Нидерланды и Бельгия, представляет собой конституционную монархию.

Итак, можно наблюдать некоторые черты сходства в государственном устройстве трех стран, что также является одним из факторов образования конфедерации, помимо исторической необходимости, общности экономических, политических и социальных интересов, географического положения и т. п.

Объединение Бельгии и Люксембурга произошло в 1922 году. Бельгийско-Люксембургский союз предусматривал ликвидацию таможенных пошлин и других препятствий в торговле между этими странами, а также установление единого таможенного тарифа в отношении третьих стран и свободную

циркуляцию услуг между Бельгией и Люксембургом. Позже к ним присоединились Нидерланды, тем самым образовав союз Бенилюкс. Данное объединение стран можно назвать истоком европейского интеграционного процесса. В 1944 году на конференции в Лондоне было принято решение о создании Бенилюкса — экономического союза Бельгии, Нидерландов и Люксембурга. «Этим соглашением отменялась значительная часть ограничений в перемещении товаров, граждан и капиталов на территории стран-участниц»⁸.

Можно сделать вывод, что данный союз был выгоден для трех стран, потому что целью было восстановление разрушенной экономики после Второй Мировой войны, а решить поставленную задачу страны могли только в коалиции, т. к. ресурсов одной из стран было бы недостаточно. Приведу для наглядности некоторые положения Договора о Бенилюкс: ч. 1 ст. 5 «Передвижение услуг между территориями Высоких Договаривающихся Сторон освобождено от любого взимания каких-либо налогов, сборов, платежей, отчислений или обременений», ч. 1 ст. 8 «Высокие Договаривающиеся Стороны в тесной взаимной консультации проводят скоординированную политику в экономической, финансовой и социальной сфере»⁹.

Вступая в определенные международные союзы, государство часть своих полномочий возлагает на общие органы управления, тем самым ограничивает собственный суверенитет. Но ведь подобные ограничения — это воля самого государства и его властей. «Государство самоограничивает свои полномочия, свою свободу воли и принимает на себя определенные обязанности (в пределах, которые предусмотрены документами международной организации), но это не означает ограничения суверенитета. Самоограничение — это, по существу, проявление суверенитета»¹⁰. Само наличие выбора, вступать или нет, уже говорит о проявлении суверенности, это отражает возможности, интересы и приоритеты страны.

В случае насильственного присоединения или давления со стороны различных военно-политических блоков, международных организаций, других стран и т. п. нет смысла говорить о суверенитете того или иного государства, т. к. оно не имело возможности с самого начала обеспечить и сохранить свое право на независимость. Если страна добровольно вступает в союз, за ней всегда

⁸ Намазова А. С. Бельгия: эволюция государственности в XVIII–XX веках. — М., 2008. — С. 301.

⁹ Договор о Бенилюкс 1958 г. (перевод к. ю. н., доц. Четверикова А. О.) // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://eulaw.edu.ru> URL: <http://eulaw.edu.ru/spisok-dokumentov-po-pravu-evropejskogo-soyuza/dogovor-o-benilyuks-1958-g-perevod-k-yu-n-dots-chetverikova-a-o> (дата обращения: 3.03.2018).

¹⁰ Чиркин В. Е. Законодательная власть. — М., 2008. — С. 50.

сохраняется право на сецессию, которым государство может воспользоваться в случаях посягательства на собственные интересы.

При расхождении интересов стран-союзниц Бенилюкса, как, например, в 1990-х годах в области обороны, когда правительство Нидерландов хотело полностью доверить данную сферу блоку НАТО, государства стараются выровнять позиции в различных вопросах и прийти к общему решению (поддержание развития оборонной политики). Тем не менее, внутренний суверенитет данных государств по-прежнему сохраняется. Каждое из них обладает правотворческими полномочиями, правами собирать налоги, имеют возможность легитимного принуждения, сохраняют возможность на оборону от внешней агрессии (обладают собственной армией).

Но что касается внешнего суверенитета, то тут все сложнее. Страны Бенилюкса не относятся к участникам ядерного клуба. И в случае реальной угрозы нападения Бенилюкс беззащитен перед ядерными державами, что ставит его в определенную зависимость, но уже перед США, т. к. все три страны входят в блок НАТО.

Если рассматривать суверенитет с точки зрения декларативной теории, то он сохраняется в каждой из трех стран. Таким образом, делегирование полномочий надсоюзным органам Бенилюкса обеспечивает в какой-то степени суверенность государств, относительную независимость принятия решений, возможность, даже в условиях союза, поддерживать и сохранять национальные интересы.

Подводя итоги, можно сказать, что Бенилюкс — союз государств, которые обладают собственным национальным суверенитетом. Объединение государств, перед которыми стоят одинаковые задачи, позволяет более полно удовлетворять свои интересы, а в случае военной угрозы моментально обеспечить себя союзниками. В любом случае, каждая из стран обладает свободой выхода из конфедерации. Когда в союз вступают одинаковые в политическом, экономическом, социальном, правовом отношениях государства, то невозможно говорить о каком-либо ограничении или подавлении суверенитета. Страны-участницы на равных обладают возможностью обеспечить сохранность своих интересов. Но в случае существования более крупного и сильного государства (международного объединения, военно-политического блока), которое способно оказывать экономическое, военное, политическое и т. п. давление, суверенитет становится лишь формальным признаком. В случае расхождения интересов двух «неравных» стран для одной из них существует реальная военная и политическая угроза.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Бредихин А. Л.* Суверенитет как политико-правовой феномен: Монография. — М., 2014.

2. *Бусыгин А. В.* Нидерланды. — М., 1986.
3. Договор о Бенилюкс 1958 г. (перевод к. ю. н., доц. *Четверикова А. О.*) // <http://eulaw.edu.ru> URL: <http://eulaw.edu.ru/spisok-dokumentov-po-pravu-evropejskogo-soyuza/dogovor-o-benilyuks-1958-g-perevod-k-yu-n-dots-chetverikova-a-o/> (дата обращения: 3.03.2018).
4. *Кожевников В. В., Коженевский В. Б., Рыбаков В. А.* Теория государства и права: учебник. — М., 2016.
5. *Макарычев А.* Федерализм и регионализм: европейские традиции, российские перспективы // Политические исследования (Полис). — 1994. — № 5 (23).
6. *Марченко М. Н.*: Теория государства и права: учебник –2-е изд., перераб. и доп. — М., 2016.
7. *Матузова Н. И., Малько А. В.* Теория государства и права: курс лекций. —3-е изд., перераб. и доп. изд. — М., 2018.
8. *Мещерякова О. М.* Юридическая природа Европейского Союза и проблема суверенитета государств-членов. — М., 2009.
9. *Намазова А. С.* Бельгия: эволюция государственности в XVIII–XX веках. — М., 2008.
10. *Фадеев В. И.* Конституционное право: учебник для бакалавров. — М., 2014.
11. *Чиркин В. Е.* Законодательная власть. — М., 2008.
12. Государства Альпийского региона и страны Бенилюкс в меняющейся Европе / *Швейцер В. Я., Степанов А. И., Юданов Ю. И., Ходов Л. Г., Матвеев Р. Ф., Костюченко А. С., Серик Р. К., Пескова Л. В., Рыкин В. С., Шатохина-Мордвинцева Г. А., Тэвдой-Бурмули А. И., Шубина М. В., Павличук Е. И.* / Под ред. *Швейцер В. Я.* — М.: Весь мир, 2009.

*Хасыкова З. М.*¹

МИРОВЫЕ СУДЫ В СРЕДНЕВЕКОВОЙ АНГЛИИ: ИХ СТАНОВЛЕНИЕ

Аннотация: В статье рассмотрено становление мировых судов в средневековой Англии.

Ключевые слова: институт мировых судей, хранители мира, мировой судья, уголовное дело, сессии.

Институт мировых судей — это традиционный английский институт, представляющий собой связующее звено между населением и системой правосудия. Сэр Томас Скирм, главный чиновник департамента Лорд-канцлера, писал, что система мировой юстиции дает гражданам возможность увидеть, что закон — есть их закон, реализуемый такими же мужчинами и женщинами, как они сами². В данной статье будет кратко рассмотрено становление мировых судов в средневековой Англии. Данная тема актуальна в современном мире, так как мировой суд средневековой Англии является основоположником судов современности.

Становление мировой юстиции принадлежит временам правления Ричарда Львиное Сердце. В 1195 году он назначил первых «хранителей королевского мира». Их задачей являлись наказание и арест всех посягающих на мир и порядок, который установил король в государстве. Симон де Монфор в 1264 году хотел внести некоторые изменения, противопоставляя «хранителей мира» из местной элиты королевским шерифам. Но эти изменения не прижились.

Лишь в 1360 году мировой суд был учрежден на постоянной основе. В каждом графстве назначали должностные лица, которые задерживали преступников и доставляли их шерифам. Следовательно, именно помощники шерифа выступали в роли мировых судей. Во времена правления Эдуарда III в XIV веке был ликвидирован институт виконтов. Теперь их функции выполняли «хранители королевского мира», которых назначали только из местных землевладельцев. Также можно сказать, что институт мировых судей создавался с целью управы на местную исполнительную власть со стороны подчиненных, равно как компонент системы сдержек и противовесов. Поначалу хранители мира осуществляли только полицейские и административные функции. Позже их задачи усложнили, и они начали подготавливать дела для разбирательства

¹ ХАСЫКОВА Заяна Менкеевна, студентка 1 курса факультета непрерывного образования по подготовке специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Т. В. Андрейчук, старший преподаватель кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

² Михайлов А. Мировые судьи в Англии: история развития института // URL: <https://blog.pravo.ru/blog>.

в суде присяжных. Должность «хранителей мира» была переименована в «мировой судья», чтобы показать, что основной функцией судей является судебное разбирательство и осуждение всех нарушителей мира³. Данное преобразование обусловлено тем, что сессионный характер суда присяжных задерживал рассмотрение многочисленных простых уголовных дел. С 1368 года мировые судьи имели возможность исследовать простые уголовные дела без помощи других судей и присяжных — то есть в суммарном порядке.

Со второй половины XIV века возможности мировых судей увеличиваются. Теперь помимо мелких уголовных дел они могут исследовать крупные дела, которые даже караются смертной казнью. Четыре раза в год мировые судьи проводили «сессии», где рассматривали тяжкие преступления. Именно на этой основе в XV веке появился суд «четвертных сессий», а еще «малые сессии», на которых мировые судьи исследовали дела, которые не подлежали смотру четвертных сессий.

Уже в 1391 году мировые судьи исполняли свои прямые обязанности на безвозмездной основе, потому что король Ричард II воспрепятствовал выдаче жалования судьям. Со временем у мировых судей появлялись новые обязанности. Одну из обязанностей на судей возложили статутами 1461, 1554, 1555 годов — проведение предварительного исследования материалов обвинения перед тем, как оно будет передано Большому жюри.

В XVI–XVIII веках у мировых судей появилось право выдачи ордера на арест подозреваемых в совершении преступления, право произведения допроса подозреваемых и свидетелей по какому-либо делу, право выпуска подозреваемых под залог. Борьба Парламента за получение контроля над магистратами в плане их назначения и снятия с должности оставалась продолжительный период безрезультативной — вплоть до Славной революции 1688 года магистраты назначались только английскими монархами. В ответ на коррупцию мировой юстиции того периода времени в Англии и Уэльсе в 1792 году вводится институт стипендиариев. Это целиком оплачиваемые магистраты. Сначала они вводятся в Лондоне, а затем и в других больших городах Англии. Позже Актом о столичных полицейских судах 1834 года предусматривалось, что должности платных магистратов имели возможность занимать только лица, обладающие квалификацией барристеров.

В 1906 году отменяется имущественный ценз, который несколько веков составлял отличительную черту института мировых судей. Спустя 13 лет допуск к должности арбитров-магистратов приобрели женщины.

³ История становления и развития института мирового судьи // URL: <http://mglinaky.brj.sudrf.ru>.

Развитие судебно-правовой системы Англии происходило в условиях абсолютной монархии. Не только Королевской семьи, но и органов местного самоуправления. Вследствие этого образовалась современная правовая концепция государства. Судебная система Великобритании многоструктурная и включает в себя несколько уровней. Это способствует упрощению рассмотрения уголовных и гражданских дел⁴.

На современном этапе магистратские суды, в которых и задействованы мировые судьи, образуют основное звено английской судебной системы.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Михайлов А. Мировые судьи в Англии: история развития института // Электронный ресурс: <https://blog.pravo.ru/blog>.
2. История становления и развития института мирового судьи // Электронный ресурс: <http://mglinsky.brj.sudrf.ru>.
3. Судебная система Великобритании и ее особенности // Электронный ресурс: <https://businessman.ru>.
4. Ярков В. В. Гражданский процесс: учебник для вузов. — М.: Wolters Kluwer, 2006. С. 191–192.

⁴ Судебная система Великобритании и ее особенности // URL: <https://businessman.ru>.

Шляков В. С.¹

ОТНОШЕНИЕ ГОСУДАРСТВА К ЧЕЛОВЕКУ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: Статья посвящена исследованию отношения государства к человеку в современной России. В данной статье перечисляется ряд факторов, оказывающих или оказавших влияние на отношение государства к человеку в современной России, перечисляются проблемы, которые вызываются негативным влиянием данных факторов, предлагаются пути их решения.

Ключевые слова: государство, человек, проблема, фактор, развитие.

Отношение государства к человеку в современной России есть явление неоднозначное и противоречивое. Его противоречивость заключается в том, что государство, выполняя одну из своих основных функций — защиту прав и свобод, законных интересов человека, допускает в ряде случаев пренебрежительное к ним отношение. Проявление такого отношения в современной России можно проследить во многих областях государственной деятельности.

Примером данного отношения может послужить тот факт, что на сегодняшний день минимальный размер оплаты труда (МРОТ) (9489 руб.)² все еще не достиг прожиточного минимума (10328 руб.)³.

Следующим примером может послужить тот факт, что на сегодняшний день в России более 20 миллионов граждан проживают за чертой бедности, согласно заявлению Председателя Счетной палаты⁴.

Исходя из этого, можно сказать, что отношение к человеку со стороны государства в современной России находится в своем развитии и в данный период не в полной мере отвечает требованиям, предъявляемым к демократическому государству.

В каждом отдельно взятом государстве по ходу его исторического развития отношение к человеку менялось. На сегодняшний момент в мире нет государства, вышеуказанное отношение в котором можно было бы объективно избрать эталонным, идеальным во всех аспектах. Такой выбор невозможен потому, что

¹ ШЛЯКОВ Владимир Сергеевич, студент 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. В. Шундилов, доцент кафедры общетеоретических правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² *Замахина Т.* Размер имеет значение // Российская газета. — 2017, 15 декабря.

³ Постановление Правительства РФ от 08.12.2017 №1490 «Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации за III квартал 2017 г.» // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Глава Счетной палаты о 20,3 млн россиян за чертой бедности // Коммерсант. 2017, 22 декабря.

в каждом государстве существуют определенные недостатки. Данные недостатки проявляются как, в том числе, негативное воздействие определенных факторов, влияющих на отношение к человеку.

Такие факторы, в зависимости от того, о каком государстве идет речь, могут отличаться. В частности, в России такими факторами являются: отсутствие здоровой оппозиции, длительный опыт антидемократических режимов, пассивность населения.

Говоря о первом из вышеперечисленных факторов, прежде всего, необходимо понять, что именно противоречия, обоснованные претензии к государственной политике, способствуют благоприятному развитию отношения государства к человеку, так как само по себе противоречие является импульсом, способствующим развитию какого-либо предмета или явления.

Фактическое отсутствие в современной России оппозиции также негативно влияет на отношение государства к человеку. Данное влияние объясняется тем, что государственной власти, имеющей недостаточное количество объективной и весомой критики, затруднительно заметить некоторые недостатки в своей деятельности и, как следствие, исправить их. Оппозиция помогает действующей государственной власти корректировать свои действия, в том числе и в сфере социальной политики.

Говоря об оппозиции, стоит понимать также и то, что её действия должны быть направлены не на дестабилизацию внутригосударственной обстановки и подрыв авторитета государства на международной арене. Прежде всего, деятельность оппозиции должна быть направлена на своеобразный контроль действий государственного механизма в целом, критику этих действий, на предложение альтернативных программ, в том числе и в сфере социальной политики.

Примером того, как может сказаться длительное отсутствие оппозиции на отношение государства к человеку, может послужить советский период истории России. Совершенно ясно, что не только отсутствие критики действующего режима повлияло на отношение к человеку, сложившееся и проявляющееся в СССР в 30-х — первой половине 50-х годов. Всё же из исторического опыта становится понятно, что действия власти, не имеющей открытой критики, ничем не ограничены.

Решение проблемы отсутствия здоровой оппозиции в современной России заключается, прежде всего, в том, что, во-первых, действующая государственная власть не должна противодействовать её формированию, а во-вторых, в том, что сама оппозиция должна предложить реальную, а не эфемерную и крикливую программу своих действий⁵.

⁵ Пресс-конференция Президента Российской Федерации // Российская газета. 2017, 14 декабря.

Фактором, негативно повлиявшим на отношение государства к человеку в современной России, является и многолетний исторический опыт антидемократических режимов. На протяжении исторического развития в России сложилась определенная модель отношения государства к человеку, не предусматривающая постоянное и безукоризненное соблюдение прав и свобод человека. Подтверждением вышеизложенного является исторический опыт России, в частности, советского периода. Известно, что практически на всём протяжении существования Советского Союза человек был очень слабо защищен от воздействия государственного механизма. А государство, в свою очередь, обладало значительной властью над человеком.

Говорить, что в современной России отношение государства к человеку является тождественным отношению в советский период, — некорректно. Однако данная историческая практика оставила определенный памятный отпечаток на еще не сформировавшемся до конца отношении государства к человеку.

Следствие данного отношения проявляется, например, и в недоверии населения представителям властных структур. По данным ВЦИОМ на 2017 год более половины россиян выказали недоверие сотрудникам полиции. Это недоверие может быть обусловлено, в том числе, деятельностью правоохранительных органов во время репрессий 30-х годов.

Решением данной проблемы является воспитание в обществе и государстве, представленном отдельными государственными служащими, уважения к личности человека, его правам и свободам. Такое воспитание постепенно вытеснит отдельные черты советской модели взаимоотношений государства и человека и заменит их новыми, демократическими чертами.

Еще одним существенным фактором, оказывающим негативное влияние на отношение государства к человеку, является пассивность населения современной России. Пассивность проявляется в том, что в современной России населению малоинтересно активное участие в политической жизни государства, а также в том, что население прилагает недостаточно усилий для того, чтобы помочь власти улучшить отношение государства к своим правам и свободам. Как следствие такого проявления — очень слабо развито гражданское общество.

Одним из решений данной проблемы является формирование обширного среднего класса. Средний класс, как обширная прослойка населения, разделяющая немногочисленных бедных и богатых, будет способствовать поддержанию стабильности в государстве путем формирования гражданского общества, что, в свою очередь, благоприятно скажется на развитии отношения государства к человеку.

Однако для формирования обширного среднего класса государству необходима развитая экономика. В связи с чем будет уместно сказать, что проблему отношения государства к человеку в современной России можно решить путем,

в том числе, улучшения экономической ситуации в стране. Под программой улучшения экономической ситуации подразумеваются такие действия государства, как поддержка малого бизнеса, борьба с монополиями, оптимизация производства, поиск новых рынков сбыта продукции.

В целом, говоря о проблеме отношения государства к человеку, стоит повторить, что это отношение находится в своем развитии и еще не до конца соответствует чертам демократического государства. Важно понимать, что пассивное отношение человека к своим правам и свободам, защите своих законных интересов является не меньшей, а зачастую даже большей проблемой, чем отдельные недоработки государства.

Таким образом, можно сделать вывод, что в отношении государства к человеку в современной России имеется ряд недостатков, проблем, попытки решения которых сегодня должно предпринимать как само государство, так и общество в лице отдельно взятого человека, борющегося за свои права и свободы.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Глава Счетной палаты о 20,3 млн россиян за чертой бедности // Коммерсант. 2017 год, 22 декабря. — URL: <https://www.kommersant.ru/doc/3505539>.
2. *Замахина Т.* Размер имеет значение // Российская газета. 2017, 15 декабря. — URL: <https://rg.ru/2017/12/15/gosduma-priniala-zakon-o-povyshenii-minimalnoj-zarplaty.html>.
3. Постановление Правительства РФ от 08.12.2017 №1490 «Об установлении величины прожиточного минимума на душу населения и по основным социально-демографическим группам населения в целом по Российской Федерации за III квартал 2017 г.». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_284745.
4. Пресс-конференция Президента Российской Федерации // Российская газета. 2017, 14 декабря. — URL: <https://rg.ru/2017/12/14/putin-dal-sovet-oppozicii-kak-stat-konkurentosposobnoj.html>.

СЕКЦИЯ
«ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА — ШКОЛА ОБРЕТЕНИЯ
ПРОФЕССИОНАЛЬНЫХ НАВЫКОВ
БУДУЩЕГО ЮРИСТА»

Батчаева М. Р.¹

**ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА КАК СОСТАВНАЯ ЧАСТЬ СОВРЕМЕННОГО
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ**

Аннотация: Рассматриваются пути оптимизации вклада юридической клиники в профессиональное обучение студентов-юристов. Для достижения этого результата целесообразно придать Юридической клинике статус не просто структурного подразделения образовательного учреждения высшего профессионального образования, но статус кафедры, так как все виды деятельности, которые осуществляет кафедра, присущи и Юридической клинике.

Ключевые слова: юридическая клиника, кафедра, учебный процесс, профессиональная подготовка юристов, высшее юридическое образование.

Юридическая клиника представляет собой важнейший инструмент повышения качества подготовки юристов, что является основным приоритетом высших образовательных учреждений.

Основными направлениями развития института юридической клиники являются повышение качества высшего юридического образования, и оно напрямую зависит от включения в систему обучения практико-ориентированных компонентов. В данном аспекте необходимо развитие юридических клиник в процессе подготовки будущих юристов, действующих в качестве структурных подразделений высших учебных заведений. Клиническое юридическое обучение должно основываться как в специальной предварительной теоретической подготовке студентов-юристов, так и в практической работе по оказанию бесплатной правовой помощи малоимущим и другим социально незащищенным категориям граждан.

¹ БАТЧАЕВА Марьям Рамазановна, студентка 4 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Ф. Ружейников, заведующий юридической клиникой Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», заслуженный юрист Российской Федерации, судья в отставке).

На сегодняшний день актуальной проблемой современного юридического образования является недостаточная подготовка студентов бакалавриата и магистратуры к практической деятельности, и это обуславливается, прежде всего, разрывом высшего образования и запросами практики. Существует необходимость в повышении качества юридического образования, для этого профессиональному юридическому сообществу необходимо активизировать функции по расширению практико-ориентированной составляющей в обучении студентов, изменению в методах и подходах к преподаванию на некоторых этапах обучения.

Способом решения проблемы подготовки бакалавров и магистров по специальности «юриспруденция», обладающих к моменту присвоения квалификации о высшем образовании знаниями, умениями, навыками, а также профессионально значимыми личностными качествами, соответствующими запросам работодателей и общества, является обучение студентов в юридической клинике. Для современного российского юридического образования юридические клиники являются относительно новым явлением. В последние годы все большее распространение получают юридические клиники, это связано с тем, что в законодательстве закрепилось данное понятие. Так, в Федеральном законе «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» говорится о том, что юридические клиники наряду с негосударственными центрами входят в негосударственную систему бесплатной юридической помощи². В «Основах государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан», утвержденных Президентом РФ 28 апреля 2011 г. № Пр-1168, указывается, что одной из мер государственной политики в области образования и воспитания подрастающего поколения, юридического образования и подготовки юридических кадров является распространение положительного опыта образовательных учреждений высшего профессионального образования, осуществляющих подготовку юридических кадров, по созданию и функционированию юридических клиник как формы оказания учащимися бесплатной квалифицированной юридической помощи населению³. Министерство образования и науки Российской Федерации в своем приказе от 28 ноября 2012 г. № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» регламентировало порядок создания и деятельности

² Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

³ «Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан» (утв. Президентом РФ 28.04.2011 № Пр-1168).

юридических клиник на базе образовательных учреждений⁴. Названный приказ позволяет использовать клиники как площадки для формирования у студентов профессиональных компетенций. В приказе Министерства образования и науки Российской Федерации от 14.12.2010 г. № 1763 «Об утверждении и введении в действие федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по направлению подготовки 030900 Юриспруденция (квалификация (степень) «магистр»)» термин «юридическая клиника» употребляется как: 1) инновационная технология обучения, развивающая навыки консультационной работы, принятия решений, межличностной коммуникации, лидерские и другие необходимые юристу личностные и профессиональные качества (п. 7.12.); 2) место прохождения студентами учебной и производственной практик, которые могут включать в себя научно-исследовательскую, педагогическую практики, юридическое консультирование (п. 7.15.)⁵. Все вышеуказанные нормативные правовые акты не содержат прямого предписания образовательным организациям высшего образования создавать юридические клиники, не регламентируют требования к содержанию, форме и методам обучения студентов в ней, материально-техническому оснащению.

В данных условиях именно юридическая клиника как структурное подразделение факультета права вуза может быть эффективным средством контроля вуза за надлежащей актуализацией полученных студентами профессиональных навыков и умений, а также местом реального формирования у студентов практической базы.

На сегодняшний день внутренний и внешний рынок труда усиливает влияние соотношения теоретической и практической профессиональных компетенций выпускников юридических вузов. В этой связи актуализируется вопрос внедрения средств и методов клинического юридического образования в практику юридических факультетов вузов страны посредством включения «юридических клиник» в учебные программы юридических факультетов в качестве обязательных предметов, которые бы включались в учебную нагрузку преподавателей, курирующих юридические клиники.

⁴ Приказ Минобрнауки России от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.12.2012 № 26198).

⁵ Приказ Минобрнауки РФ от 14.12.2010 № 1763 (ред. от 31.05.2011) «Об утверждении и введении в действие федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по направлению подготовки 030900 Юриспруденция (квалификация (степень) «магистр»)».

Как справедливо отмечается в научной статье под названием «Юридическая клиника: статус в структуре образовательного учреждения», именно кафедры в структуре образовательных учреждений высшего профессионального образования осуществляют учебную, методологическую, научно-исследовательскую и воспитательную работу, все эти перечисленные виды деятельности присущи и юридической клинике. В то же время юридическая клиника нуждается в повышении ее престижа, в том числе и административными мерами, для исключения конкуренции между работой в юридической клинике и учебным процессом, осуществляемым на кафедрах вуза. Преподаватели с опытом практической юридической работы, включенные в состав кафедры, могут передать студентам поистине бесценные практические навыки и обеспечить профессиональную преемственность, участвуя в работе юридической клиники не на общественных началах, а в русле учебного процесса⁶.

Таким образом, следует сказать о том, что практические навыки, полученные в результате обучения в юридической клинике, являются важнейшей составляющей получения высшего юридического образования.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан» (утв. Президентом РФ 28.04.2011 № Пр-1168) // Российская газета. — № 151. — 14.07.2011.
2. Приказ Минобрнауки РФ от 14.12.2010 № 1763 (ред. от 31.05.2011) «Об утверждении и введении в действие федерального государственного образовательного стандарта высшего профессионального образования по направлению подготовки 030900 Юриспруденция (квалификация (степень) “магистр”)» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 01.02.2011 № 19648) // «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти». № 14, 04.04.2011 (федеральный государственный образовательный стандарт не приводится).
3. Приказ Минобрнауки России от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.12.2012 № 26198) // Российская газета. — № 298. — 26.12. 2012.
4. Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. — 28.11.2011. — № 48. — Ст. 6725.
5. Юридическая клиника: статус в структуре образовательного учреждения / Е. В. Топильская, В. Ф. Ружейников // Петербургский юрист. — 2017. — № 2 (15). — С. 130–133.

⁶ Юридическая клиника: статус в структуре образовательного учреждения / Е. В. Топильская, В. Ф. Ружейников.

*Воробьева А. В.*¹

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ МЕДИАЦИИ ПО СЕМЕЙНЫМ СПОРАМ

Аннотация: Рассмотрены основные правовые аспекты медиации, ее принципы, выявлены особенности применения медиации в разрешении семейных споров, приведена основная статистика дел, возникающих из семейных правоотношений, и статистика урегулирования их посредством медиации, выделены перспективы и проблемы применения медиации в семейных спорах.

Ключевые слова: медиация, медиация в семейных спорах, принципы медиации, обязательность медиации в семейных спорах, перспективы медиации в семейных спорах.

В мировой и российской юридической науке и практике в последнее время все чаще обращаются к медиации как к универсальному способу досудебного урегулирования споров. Это особенно актуально, поскольку медиация уже доказала свою эффективность в этом качестве. Что же такое медиация? В целом можно сказать, что медиация — это сам процесс переговоров участников спора с участием третьего, независимого и беспристрастного, лица, называемого медиатором. В Российской Федерации существует Федеральный Закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010 №193-ФЗ. Этот закон описывает цели применения медиации, содействие развитию партнерских деловых отношений и формированию этики делового оборота, гармонизации социальных отношений².

Важно понимать, что медиация строится на определенных принципах.

1. Добровольность. Этот принцип предполагает, что все участники медиации находятся на ней добровольно и имеют желание разрешить спор.
2. Нейтральность медиатора. Все стороны для медиатора равны, и он равен в отношении к ним. Также это значит отсутствие какого-либо знакомства, как со сторонами, так и с самой ситуацией. Вся информация о конфликте должна поступать непосредственно от участников медиации.
3. Конфиденциальность. Медиатор не может разглашать сведения, узнаваемые в процессе медиации. Медиатор не может быть вызван в качестве

¹ ВОРОБЬЕВА Анастасия Витальевна, студентка 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. Н. Квашенко, работник юридической клиники Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

² Федеральный закон от 27.07.2010 №193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп., вступившими в силу с 01.09.2013) п. 1 ст. 1.

свидетеля. Этот принцип не касается информации о совершенном или готовящемся преступлении.

4. Равноправие. И стороны, и медиатор равны в процессе медиации.
5. Сотрудничество. Медиация нужна для того, чтобы выработать пути решения проблемы. Поэтому, в отличие от судебного разбирательства, здесь применяется принцип сотрудничества, а не принцип состязательности. Интересно, что исполнение медиативного соглашения — соглашения, которое было достигнуто в процессе медиации, осуществляется на основании принципов добровольности и добросовестности. Медиатором может быть любое дееспособное физическое лицо, не имеющее судимости. Медиатор не имеет право оказывать юридические услуги. Применение медиации именно в семейных спорах представляется одним из наиболее важных направлений. Ведь основная особенность таких споров в том, что они происходят между людьми, имевшими продолжительные взаимоотношения, между людьми, тесно связанными друг с другом. Разрыв подобных отношений может негативно сказаться на всех участниках семейного спора, особенно страдают дети. В рекомендации № R (98)1 Комитета министров Совета Европы отмечается, что «использование медиации в семейных спорах имеет перспективы:

- Улучшить общение между членами семьи;
- Снизить конфликтность между участвующими в споре сторонами;
- Позволить мирное разрешение спора;
- Позволить продолжение личных контактов между родителями и детьми;
- Снизить социальные и экономические издержки раздельного проживания и развода для самих сторон и для государств»³.

Еще одной особенностью семейных споров является то, что, помимо супругов, стороной семейного спора также являются дети. Это создает повышенную сложность в урегулировании конфликтов, так как разрешенный спор между родителями не всегда означает разрешенный спор между родителями (или родителем) и детьми. В части 2 ст. 22 СК РФ указано, что при рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд может принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают

³ Рекомендации № R (98)1 Комитета министров Совета Европы государствам-членам о семейной медиации // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.refworld.org.ru/pdfid/55c478324.pdf>. — Заглавие с экрана (дата обращения: 27.03.2018).

на расторжении брака⁴. Однако судья обязан, согласно п. 5 ст. 150 ГПК РФ, принять меры по заключению сторонами мирового соглашения, в том числе по результатам проведения в порядке, установленном федеральным законом, процедуры медиации⁵, которую стороны вправе проводить на любой стадии судебного разбирательства. Обратимся к данным судебной статистики, представленным Судебным Департаментом при Верховном Суде Российской Федерации. За первое полугодие 2017 года дел о расторжении брака супругов, имеющих детей, поступило — 199231, из них урегулировано с помощью медиации — 59. Дел о расторжении брака бездетных супругов или супругов, имеющих взрослых детей, поступило — 45945, урегулировано с помощью медиации — 5. Дел о разделе совместно нажитого имущества — 18919, урегулированы медиацией — 60, дел о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетних детей — 161477, решены посредством медиации — 10. Дел о лишении родительских прав — 25466, решены медиацией — 6, об ограничении родительских прав — 3742, решены медиацией — 3. Споров, связанных с воспитанием детей, поступило — 14225, урегулированы медиацией — 83. Всего споров из семейных правоотношений поступило — 535373, из них разрешены с помощью медиации — 257. Как видно из приведенной статистики, применение медиации приводит к положительному результату, но, однако, недостаточному. Очевидно, что расширение практики применения медиации в семейных вопросах снизило бы количество разводов и соответственно споров, связанных с определением места проживания ребенка, определением режима общения с ребенком отдельно проживающего родителя, разделом совместно нажитого имущества. Эта подтверждается опытом западных стран. Однако для Российской Федерации медиация является сравнительно новым институтом и спрос на нее достаточно низок. Необходимо также учитывать, что не все семейные споры подлежат урегулированию с помощью процедуры медиации. По мнению Шелепиной Е. А., и в этом с ней трудно не согласиться, оценивать возможность применения медиации необходимо в каждом случае индивидуально. Применение медиативной процедуры будет невозможно в случаях домашнего насилия, совершения преступлений в отношении членов семьи, злоупотребления алкоголем, наркомании, игромании⁶. В целом отмечается,

⁴ См. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017). Ч. 2, ст. 22.

⁵ См. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 07.03.2018). П. 5, ст. 150.

⁶ См. Шелепина Е. А. Особенности применения медиации к спорам, возникающим из семейных правоотношений / Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2014 // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-primeneniya-mediatsii-k-sporam-voznikayuschim-iz-semeynyh-pravoотноsheniy>. — Заглавие с экрана (дата обращения: 28.03.2018).

что споры, возникающие из семейных правоотношений, представляют собой хороший пример медиабельности, поскольку стороны в большинстве случаев способны на компромисс в силу, как уже отмечалось, длительности и важности семейных отношений. Интересно, что медиация получила наиболее широкое распространение именно как процедура урегулирования семейных споров. Высказывается мнение о необходимости дополнения Семейного Кодекса Российской Федерации нормами, которые регламентировали бы применение медиативной процедуры в семейных спорах⁷.

В научной литературе существует также идея о законодательном закреплении обязательной процедуры медиации по большинству споров, возникающих из семейных правоотношений, в первую очередь для споров с участием несовершеннолетних детей. При этом медиативная процедура должна быть законодательно урегулирована в достаточной мере. Стоит учитывать, что чрезмерность правовой регламентации, ее излишняя формализация будет тормозить популяризацию медиации среди широких слоев населения⁸ и усложнит сам процесс выработки медиативного соглашения, а, следовательно, снизит эффективность медиации. Вопрос же обязательности введения процедуры медиации является достаточно спорным. Обычно постулируется, что закрепление обязательной медиации будет защищать права и интересы детей, поможет сохранить нормальные отношения между супругами, что, в свою очередь, снизит нагрузку на судебную систему.

Однако нужно заметить, что одним из принципов медиации является ее добровольность. Не будет ли введение обязательной медиации в семейных спорах нарушением этого принципа? И в таком случае встанет вопрос о ее целесообразности. Ведь если у сторон нет намерения и желания разрешить конфликт и прийти к компромиссу, то работа медиатора может не возыметь никакого эффекта. К тому же не вполне освещен вопрос о том, кто понесет издержки за обязательную медиацию. Здесь видится несколько вариантов: либо все издержки понесет государство, либо стороны. Возможен также вариант, в котором издержки за удавшуюся медиацию, то есть ту, в которой достигнуто медиативное соглашение, понесут сами стороны, а за неудавшуюся — государство. Стоит отметить, что применение медиативных процедур крайне важно в семейных спорах. Вовремя проведенная грамотная медиация способна спасти семьи от развала, детей от потрясений, уменьшить конфликты в семье, снизить

⁷ См. Дерюшева О. И. Медиация в семейных спорах // Журнал «Территория науки». 2017. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/mediatsiya-v-semeynyh-sporah>. — Заглавие с экрана (дата обращения: 28.03.2018).

⁸ См.: Там же.

социальную напряженность, что окажет крайне позитивное влияние на общество и государство в целом.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 07.03.2018).
2. *Дерюшева О. И.* Медиация в семейных спорах // Журнал «Территория науки». 2017. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/mediatsiya-v-semeynyh-sporah>. — Заглавие с экрана (дата обращения: 28.03.2018).
3. Рекомендации № R (98)1 Комитета министров Совета Европы государствам-членам о семейной медиации // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.refworld.org.ru/pdfid/55c478324.pdf>. — Заглавие с экрана (дата обращения: 27.03.2018).
4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 29.12.2017).
5. Федеральный закон от 27.07.2010 №193-ФЗ (ред. от 23.07.2013) «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» (с изм. и доп., вступившими в силу с 01.09.2013).
6. *Шелепина Е. А.* Особенности применения медиации к спорам, возникающим из семейных правоотношений // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2014. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-primeneniya-mediatsii-k-sporam-voznikayuschim-iz-semeynyh-pravootnosheniy> — Заглавие с экрана (дата обращения: 28.03.2018).

*Ковалева М. С.*¹

ПСИХОЛОГИЯ ОБЩЕНИЯ СТУДЕНТА-КОНСУЛЬТАНТА ПРИ РАБОТЕ С ГРАЖДАНАМИ

Аннотация: Автор характеризует и анализирует особенности психологического общения студента-консультанта при работе с гражданами в рамках юридической клиники.

Ключевые слова: юридическая клиника, психология граждан, студент-клинист, работа с гражданами, бесплатная юридическая помощь, конструктивное общение, психотехника, профессиональное общение.

Термин «Юридическая клиника» берет свое начало в начале XX века, когда в 1900 году в одном немецком журнале под названием «Газета немецких юристов» была опубликована статья профессора Георга Фроммгольда под названием «Юридические клиники». Георг Фроммгольд указывал на то огромное значение, какое имеют для врачебной практики клиники, существующие при медицинских учреждениях, он также высказывал свою позицию насчет устройства клиники при юридических высших учебных заведениях, где учащиеся разбирали бы под руководством профессора не придуманные учебные задачи, а сталкивались с реальной юридической практикой, нарабатывая тем самым опыт ведения дел.

История развития термина «юридическая клиника» в России берет своё начало в середине XIX века. В 40-е годы на юридическом факультете Казанского университета была создана первая в России юридическая клиника. Её создателем был выдающийся российский цивилист — Д. И. Мейер, который выступал за практическую подготовку студентов. Так же, как и Георг Фроммгольд, Мейер Д. И. проводил параллель между будущими врачами и студентами-юристами, утверждая, что практическая подготовка и умение работать с людьми — важная часть обучения для будущего юриста, которое должно идти вместе с теоретическими знаниями, даваемыми университетом.

Так в России появились юридические клиники, которые могли посещать, кроме клиницистов, и иные студенты — слушатели, которые лишь присутствовали при объяснениях профессора и клиницистов, не принимая непосредственного участия в занятиях, но перенимая большую часть опыта.

Говоря о нормативно-правовых актах, связанных с профессиональной деятельностью юридических клиник, необходимо упомянуть право граждан

¹ КОВАЛЕВА Мария Сергеевна, студентка 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. Н. Квашенко, администратор юридической клиники Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

на бесплатную юридическую помощь, которое закреплено в Конституции Российской Федерации.

Так, в статье 48 Конституции Российской Федерации говорится: «В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно»². 30 августа 1999 года Минобразования РФ издало приказ № 433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров», утвердивший перечень вузов, на базе которых предусматривалось открытие «правовых клиник» для оказания бесплатной юридической помощи населению³.

Также бесплатную юридическую помощь могли оказывать адвокатура, нотариат и другие организации. Сложность в оказании данных услуг состояла в первую очередь в том, что квалификационных требований к лицам, оказывающим юридическую помощь, просто не существовало.

Пожалуй, самый важный нормативно-правовой акт, определивший становление и правовой статус юридических клиник в ВУЗах, появился 21 ноября 2011 года. Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», который определил основные квалификационные требования к лицам, оказывающим юридическую помощь, так и закрепил статус юридических клиник на законодательном уровне, четко определив организационно-правовые основы их деятельности⁴. В последние годы в Российской Федерации растет число юридических клиник, что происходит вполне обоснованно.

Во-первых, с учетом большого числа нарушений закона в отношении граждан потребность государства в оказании квалифицированной юридической помощи с каждым днем растет и становится все более актуальной проблемой. Во-вторых, клиники дают отличную практическую основу студентам, а также возможность получить практический опыт, реализовать полученные теоретические знания на практике, к конкретным жизненным ситуациям. Все это в совокупности способствует созданию эффективной системы юридического образования в Российской Федерации и подготовке квалифицированных юристов. В-третьих, большое число граждан из различных социально-незащищенных слоев населения остро нуждаются в получении бесплатной юридической помощи, о чем четко сказано в ч. 2 ст. 48 Конституции РФ.

² Конституция Российской Федерации от 12.12.1993.

³ Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

⁴ Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

В-четвертых, юридическая грамотность большинства населения слишком низка, чтобы самостоятельно защищать свои права, а также невозможность простым обывателям правильно разобраться в нормативно-правовых актах и действовать самостоятельно.

Практика показывает: на приём в юридические клиники ВУЗов приходят люди из социально-незащищенных, а также малообеспеченных слоев населения, которые в силу тяжелых жизненных обстоятельств находятся в различных негативных эмоциональных состояниях, таких, как депрессия или фрустрация. Понятно, что при общении с такими людьми сложности могут возникнуть даже у профессионально-подготовленных юристов, знающих и понимающих психологию человека.

Часто граждане не в полной мере доверяют студенту-консультанту, сомневаясь в его профессиональных способностях в силу возраста, — так называемый барьер «возраста». Также распространенная проблема новичка-консультанта состоит в боязни общения с незнакомым человеком, который в большей степени надеется на помощь.

Какой бы природы ни были психологические барьеры, от них следует избавляться, ведь гражданам, находящимся в сложной жизненной ситуации, будет трудно поделить проблему и донести все данные объективно, не утаив ничего важного, если они будут испытывать напряжение во время приёма.

Избавиться от них можно, совершенствуя свои навыки общения с людьми, тем самым нарабатывая опыт ведения дел, что очень поможет студенту в будущей профессии.

Надо учиться психотехнике юриста, которая включает:

- ▶ психологические средства, способы и приемы их использования;
- ▶ психотехнику речи (повседневной, выступлений перед гражданами, судебной);
- ▶ психотехнику общения;
- ▶ психотехнику действий (психологических и «чисто» юридических — следственных, оперативно-розыскных, административно-предупредительных и иных).

Не стоит забывать, что психотехника в деятельности юриста имеет существенные особенности. Речь, слово, движение, действие в юридической деятельности — это не простая передача информации. Они не могут быть вырваны из системы правоотношений и морали. Их правильность или неправильность всегда несут в себе признаки справедливости-несправедливости, добра и зла, долга и ответственности. Поэтому к использованию всех составляющих психотехники юристу надо подходить с позиций этого критерия, соблюдая все правовые нормы и нормы морали. Отсюда вытекают и другие требования: культуры, вежливости, уважения собеседника; *Не стоит забывать такой особенности,*

как *правовой профессионализм* — умение выражать мысли профессионально, используя профессиональные понятия и термины, профессиональные выражения и речевые обороты. Естественно, *этика*, то есть доброжелательность, гуманность, соответствие речи моральным нормам и нормам этики и этикета в общении с гражданами очень и очень важно.

В соответствии с этими свойствами профессионал должен готовить каждую свою речь, анализировать ее итоги и совершенствовать ее. Все эти факторы складывают психологическую культуру студента-консультанта, а в будущем и юриста. Суть психологической культуры заключается, согласно Р. Немову, в оценке способностей юриста, которые он обнаруживает в определенной ситуации. На этом основании можно определить социальную роль юриста, его профессиональные возможности предусмотреть следующие действия. Понятно, что социальное ожидание будет приближаться к реальности тогда, когда человека знают продолжительное время и наблюдают за ним.

Второй уровень психологической культуры — эмпатия, Р. Немов определяет ее как способность юриста понимать других людей, их внутреннее состояние, переживание, волнение и т. п. Здесь сказывается умение юриста раскрыть скрытые (особенно преступные) намерения людей, ощутить их восприятие, искренность или неискренность во взаимоотношениях. Т.е. уровень психологической культуры на этом этапе должен помочь юристу настроиться на общение с собеседником с целью эффективного психологического влияния на него.

В итоге между юристом и гражданином должно возникнуть доверие, которое будет ограничиваться конкретной ситуацией общения. Надо расположить к себе гражданина, то есть перед тем, как приступить к сути проблемы, необходимо настроиться на «волну» гражданина. В этом нам поможет повторение движений пришедшего, а также копирование его манеры общения. К примеру, если гражданин любит размахивать руками при общении и говорить с некоторыми задержками, следует делать то же самое, ведь с точки зрения психологии людям комфортнее общаться с теми, кто похож на них. Однако копировать поведение нужно с некоторой осторожностью, чтобы гражданин не заметил это и не подумал, что вы специально пародируете его.

Не загружайте его сложными терминами, описывая перспективы работы на сухом юридическом языке, иначе клиент начнёт испытывать сопротивление из-за страха непонимания. Поэтому в процессе общения нужно общаться с гражданами на бытовом языке, подкрепляя свои слова яркими жизненными примерами и положительной практикой.

Юрист должен контролировать в своём поведении определённые жесты, чтобы выглядеть уверенным в своих словах и решениях.

Подводя итог, стоит отметить, что с каждым годом необходимость получения бесплатной юридической помощи неуклонно растёт. Безусловно, от юриста

требуется высокая профессиональная квалификация. Но не стоит забывать о приёмах и правилах юридической психологии, которые позволяют сделать взаимодействие юриста и гражданина более эффективным. Мы считаем, что юридические клиники являются необходимым институтом не только для обретения практического опыта, но и для получения знаний в области профессионального общения с гражданами.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993.
2. Научная работа на тему «Юридические клиники в Российской Федерации: историко-правовой и психологический аспекты деятельности» Е. В. Васькэ, д-р психол. наук, профессор, кафедра уголовного права и процесса, ФГАОУ ВО «Нижегородский государственный университет.
3. Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».
4. Организация и управление в юридической клинике: опыт практической деятельности в современной России / Отв. ред. Л. А. Воскобитова, Л. П. Михайлова, Е. С. Шугрина. — М.: Дело, 2003. — 304 с.

*Лужецкий М. М.*¹

История развития юридических клиник в России

Аннотация: Статья посвящена становлению юридических клиник как основы бесплатной юридической помощи в России в период с конца XIX века по наше время. В статье рассматриваются определенные этапы развития юридических клиник в различные исторические периоды России, их особенности, сходства и отличия.

Ключевые слова: юридическая клиника, бесплатная помощь, история развития, правовая клиника, клиники в России, юридическая помощь.

Прежде чем рассмотреть историю развития юридических клиник в России, следует понять, что же такое юридическая клиника, дать определение этому понятию. В этом случае следует обратиться к Федеральному закону от 21.11.2011 №324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», из толкования которого вытекает, что юридические клиники входят в негосударственную систему бесплатной юридической помощи и создаются на базе образовательных организаций высшего образования для реализации в первую очередь правового просвещения населения и формирования у обучающихся по юридической специальности навыков оказания юридической помощи, а также иных целей, указанных в данном Федеральном законе.

Это касается юридических клиник в современной России, а какой была юридическая клиника до этого? Когда впервые стали упоминать этот термин и что вкладывалось в это понятие раньше?

Здесь мы и переходим непосредственно к истории юридических клиник и по мере приближения к нашему времени будем видеть их развитие.

Первое употребление термина «юридическая клиника» приписывают Дмитрию Ивановичу Мейеру, российскому юристу-цивилисту, общественному деятелю, который жил в середине XIX века. В статье «О значении практики в системе юридического образования» он как бы сравнивал юридические клиники и практические занятия студентов медицинских учреждений. То есть, как студенты-медики применяют свои теоретические знания на практике ещё во время обучения, так и юристы в своих учебных заведениях должны этим заниматься для закрепления своих знаний на практике, решая настоящие дела в клиниках. Решение таких дел заключалось лишь в устной или письменной

¹ ЛУЖЕЦКИЙ Максим Михайлович, студент 3 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Ф. Ружейников, заведующий юридической клиникой Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», заслуженный юрист Российской Федерации, судья в отставке).

консультации заявителя, представлять их в суде сотрудникам клиники не представлялось возможным.

Д. И. Мейер, открыв первый аналог юридической клиники на базе юридического факультета Казанского университета в 40-е годы XIX века², всё же не получил всеобщего признания, и юридическим клиникам так и не суждено было распространиться в других высших учебных заведениях.

Затем Иосиф Соломонович Иосилевич, кишиневский присяжный поверенный, сформулировал основную задачу, которую должна выполнять каждая юридическая клиника. В ней говорилось о том, что студентам-юристам следует показать суть того, чем предстоит им заниматься в своей профессиональной деятельности, не только из учебников, а также из реального дела. То есть показать им применение права для всестороннего усвоения их деятельности.

Начало XX века ознаменовало оживленную дискуссию в литературе многих ученых-цивилистов о создании правовых клиник при учебных заведениях. И. С. Иосилевич, А. Люблинский, Г. Фроммгольд, Г. Ф. Шершеневич и многие другие высказывались за открытие такого рода правовых консультаций. «Однако реализовать проект юридической клиники в начале XX века так никому и не удалось, идея осталась невостребованной»³.

В советское время тема юридических клиник не обсуждалась и была забыта в связи с различными причинами: из-за нестабильной политической ситуации, перемены взглядов на правовую политику страны и многих других причинах.

Вернуться к данной теме в России удалось лишь в 90-е годы XX века. 20 ноября 1995 года на юридическом факультете ПетрГУ была организована одна из первых современных юридических клиник в России на основании приказа ректора ПетрГУ Васильева В. Н. Содействие созданию Юридической клиники ПетрГУ оказали Союз юристов Республики Карелия, Вермонтская Ассоциация юристов (США) и Юридическая клиника Саулт-Роялтона Вермонтской школы права, а также Коллегия адвокатов Республики Карелия и Министерство юстиции Республики Карелия⁴.

При этом правовое регулирование данной деятельности началось лишь с 1999 года в связи с изданием приказа Министерством образования РФ от 30 сентября 1999 г. В нем данное ведомство поддерживает создание

² Моисеенко Д. А. Психологические особенности работы с гражданами на приёме в юридических клиниках // Сборник статей по материалам ежегодной научной конференции студентов, магистрантов и соискателей, 2017. — 400 с.

³ Юрицин А. Е., Жиляев А. В. Юридические клиники в России: история и современность // Проблемы правового регулирования в современном обществе: материалы междунар. науч.-практ. конф. (25 мая 2005 г.). — Омск, 2005. — С. 193.

⁴ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: https://petsru.ru/structure/314/low_clinic##t20c.

бесплатных юридических консультаций при вузах, которые получили название «правовые клиники». Также в данном приказе министерство утверждало перечень вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров, на базе которых предусмотрено открытие правовых консультаций («Правовых клиник») для населения⁵. Всего в этот перечень вошло 19 вузов по всей стране, включая такие, как Санкт-Петербургский государственный университет, Дальневосточный государственный университет, Казанский государственный университет и другие. Благодаря вышеуказанному приказу началось осуществление методического руководства и научного сопровождения деятельности «правовых клиник», содействие в последующем создании «правовых клиник» в других вузах, осуществляющих подготовку юридических кадров⁶. Тем самым данный приказ стал первым толчком в развитии современных юридических клиник на законодательном уровне.

Позже, в 2011 году, был принят Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи», который уже официально закрепил термин «юридическая клиника», а также указал категории граждан, которые имеют право на получение бесплатной юридической помощи, и цели, для которых должны создаваться юридические клиники. Здесь, так же как и по первоначальной задумке юридических клиник, студенты оказывали лишь устную или письменную консультацию гражданам, представлять заявителей в суде они не могли. В 2012 году вышел приказ Министерства образования и науки РФ от 28.11.2012 № 994, который урегулировал порядок создания образовательными организациями высшего образования юридических клиник и порядок их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи⁷.

На данный момент в России почти на каждом юридическом факультете вузов есть своя собственная юридическая клиника. Они помогают студентам использовать свои знания на практике, столкнуться с реальными делами и почувствовать себя в роли настоящих юристов. Но ко всему этому юридическими клиниками оказывается помощь тем слоям населения, которые не имеют возможности юридически проконсультироваться за деньги. Это такие слои населения, как инвалиды, пенсионеры, ветераны труда, матери-одиночки и другие. Таким образом, происходит взаимная помощь с двух сторон, для чего изначально и задумывались юридические клиники.

⁵ Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 №433 (ред. от 01.03.2004) «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров» // СПС «Консультант Плюс».

⁶ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rgup.ru/?mod=pages&id=204#>.

⁷ Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

На официальных сайтах юридических вузов обычно присутствует небольшая информация об их юридической клинике: план работы, отчёт работы, цели деятельности клиники, задачи клиники. Так, например, на сайте РГУП указано, что задачами клиники является формирование и развитие профессиональных навыков у студентов, оказание адресной правовой помощи социально-незащищенным гражданам на безвозмездной основе, социализация студентов-юристов и другие⁸.

Узнать о расположении юридических клиник граждане могут из совершенно разных источников: из официальных сайтов вузов, блогов в сети Интернет, информации в судах и т. д. Также существует так называемая «карта бесплатной юридической помощи», созданная центром развития юридических клиник. Пока что далеко не все Клиники входят туда, однако, по запросу и регистрации на сайте есть возможность закрепления своей юридической клиники на карте.

Подводя итоги, можно увидеть, что история развития юридических клиник в России довольно небольшая. В данной сфере юридической помощи ещё есть направления развития. При поддержке государства и правильной политике развития юридические клиники смогут стать полноправной частью юридической помощи. Все больше и больше людей станут доверять им, обращаться за первичной консультацией для дальнейшего разрешения и уяснения дела. У студентов будет больше практики, разнообразия в решении дел, каждый сможет попробовать разные сферы гражданских дел.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Федеральный закон от 21.11.2011 №324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
2. Приказ Минобрнауки РФ от 30.09.1999 №433 (ред. от 01.03.2004) «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров» // СПС «Консультант Плюс».
3. Приказ Минобрнауки России от 28.11.2012 №994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» (Зарегистрировано в Минюсте России 19.12.2012 №26198).
4. *Мейер Д. И.* О значении практики в системе современного юридического образования. — Казань: Типография Казанского университета, 1855. — 50 с.
5. *Моисеенко Д. А.* Психологические особенности работы с гражданами на приёме в юридических клиниках // Сборник статей по материалам ежегодной научной конференции студентов, магистрантов и соискателей, 2017. — 400 с.
6. *Иосилевич И. С.* Юридическая клиника (Предисловие)// Юридическая газета. —1897. — С. 1.

⁸ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rgup.ru/?mod=pages&id=204#>.

7. *Люблинский А. О «юридических клиниках». Российское понимание термина «юридическая клиника» // Журнал Министерства Юстиции. — 1901. — С. 175–181.*
8. *Юрицин А. Е., Жилаев А. В. Юридические клиники в России: история и современность // Проблемы правового регулирования в современном обществе: материалы междунар. науч.-практ. конф. (25 мая 2005 г.). — Омск, 2005. — С. 193.*
9. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: https://petsru.ru/structure/314/low_clinic##t20 с.
10. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rgup.ru/?mod=pages&id=204#>.

*Моисеенко Д. А.*¹

ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ С ГРАЖДАНАМИ НА ПРИЁМЕ В ЮРИДИЧЕСКИХ КЛИНИКАХ

Аннотация: В данной статье рассматриваются актуальные проблемы психологических особенностей работы с отдельными категориями граждан при оказании бесплатной юридической помощи в юридических клиниках, даются рекомендации для наилучшего взаимодействия с гражданами во время непосредственного общения.

Ключевые слова: юридическая клиника, правовая помощь, юридическая психология, психология, особенности взаимодействия.

Практика оказания бесплатной юридической помощи незащищённым слоям населения своими корнями уходит в 40-е годы XIX века, когда на базе юридического факультета Казанского университета была создана первая в России юридическая клиника. Её создатель — профессор Казанского университета Д. И. Мейер — выступал за практическую подготовку будущих юристов. Сравнивая их с врачами, он утверждал, что практическое приготовление юриста должно совершаться именно в школе. Д. И. Мейер первым употребил термин «юридическая клиника», поскольку «клиника сама по себе означает применение знания к делу»². Он высказывался о термине так: «Я позволяю себе это выражение, имея в виду, что клиника сама по себе означает только применение знания к делу».

Право граждан на бесплатную юридическую помощь закреплено в Конституции Российской Федерации. Так, в статье 48 говорится: «В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно»³. 30 августа 1999 года Минобразования РФ издало приказ № 433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров», утвердивший перечень вузов, на базе которых предусматривалось открытие так называемых «правовых клиник» для оказания бесплатной юридической помощи населению⁴. Также бесплатную помощь могли

¹ МОИСЕЕНКО Дмитрий Алексеевич, студент 3 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Ф. Ружейников, заведующий юридической клиникой Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», заслуженный юрист Российской Федерации).

² Организация и управление в юридической клинике: опыт практической деятельности в современной России / Отв. ред. Л. А. Воскобитова, Л. П. Михайлова, Е. С. Шугрина. — М.: Дело, 2003. — 304 с.

³ Конституция Российской Федерации от 12.12.1993.

⁴ Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».

оказывать адвокатура, нотариат и другие организации. Сложность в оказании данных услуг состояла в первую очередь в том, что квалификационных требований к лицам, оказывающим юридическую помощь, просто не существовало.

21 ноября 2011 года издаётся Федеральный закон № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», который определил как квалификационные требования к лицам, оказывающим юридическую помощь, так и закрепил статус юридических клиник на законодательном уровне, четко определив организационно-правовые основы их деятельности⁵.

В настоящее время в Российской Федерации число юридических клиник неуклонно растёт. С одной стороны, это связано с тем, что каждый день число аферистских действий становится больше и оказание квалифицированной помощи гражданам становится всё актуальнее. С другой стороны, юридические клиники являются необходимым институтом для студентов-юристов в процессе их профессиональной социализации. Работая в клинике, студент осваивает профессиональные навыки и умения, приобретает практический опыт в разрешении юридических дел, учится работать с правовыми документами и обрабатывать полученную информацию, находить ответы на поставленные вопросы. Недаром в Положении о юридической клинике нашего филиала отмечено, что одной из задач клиники является формирование и развитие профессиональных навыков у студентов, их социализация.

Одним из важнейших навыков, который приобретает студент, работая в юридической клинике, является умение общаться с людьми. Именно здесь студент может получить опыт конструктивного профессионального общения, который пригодится ему в дальнейшей работе.

Как показывает практика, на приём в юридические клиники приходят люди из социально незащищенных, малообеспеченных слоев населения, которые в силу жизненных обстоятельств длительное время находятся в различных негативно окрашенных эмоциональных состояниях, таких, как депрессии или фрустрации. Ясное дело, что при общении с такими людьми сложности возникнут даже у профессионально подготовленных юристов. Что же говорить о студентах, которые в большинстве своём испытывают трудности даже в бытовом общении. И, по моему мнению, юридические клиники являются отличным институтом для приобретения теоретических знаний в области юридической психологии и применения их на практике.

Сложность при общении с людьми вызывают психологические барьеры, то есть факторы, служащие причиной неэффективного взаимодействия,

⁵ Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 № 433 «О правовых консультациях («правовых клиниках») для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров» // Бюллетень Минобразования РФ. — 1999. — № 11.

конфликтов или способствующие им. Это может быть недоверие к юному возрасту студента–практиканта, так называемый «барьер возраста». Замкнутым и застенчивым людям свойственен барьер «боязни контакта» с человеком. Даже обычный дискомфорт при общении с людьми определённой профессии является труднопреодолимым препятствием на пути конструктивного общения. Причем барьер страха общения свойственен и студентам, ведущим прием. В нашем филиале приём, как правило, ведут два студента старших курсов, которые поддерживают друг друга, обращая внимание на важные моменты. Также в нашей юридической клинике на приёме обязательно присутствует заведующий — Ружейников Владимир Федорович, администратор клиники, иногда присутствуют кураторы — преподаватели нашего филиала. Они всегда готовы вмешаться в ход беседы с гражданами, указать студентам на важные моменты, поддержать их. В таких условиях работа с гражданами в нашем филиале не доставляет дискомфорта.

Какой бы природы ни были психологические барьеры, от них следует избавляться, ведь гражданам, находящимся в сложной жизненной ситуации, будет трудно поделить проблему, донести до молодого студента все данные объективно, не утаив ничего важного, если они будут испытывать напряжение во время приёма. Очевидно, что неопытному практиканту не под силу полностью устранить психологические барьеры, но сгладить их, сделав практически незаметными, создав тем самым благоприятную атмосферу для позитивного сотрудничества, вполне реально.

Успешность в общении во многом зависит от установления психологического контакта, который складывается в процессе общения. Его обязательной предпосылкой будет являться готовность к обоюдному восприятию и пониманию друг друга. Главной целью установления психологического контакта является устранение психологических барьеров и снятия напряжения. В итоге между юристом и гражданином должно возникнуть доверие, которое будет ограничиваться конкретной ситуацией общения.

Устанавливать контакт можно ещё до начала непосредственного общения — на стадии знакомства. Здесь важно выработать у гражданина благоприятное впечатление о себе. Для этой ситуации лучше всего подойдёт известная поговорка: «Встречают по одежке, а провожают по уму». Юрист должен выглядеть опрятно, выражать спокойствие, уверенность в своих силах, внимательность. Эффект благоприятного первого впечатления усилится, если вежливо поздороваться с гражданином, выйти к нему навстречу и предложить сесть, а в отдельных случаях предложить выпить воды.

После того, как гражданин привыкнет к новой обстановке, стоит переходить к следующей фазе приёма — непосредственному общению. Однако делать это стоит аккуратно, не затрагивая в начале беседы болезненные и сложные

вопросы, иначе партнер может замкнуться в себе. В первую очередь необходимо успокоить человека, дать понять, что он находится с людьми, которые помогут в разрешении проблемы.

Перед тем, как приступать к сути проблемы, необходимо настроиться на «волну» гражданина. Для этого нам поможет повторение движений прошедшего, а также копирование его манеры общения. К примеру, если гражданин любит размахивать руками при общении и говорить с некоторыми задержками, следует делать то же самое, ведь с точки зрения психологии людям комфортнее общаться с теми, кто похож на них. Однако копировать поведение нужно с некоторой осторожностью, чтобы гражданин не заметил это и не подумал, что вы специально пародируете его.

Также настроиться на «волну» поможет разговор с клиентом на бытовую тему. Следует расспросить его о жизни, интересах, чтобы понять, каких взглядов он придерживается.

Лишь после того, как напряжение в общении спало, нужно попросить гражданина рассказать о сложившейся ситуации. В ходе беседы о проблеме необходимо выстраивать разговор в повествовательном стиле. Гражданин может уходить от темы, начиная рассказывать не имеющую отношения к делу информацию. Но не стоит перебивать человека, требуя от него объективных данных. Чтобы человек вновь стал рассказывать о проблеме, необходимо самому направлять беседу в нужное русло при помощи комментариев.

При общении с гражданином на волнующую его тему можно столкнуться с сопротивлением, которое вызывает страх слабости, то есть человек может столкнуться с мыслями, что он бессилён исправить сложившуюся ситуацию. Здесь возможно применение нарративного подхода, который широко используется в психологии. Суть его заключается в том, чтобы дать человеку возможность почувствовать себя способным повлиять на ход течения собственной жизни. Необходимо использовать метод экстернализации проблемы, то есть абстрагирование от проблемы, вынесение её вовне. При этом методе проблема представляется неким антагонистом, на которого позволено взглянуть со стороны. Здесь внимание обращается на влияние проблемы на человека и влияние человека на проблему. Также используется метод деконструкции, суть которого заключается в том, чтобы дать человеку осознать, что именно он является автором своей жизни, а не кто-либо другой.

Ни в коем случае при общении с гражданином нельзя давить на него интеллектом, употребляя сложные термины и описывая перспективы работы на сухом юридическом языке, иначе клиент начнёт испытывать сопротивление из-за страха непонимания. Поэтому в процессе общения нужно общаться с гражданами на бытовом языке, подкрепляя свои слова жизненными примерами.

Клиент может испытывать страх будущего. Неизвестность всегда пугает человека, особенно если она касается волнующего вопроса. Для смягчения напряжения необходимо объяснять гражданину дальнейшие перспективы. Но не стоит заниматься обманом, обещая то, что не произойдёт или может не произойти. Обрисовывая будущее, следует использовать такие слова, как «наверное», «предположительно», «в перспективе». Так что самое главное — это не давать никаких обещаний, иначе в случае отрицательного исхода разрешения дела у него выработается негативное отношение к юридической профессии в целом.

По возможности стоит выработать несколько вариантов решения проблемы. В юридической клинике нашего филиала мы, помогая гражданам, в обязательном порядке пытаемся рассмотреть как можно больше вариантов возможного разрешения дела и соответственно подготавливаем проекты различных документов для граждан, чтобы они выбрали сами, каким путем разрешения ситуации воспользоваться.

Если гражданин затрудняется в выборе одного из них, нужно использовать известную и простую технику для принятия решений — квадрат Декарта. Ее суть заключается в том, что нужно рассмотреть проблему, ответив всего на 4 вопроса: Что будет, если это произойдет? Что будет, если это не произойдет? Чего не будет, если это произойдет? Чего не будет, если это не произойдет? Эта техника работает благодаря тому, что в ситуации, требующей решения, мы часто закикливаемся на одной позиции: что будет, если это произойдет? С помощью квадрата Декарта можно рассмотреть одну и ту же ситуацию с 4 разных сторон. Это и помогает сделать взвешенный и осознанный выбор.

В ходе беседы нужно уметь читать скрытые эмоции, которые испытывает человек. Это поможет снять напряжение, которое часто возникает непосредственно во время общения, чтобы сделать его спокойным, но в то же время и конструктивным. Самый доступный путь распознавания эмоций — это наблюдение за человеком со стороны. Это так называемое психологическое наблюдение, целью которого является визуальная диагностика душевного состояния человека по его внешнему виду и поведенческим проявлениям. Юрист должен понимать язык невербального общения, так как такие компоненты проявляются спонтанно, независимо от воли человека. Особого внимания требует анализ позы граждан.

Существует два вида позы тела: открытая и закрытая. В открытой позе руки и ноги не перекрещиваются, ладони несколько развёрнуты к партнёру, в его же сторону повёрнут корпус тела. Этим, а также взглядом и уверенной речью, человек показывает, что настроен на общение. Некоторым людям бывает дискомфортно постоянно пребывать в открытой позе — просто потому, что они

на протяжении длительного времени привыкли защищаться и отгораживаться от других людей.

Наиболее распространены позы закрытого типа, когда человек перекрещивает руки и ноги. Нога чаще всего закидывается за ногу при сидении, а руки могут скрещиваться на груди. Подсознательно человек в таком состоянии стремится выставить между собой и окружающими преграду. Такое положение больше подходит для погружения в собственные мысли, размышлений, обдумывания проблем, но не для общения. Это признак, соответствующий проявлению состояния тревожности, неуверенности в себе, нерешительности. Юристу следует помнить, что пока руки собеседника остаются скрещенными, его негативное отношение сохраняется. Юрист должен стремиться убрать закрытую позу, что сделать достаточно несложно. Можно попросить собеседника чуть наклониться вперед, чтобы рассмотреть что-то важное, или же попросить подержать что-нибудь, предложить чашечку чая или кофе, и тогда закрытая поза распадётся сама собой.

Юристу следует не только знать, но и контролировать в своём поведении определённые жесты, чтобы выглядеть уверенным в своих словах и решениях.

Те советы, которые я дал вам сегодня, действительно работают на практике. Не так давно к нам в клинику обратилась гражданка 82 лет с проблемой по земельному вопросу. Она ходила ко множеству юристов, писала заявление с просьбой о помощи в прокуратуру, но никто не хотел ей помогать. Она была очень замкнута, не могла конкретно объяснить, в чем заключается ее проблема, что она хочет от студентов, пыталась закрыться от студентов руками, скрещивая их у тела. Пришлось налаживать с ней контакт. В первую очередь мы вывели ее на откровенный разговор о жизни, в котором узнали, что она является узницей фашистских лагерей, ветераном труда. В ходе разговора напряжение спало, клиентка постепенно приняла открытую позу, и с помощью повествовательного разговора мы смогли добиться у нее, что она хочет. В результате, после разрешения дела, она ушла от нас довольной, полностью удовлетворенной помощью.

Подводя итог, стоит отметить, что с каждым годом необходимость получения бесплатной юридической помощи неуклонно растёт. Безусловно, от юриста требуется высокая профессиональная квалификация. Но не стоит забывать и о приёмах и правилах юридической психологии, которые позволяют сделать взаимодействие юриста и гражданина более эффективным. И я считаю, что юридические клиники являются необходимым институтом не только для приобретения практического опыта, но и для получения знаний в области профессионального общения с гражданами.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993.

2. Федеральный закон № 324-ФЗ от 21.10.2011 «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации».
3. Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 № 433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров» // Бюллетень Минобразования РФ. — 1999. — № 11.
4. Организация и управление в юридической клинике: опыт практической деятельности в современной России / Отв. ред. Л. А. Воскобитова, Л. П. Михайлова, Е. С. Шугрина. — М.: Дело, 2003. — 304 с.
5. Язык телодвижений. Расширенная версия / Алан Пиз, Барбара Пиз. — М.: Эксмо, 2015.

*Мухомедеева Е. А.*¹

Роль юридической клиники в современной России: ПЕРСПЕКТИВЫ ЕЕ ДАЛЬНЕЙШЕГО РАЗВИТИЯ

Аннотация: В статье рассматривается роль юридической клиники в России, как дополнительная практика для студента, оказание бесплатной юридической помощи гражданам и последующее развитие клиники.

Ключевые слова: юридическая клиника, бесплатная юридическая помощь, студент-практикант, роль юридической клиники, перспективы развития, практика.

Появление юридических клиник, принимавших участие в предоставлении дополнительной практики для студентов, в высшем профессиональном юридическом образовании началось в начале 1995–1997 годов. Инициаторами создания юридических клиник выступили граждане, которые были нацелены на повышение качества подготовки юриста. Именно в юридических клиниках признали нуждаемость в дополнении обучения юристов и комплектовании у студентов набора практических навыков профессиональной деятельности. Данная практика дает возможность углубить студента в профессиональную юридическую деятельность до того, как он окончит вуз.

В настоящее время населению все чаще требуется юридическая консультация, но не все знают, что ее можно получить совершенно бесплатно. Такое право регулируется действующим Федеральным законом от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». Так в статье 1 говорится о том, что данный федеральный закон устанавливает основные гарантии по реализации прав граждан Российской Федерации на то, что они могут получить бесплатную квалифицированную юридическую помощь. В статье 7 обозначено, каким субъектам разрешено оказывать бесплатную юридическую помощь. К ним можно отнести физических и юридических лиц, которые участвуют в государственной системе бесплатной юридической помощи, лиц имеющие право на оказание бесплатной юридической помощи согласно с федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации и муниципальными правовыми актами, а также физических и юридических лиц, которые участвуют в негосударственной системе бесплатной юридической помощи. К последним же относятся юридические клиники, которые образуются на базе вузов и предоставляют дополнительную практику для применения студентом своих знаний.

¹ МУХОМЕДЕЕВА Екатерина Алексеевна, студентка 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. Н. Квашенко, сотрудник юридической клиники Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

Однозначного определения Юридической клиники нигде не прописано. Однако в статье 23 в Федеральном законе от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» установлено, что юридические клиники могут создаваться на базе высшего образовательного учреждения с целью правового просвещения населения и формирования у обучающихся по юридической специальности навыков оказания юридической помощи. Юридические клиники являются негосударственными системами бесплатной юридической помощи.

Основными целями юридических клиник являются повышение профессиональных навыков студентов и предоставление бесплатной юридической помощи населению. К остальным целям работы юридической клиники можно отнести: повышение правовой культуры граждан; поддержку повышения качества подготовки специалистов по программе высшего и среднего профессионального юридического образования; участие в подготовке социально ориентированных профессиональных юристов; обучение студентов-практиков клиники, их организацию к приему граждан-клиентов клиники.

В Конституции РФ, Федеральном законе от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» указано, что юридическая помощь гражданам оказывается бесплатно. В подтверждение данных слов можно обратиться к гл. 28 Закона Санкт-Петербурга от 22.11.2011 № 728–132 «Социальный Кодекс Санкт-Петербурга», в которой утверждается, что граждане имеют право на получение за счет средств бюджета Санкт-Петербурга бесплатной юридической помощи в порядке и случаях, которые определены в законе Санкт-Петербурга.

Перечень категорий граждан, которые могут получать бесплатную юридическую помощь, весьма широк и в полном объеме утверждён в статье 20 Федерального закона от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». Проведя сравнительный анализ за последние пару лет посещения граждан юридической клиники, можно сделать вывод о том, что чаще всего за юридической помощью обращаются социально-незащищенные граждане пожилого возраста.

В нынешнее время в России применяется двухуровневая Болонская система образования, согласно которой Минобрнауки России издал Приказ от 01.12.2016 № 1511 и в главе 5 указал, какими профессиональными компетенциями должен обладать выпускник, освоивший программу бакалавриата, а именно: соблюдать законодательство РФ; работать на благо общества и государства; обладать знаниями подготовки юридических документов; уважительно относиться к чести и достоинству личности, соблюдать и защищать ее права и свободы; уметь правильно толковать нормативно-правовые акты; быть способным к самоорганизации; сохранять и развивать доверие общества к юридическому обществу.

Юридические клиники дают возможность студентам получать новые знания и навыки в работе с законами и гражданами, а для обратившихся граждан это возможность получения юридической консультации и правового просвещения. Это проявляется в функциях юридической клиники, которые указываются в Положениях образовательных организаций высшего образования, на базе которых они созданы. К ним относятся такие функции, как:

- ▶ оказание помощи малообеспеченным и другим социально-незащищенным гражданам по различным правовым направлениям;
- ▶ организация получения практики студентами;
- ▶ участие в подготовке мероприятий по улучшению качества обучающихся;
- ▶ организация приема граждан для оказания юридической помощи;
- ▶ правовое информирование населения;
- ▶ организация работы по освоению студентами судебной и иной правоприменительной практики, а также деятельность по созданию документов организации в различных сферах юридической деятельности;
- ▶ формирование у студентов навыков составления и оформления юридических документов и работы с населением по юридическим вопросам;
- ▶ осуществление комплекса мероприятий по повышению качества оказываемой студентами юридической помощи.

В юридических клиниках студенты под наблюдением кураторов проводят консультации с гражданами, помогают им составлять заявления, жалобы и другие документы, необходимые для дальнейшего процессуального продвижения дела. Также они оказывают помощь во вхождении в социальную среду студентов посредством усвоенных знаний, социальных норм поведения, навыков, необходимых для дальнейшей реализации их профессиональной деятельности. Практика в юридической клинике знакомит студентов с проблемами практического использования положений действующего на данный момент закона. Из полученной практики студенты получают для себя новые знания, навыки, техники работы с гражданами и законами. В дальнейшем студенты могут использовать свои практические знания, полученные в результате решения конкретных проблем граждан, для написания научных работ, для поднятия значимых проблем в различных сферах жизни социально-незащищенных слоев населения.

Одним из достоинств юридической клиники является то, что в ней студенту-практиканту предоставляется возможность под наблюдением куратора самостоятельно общаться с обратившимся гражданином. Ведь общение является важной частью работы юриста. Это необходимый навык, в ходе получения которого студент-практикант учится правильно общаться с гражданином, задавать корректные и нужные вопросы по проблеме. Тем самым студент повышает свои коммуникативные качества для будущего профессионального оказания юридической помощи. Общение по электронной связи никогда не сможет заменить

ценность живого общения, во время которого из полученной информации практикант может услышать самую важную недосказанную мысль, как правильно высказался ученый Питер Друкер: «Самое важное в общении — услышать то, что не было сказано».

Студенты юридических клиник на базе университетов участвуют в тренингах, мастер-классах, научных конференциях. Проводятся межвузовские круглые столы с приглашенными специалистами, на которых освещаются такие темы, как: роль юридической психологии в работе юридической клиники; актуальные проблемы добровольного лишения родительских прав; оценка качества работы юридических клиник. В процессе проведения таких заседаний студенты могут обмениваться навыками между собой, а также получать новые знания от присутствующих юристов, которые делятся своим опытом со студентами для обогащения их знаний, на которые они смогут в дальнейшем опираться.

Юридические клиники имеют перспективы для дальнейшего развития в России. Главной задачей развития современного практического образования является создание юридических клиник при вузах среднего и высшего профессионального юридического образования. Реализация такой задачи позволяет обеспечить повышение студентом качеств получения юридического образования. Свою деятельность юридическая клиника направляет на оказание студентом-практикантом качественной юридической помощи нуждающимся в этом гражданам. Так, например, юридическая клиника, созданная на базе Северо-Западного филиала Российского Государственного Университета Правосудия, тесно взаимодействует с клиниками других вузов Санкт-Петербурга, например, с Российской правовой академией МЮ РФ, Санкт-Петербургским государственным университетом, Северо-Западным филиалом таможенной академии им. В. Б. Бобкова. Клиника сотрудничает с Центром содействия семейного воспитания № 12 Петроградского района. Студенты-участники клиники проводят с воспитанниками Центра в виде презентаций, ролевых игр беседы на правовую тему. Юридическая клиника взаимодействует с уполномоченными по правам ребенка в Ленинградской области, студенты-практиканты оказывают юридическую помощь, консультируют родителей несовершеннолетних, проходят практику в аппарате уполномоченного. Такое сотрудничество может являться одной из возможностей дальнейшего трудоустройства студентов по окончании вузов. В настоящее время студенты все чаще желают попробовать свои полученные навыки на практике еще до окончания университета. И в этом им может помочь именно юридическая клиника, в которой на добровольной основе и совершенно бесплатно студент может принять участие в работе юридической клиники для реализации своих профессиональных качеств. Ведь все профессиональные навыки и знания юриста для дальнейшей успешной работы основываются именно на полученной им практике.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Дранжевский М. Д., Ромоданова О. Н., Сонных К. В. Юридическая клиника — образование, основанное на практическом опыте: учебно-методическое пособие. Часть I. — М., 2015. — С. 10.
2. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993. — URL: www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399.
3. Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» от 21.11.2011 №324-ФЗ. — URL: www.consultant.ru/document/consdoc_LAW_121887.
4. Закон Санкт-Петербурга от 11.10.2012 №474–80 «О бесплатной юридической помощи в Санкт-Петербурге». — URL: <http://base.garant.ru/22944105>.
5. Закон Санкт-Петербурга от 22.11.2011 №728–132 «Социальный кодекс Санкт-Петербурга». — URL: <http://base.garant.ru/35358030/>.
6. Приказ Минобрнауки России от 01.12.2016 №1511 «Об утверждении федерального государственного образовательного стандарта высшего образования по направлению подготовки 40.03.01 Юриспруденция (уровень бакалавриата)». — URL: www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_210457.
7. Положение СЗФ ФГБОУВО РГУП от 22.10.2014 № 51 «О юридической клинике». — URL: http://nwb.rgup.ru/rimg/files/polojenie_uridicheskaya_klinika_22.10.2014.pdf.

*Титюкина К. В.*¹

ПРАВОВОЙ СТАТУС ЮРИДИЧЕСКОЙ КЛИНИКИ, ЦЕЛИ СОЗДАНИЯ И ПЕРСПЕКТИВЫ ФУНКЦИОНИРОВАНИЯ

Аннотация: В статье анализируются правовое положение юридической клиники в системе оказания юридической помощи, а также направления её развития.

Ключевые слова: юридическая клиника, направления развития, правовой статус, бесплатная юридическая помощь, квалифицированная помощь.

Основополагающим нормативно-правовым актом, установившим в статье 48 главный принцип осуществления деятельности юридической клиники — оказание квалифицированной юридической помощи, является Конституция РФ.

Первым нормативно-правовым актом, закрепившим институт юридической клиники, был Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 №433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов», который поддержал создание правовых консультаций для населения на правах структурных подразделений вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров. При этом был утвержден перечень вузов, осуществляющих подготовку юридических кадров, на базе которых предусмотрено открытие «правовых клиник» для населения в рамках первой очереди². Стоит отметить, что дополнение этого перечня не происходит, однако список расширяется за счет создания юридических клиник иными организациями на базе своего учреждения.

Основным законом, регламентирующим деятельность юридической клиники, является Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» от 21.11.2011 №324-ФЗ. Статья 22 данного закона закрепляет статус юридической клиники в рамках студенческих консультативных бюро, студенческих юридических бюро и других форм как участника негосударственной системы бесплатной юридической помощи, которая осуществляется на добровольных началах³.

¹ ТИТЮКИНА Ксения Валерьевна, студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. Н. Квашенко, сотрудник юридической клиники Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

² Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 №433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов». — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=EXP&n=311266#032294156272976204> (дата обращения 09.04.2018).

³ Федеральный закон от 21.11.2011 №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121887/ (дата обращения 09.04.2018).

Статья 23 данного закона регламентирует создание юридической клиники на базе образовательной организации высшего образования, при этом порядок создания клиники определяется Приказом Министерства образования и науки РФ от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи». Согласно п. 4 данного приказа, решение о создании юридической клиники в качестве структурного подразделения образовательного учреждения принимается в порядке, установленном уставом образовательного учреждения для принятия решения по созданию структурного подразделения образовательного учреждения. Юридическая клиника в качестве структурного подразделения образовательного учреждения осуществляет свою деятельность на основании положения, утверждаемого в порядке, предусмотренном уставом образовательного учреждения⁴. Например, юридическая клиника СЗФ РГУП создана в соответствии с Уставом СЗФ РГУП, определяющим её цели и задачи, а также организует свою деятельность в рамках Положения о юридической клинике, утвержденного директором СЗФ РГУП, а также в соответствии с регламентом работы юридической клиники и этическим кодексом юридической клиники.

Кроме того, статья 28 данного закона говорит о роли юридической клиники как правового информатора и правового просветителя населения, что также обозначено в пп. 8 п. 18 «Основ государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан» № Пр-1168, утвержденных Президентом РФ 28.04.2011.

Стоит отметить, что п. 5 Приказа Министерства образования и науки РФ от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» говорит о целях юридической клиники, в которые входят: создание условий для реализации права граждан на получение квалифицированной бесплатной юридической помощи, для осуществления прав и свобод граждан, защиты их законных интересов, повышения уровня социальной защищенности, а также обеспечения их доступа к правосудию; правовое

⁴ Приказ Министерства образования и науки РФ от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи» // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_139442/ (дата обращения 09.04.2018).

просвещение населения и формирования у обучающихся по юридической специальности навыков оказания юридической помощи⁵.

Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи» дополняет этот список содействием развитию негосударственной системы бесплатной юридической помощи и ее поддержкой со стороны государства.

Организации имеют право расширять список целей в рамках своей деятельности. Ввиду быстрого развития института бесплатной юридической помощи является логичным отметить наиболее необходимые перспективы развития юридических клиник.

Во-первых, в настоящее время юридическая клиника приобрела широкое распространение по всей стране, так как гражданам все чаще требуется квалифицированная юридическая помощь в решении юридических вопросов. Ввиду этого существует тенденция в создании единого информационного портала, который мог бы охватить все действующие юридические клиники. Это позволяло бы гражданам получать информацию о наличии юридических клиник вблизи их дома и обеспечивать возможность и порядок обращения в них, а также администраторам сайта направлять посетителей в те клиники, которые подходят им по отраслевому принципу. Таким образом, будет осуществляться адекватное распределение нагрузки на все юридические клиники.

Более того, данное направление будет способствовать взаимовыгодному обмену ресурсами между юридическими клиниками. Появится возможность организации совместных конференций, обмена опытом между различными учреждениями, появится поддержка в открытии новых клиник, проведении совместных курсов, взаимодействие с потенциальными работодателями.

Стоит отметить создание 27 мая 2011 года Центра развития юридических клиник, основными целями функционирования которого являются развитие юридического клинического образования и выработка рекомендаций по методике организации работы юридических клиник. К деятельности Центра на текущий момент присоединились 64 вуза из 44 регионов Российской Федерации и 5 вузов из 2 стран СНГ⁶.

Во-вторых, юридическая клиника должна сотрудничать не только в рамках своего направления с другими юридическими клинками,

⁵ Приказ Министерства образования и науки РФ от 28.11.2012 № 994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_139442/ (дата обращения 09.04.2018).

⁶ Центр развития юридических клиник. — URL: <http://codolc.com/about> (дата обращения 09.04.2018).

но и с государственными органами и должностными лицами, которые выступают от имени государства.

Говоря об этом направлении, следует отметить, что статья 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. Для оказания такого рода помощи требуются высокие знания не только в теории, но и в практике. Благодаря получению практических знаний во время работы в органах государственной власти студенты юридических клиник смогут оказывать более квалифицированную помощь, не прибегая к помощи наставников и преподавателей. Органы государственной власти и должностные лица будут предоставлять возможность студентам наблюдать за их работой, помогать в оказании помощи населению, участвовать в различных конференциях и собраниях.

Например, юридическая клиника СЗФ РГУП плотно сотрудничает с Уполномоченным по правам ребенка в Ленинградской области, что обеспечивает наиболее полное оказание юридической помощи несовершеннолетним детям и родителям несовершеннолетних детей, получение соответствующей практики студентам юридической клиники и поддержку должностного лица в работе с данной категорией граждан.

Вторым аспектом данного направления является участие наставников и студентов юридических клиник в качестве экспертов для анализа и выработки рекомендаций по совершенствованию нормативно-правовых актов. Таким образом, студенты смогут предложить свои инновационные идеи для совершения российского законодательства в области защиты прав граждан.

В-третьих, при условии развития международных связей между гражданами различных государств, то есть непосредственного развития международного частного права, следует сказать о том, что такого рода связи требуют правовой защиты ввиду того, что присутствуют коллизии в толковании норм, поэтому в таких ситуациях необходимы грамотное толкование права и помощь в формальном закреплении таких отношений для защиты законных интересов граждан. Требуется квалифицированная юридическая помощь в разъяснении нормативно-правовых норм как иностранного, так и российского права и помощь в создании соглашений между гражданами, которые бы исключили в будущем решение споров в судебном порядке.

Кроме того, деятельность иностранных и иных лиц нуждается в юридической защите ввиду того, что присутствует иностранный субъект, которому для эффективного функционирования на территории РФ требуется определенный уровень юридических знаний. Юридические клиники помогут ему освоиться в законодательных новеллах и подсказать возможности решения возникающих перед ними вопросов.

В-четвертых, в рамках осуществления своей деятельности юридическая клиника сталкивается не только с правовыми, но и психологическими проблемами, которые требуют внимания не только юристов, но и психологов. Чаще всего в юридические клиники обращаются люди, не способные защитить свои интересы, являющиеся незащищенными слоями населения. Находясь в сложной жизненной ситуации, они не способны постоять за себя, так как боятся давления системы.

Вторым аспектом этого направления служит тот факт, что люди, сталкивающиеся с неправомерными действиями в свой адрес, обращаются к психологам только лишь за психологической поддержкой, тогда как их ситуация может содержать в себе юридический элемент. Причиной отказа таких клиентов обращаться в органы и бороться за свои права является страх грубого отношения со стороны органов государственной власти, их циничное обращение, неуверенность в своих силах и своей аргументации. В таких случаях психологи способны оказать только лишь психологическую помощь, тогда как необходима также и юридическая со стороны юридических клиник. Таким образом, взаимодействие поможет защитить клиентов как одной, так и другой сфер деятельности от моральной и юридической уязвимости.

В-пятых, основным и наиболее важным пунктом является возможность студентам юридических клиник представлять интересы граждан в суде. Согласно ч. 4 ст. 23 ФЗ «О бесплатной юридической помощи», оказание бесплатной юридической помощи юридическими клиниками происходит в виде правового консультирования в устной и письменной форме, составления заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера⁷. Исходя из этого перечня, студенты юридической клиники не имеют права быть представителями в суде.

В соответствии с абз. 4 и 8 п. 3 Определения Конституционного Суда РФ от 05.02.2004 № 25-О, Конституция Российской Федерации не ограничивает круг лиц, которые вправе оказывать гражданским истцам квалифицированную юридическую помощь; содержащееся в статье 48 (часть 1) Конституции Российской Федерации положение о том, что каждому гарантируется получение квалифицированной юридической помощи, означает конституционную обязанность государства обеспечить каждому желающему достаточно высокий уровень любого из видов предоставляемой юридической помощи, но не обязанность потерпевшего и гражданского истца пользоваться помощью только адвоката⁸.

⁷ Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121887/ (дата обращения 09.04.2018).

⁸ Определение Конституционного Суда РФ от 05.02.2004 № 25-О «По жалобе гражданки Ивкиной Валентины Оноприевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 45 и статьей 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Исходя из этого, следует сказать о том, что положение ФЗ «О бесплатной юридической помощи» противоречит Конституции РФ, а также разъяснению КС РФ по данному вопросу, потому что, во-первых, лишает права граждан обращаться к другим лицам, которые способны оказать юридическую помощь, и, во-вторых, нарушает равенство платных и бесплатных юридических организаций и лиц, нуждающихся в оказании юридической помощи.

Более того, на данный момент действующее законодательство не несет в себе запретов на представительство в гражданском суде, поэтому такое ограничение является незаконным.

Таким образом, такое сужение снижает доступность оказания бесплатной юридической помощи в рамках представительства в суде, а также мешает получению практических знаний и опыта для студентов юридических клиник.

Подводя итог, нужно сказать о том, что юридическая клиника имеет широкие возможности для всестороннего развития своей деятельности, расширения её направлений и круга субъектов, способствующих её укреплению как одного из значительных институтов оказания бесплатной юридической помощи.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Люблинский А. О. «Юридических клиниках». Российское понимание термина «юридическая клиника» // Журнал Министерства Юстиции. Январь 1901 г.
2. Определение Конституционного Суда РФ от 05.02.2004 №25-О «По жалобе гражданки Ивкиной Валентины Оноприевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 45 и статьей 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_47007/ (дата обращения 09.04.2018).
3. Приказ Министерства Образования и Науки РФ от 28.11.2012 №994 «Об утверждении Порядка создания образовательными учреждениями высшего профессионального образования юридических клиник и порядка их деятельности в рамках негосударственной системы оказания бесплатной юридической помощи». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_139442/ (дата обращения 09.04.2018).
4. Приказ Минобразования РФ от 30.09.1999 №433 «О правовых консультациях (“правовых клиниках”) для населения на базе вузов». — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=EXP&n=311266#032294156272976204> (дата обращения 09.04.2018).
5. Федеральный закон от 21.11.2011 №324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_121887/ (дата обращения 09.04.2018).
6. Центр развития юридических клиник. — URL: <http://codolc.com/about> (дата обращения 09.04.2018).

*Рудаков В. А.*¹

ПРОБЛЕМА РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРАВОВОГО СТАТУСА СОЦИАЛЬНОГО ПЕДАГОГА В ЮРИДИЧЕСКОЙ КЛИНИКЕ

Аннотация: Данная статья посвящена проблемам регулирования правового статуса и деятельности социального педагога. Были рассмотрены различные прецеденты, которые встречались в юридической клинике. Указаны пробелы в законодательстве в сфере регулирования деятельности данной профессии.

Ключевые слова: право, юридическая клиника, социальный педагог, правовой статус педагогов, нормативно-правовое регулирование деятельности.

Увеличение количества детей с отклоняющимся поведением, рост детской преступности и числа неблагоприятных семей продиктовали необходимость создания профессии социального педагога. Ранее его обязанности выполняли классный руководитель или организатор по внеклассной работе. Социальный педагог — это специалист, который аккуратно корректирует детскую психику, налаживает отношения со сверстниками, с семьей.

Ни для кого не секрет, что большую часть своего времени основная масса несовершеннолетних проводит в школах и различного вида образовательных учреждениях. Социальный педагог на протяжении всего этого времени помогает социально адаптироваться и поддерживать устойчивое развитие в различных условиях как самого индивида, так и семьи в целом.

Следует выделить основные направления социально-педагогической деятельности: образовательно-воспитательная (обеспечение целенаправленного педагогического влияния на поведение и деятельность детей и взрослых), диагностическая (постановка «социального диагноза», для чего проводится изучение личных особенностей, выявление позитивных и негативных влияний, проблем), охранно-защитная (использование всего комплекса законов и правовых норм, направленных на оказание помощи и поддержки, защиты прав и законных интересов ребенка и личности ребенка, содействие применению мер государственного принуждения и реализации юридической ответственности в отношении лиц, допускающих прямые или опосредованные противоправные действия, бездействия), коммуникативная (установление контактов для оказания поддержки и помощи нуждающиеся, обмена информацией, включения различных институтов общества в деятельность социальных служб; строит взаимоотношения с воспитанниками на основе диалога и сотрудничества),

¹ РУДАКОВ Владислав Алексеевич, студент 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. Ф. Ружейников, заведующий юридической клиникой Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

социально-психологическая (консультирование и коррекция межличностных отношений, помощь в социальной адаптации нуждающихся) и коррекционная (профилактика и предотвращение конфликтов, оказание помощи в разрешении конфликтов, коррекция поведения, осуществление коррекции самооценки воспитанников).

Особое внимание стоит обратить на такое направление, как охранно-защитная деятельность, т. к. фактически именно ради этой деятельности создавалась данная профессия.

В современном законодательстве нет какого-либо отдельного нормативно-правового акта, где бы полностью закреплялись права и обязанности социального педагога, что на данный момент создает массу проблем. Тем не менее, примерный перечень должностных прав и обязанностей существует лишь в должностной инструкции назначения, которая согласовывается при приеме на работу.

Социальный педагог вправе:

5.1. Знакомиться с проектами решений руководства учреждения, касающихся его деятельности.

5.2. По вопросам, находящимся в его компетенции, вносить на рассмотрение руководства учреждения предложения по улучшению деятельности учреждения и совершенствованию методов работы; замечания по деятельности работников учреждения; варианты устранения имеющихся в деятельности учреждения недостатков.

5.3. Запрашивать лично или по поручению руководства учреждения от структурных подразделений и иных специалистов информацию и документы, необходимые для выполнения его должностных обязанностей.

5.4. Привлекать специалистов всех (отдельных) структурных подразделений к решению задач, возложенных на него (если это предусмотрено положениями о структурных подразделениях, если нет — то с разрешения руководителя учреждения).

5.5. Требовать от руководства учреждения оказания содействия в исполнении им его должностных обязанностей и прав².

Тут сразу же всплывает вопрос, который перерастает в первую проблему регулирования правового статуса социальных педагогов: каким образом и на каких основаниях он может осуществлять охранно-защитную направленность своей деятельности? Ведь профессия была введена для борьбы с ростом малолетней преступности и социальным реабилитированием субъектов

² Должностная инструкция социального педагога. — URL: <http://trudova-ohrana.ru/primery-dokumentov/primery-dolzhnostnyh-instrukcij/1898-dolzhnostnaja-instrukcija-socialnogo-pedagoga.html>.

с девиантным поведением. К сожалению, для социального педагога существует лишь 2 механизма осуществления такой деятельности: профилактические беседы и предоставление отчета руководству образовательного учреждения. И если беседы в 90% случаев не помогают, то в соответствии с пунктом 5.5 должностной инструкции педагог вправе требовать оказания содействия в исполнении им должностных обязанностей от руководства.

В вышеуказанном отчете социальный педагог указывает данные о ребенке (ФИО, успеваемость, данные о его семье, приводы в полицию, если таковые имеются) и суть отчета (что требуется от руководства, в какой орган необходимо обратиться, если таковое требуется)³. Но, анализируя практику, несложно выявить, что данный отчет носит, скорее, рекомендательный характер, нежели действительное требование. И, соответственно, руководство зачастую игнорирует данные отчеты, чтобы не портить «лицо» учреждения. При обращении социальных педагогов в юридическую клинику один из основных вопросов является: «Какими правами обладает педагог в действительности?» Это вопрос не их непрофессионализма, а сугубо практического значения, т. к. реально данные законодательством механизмы осуществления своих полномочий почти не работают.

Нельзя также не упомянуть перечень обязанностей, которые должен выполнять социальный педагог (в соответствии с должностной инструкцией назначения):

4.1. Осуществляет комплекс мероприятий по воспитанию, образованию, развитию и социальной защите личности в учреждениях и по месту жительства обучающихся (воспитанников, детей).

4.2. Изучает психолого-медико-педагогические особенности личности обучающихся (воспитанников, детей) и ее микросреды, условия жизни.

4.3. Выявляет интересы и потребности, трудности и проблемы, конфликтные ситуации, отклонения в поведении обучающихся (воспитанников, детей) и своевременно оказывает им социальную помощь и поддержку.

4.4. Выступает посредником между личностью обучающихся (воспитанников, детей) и учреждением, семьей, средой, специалистами различных социальных служб, ведомств и административных органов.

4.5. Определяет задачи, формы, методы социально-педагогической работы, способы решения личных и социальных проблем, принимает меры по социальной защите и социальной помощи, реализации прав и свобод личности обучающихся (воспитанников, детей).

³ Сахарова Е. А. Правовой статус педагогических работников // Молодой ученый. — 2014. — № 21.

4.6. Организует различные виды социально ценной деятельности обучающихся (воспитанников, детей) и взрослых, мероприятия, направленные на развитие социальных инициатив, реализацию социальных проектов и программ, участвует в их разработке и утверждении.

4.7. Способствует установлению гуманных, нравственно здоровых отношений в социальной среде.

4.8. Содействует созданию обстановки психологического комфорта и безопасности личности обучающихся (воспитанников, детей), обеспечивает охрану их жизни и здоровья.

4.9. Взаимодействует с учителями, родителями (лицами, их заменяющими), специалистами социальных служб, семейных и молодежных служб занятости, с благотворительными организациями и др. в оказании помощи обучающимся (воспитанникам, детям), нуждающимся в опеке и попечительстве, с ограниченными физическими возможностями, девиантным поведением, а также попавшим в экстремальные ситуации⁴.

Стоит отметить, что на практике данный перечень не ограничивается 9-ю пунктами, а продолжает увеличиваться. Сопоставив список прав и список обязанностей, возникает еще один вопрос: «С помощью каких прав социальный педагог должен выполнять данные обязанности?» Именно посредством различных форм отчетностей, которые, как мы указывали раньше, носят рекомендательный характер. А теперь представим ситуацию, когда педагогу приходится работать с несовершеннолетним преступником: педагог выявил психологическую предрасположенность субъекта к преступлениям, что подтверждается многократными приводами в органы полиции, и пишет отчет, в котором указывает суть проблемы и просит руководство учреждения в содействии решения данной проблемы и отмечает, что также необходимо поставить на внутришкольный учет и предоставить информацию в органы опеки и попечительства, а также в органы полиции. Самостоятельно педагог никак это не может сделать даже при личном обращении, т. к. учреждение все равно должно подтвердить и дать информацию об учащемся в соответствующие органы. На практике руководство зачастую может просто игнорировать данные отчеты и не оказывать содействие в осуществлении данной обязанности, т. к., напомним, отчет носит рекомендательную форму. Впоследствии субъект, без должной реакции, может совершить какое-либо правонарушение или же преступление, вследствие чего будет привлечен к ответственности. Хотя все это можно было предотвратить.

⁴ Должностная инструкция социального педагога. — URL: <http://trudova-ohrana.ru/primery-dokumentov/primery-dolzhnostnyh-instrukcij/1898-dolzhnostnaja-instrukcija-socialnogo-pedagog.html>.

В Санкт-Петербурге за 2016 и 2017 годы было совершено 52351 и 52138 преступлений соответственно, в то время как количество преступлений, совершенных несовершеннолетними, составляет 646 и 572⁵. Множество статистов обратило внимание, что, за последние 15 лет общее количество преступлений постоянно скачет и изменяется, не поддаваясь прогнозам, то количество преступлений совершенных несовершеннолетними умеренно уменьшается. Данная тенденция прослеживается, во многом, из-за деятельности социальных педагогов.

Существует еще одна проблема, с которой сталкиваются любые преподаватели и педагоги повсеместно, — это негативное влияние родителей на детей и их реакции на педагогов. Статистически и научно доказано, что многие «проблемы с законом» исходят из семьи. Но, работая с категорией граждан, которой присуще девиантное поведение, социальный педагог еще больше остальных подвержен, зачастую, негативной реакции и действиям со стороны родителей ученика. И, по факту, педагог от этого никак не может быть защищен. Существует масса прецедентов в практике юридической клиники, когда, какой бы превосходной репутацией ни обладал педагог, действия родителей доставляют колоссальные проблемы. Яркий пример: гражданин Б. признан лучшим социальным педагогом 2013 года, обладает превосходной репутацией, по просьбе некоторых преподавателей стал работать с учеником с девиантным поведением. Проведя психологические исследования, он составил отчет и направил его руководству учреждения, в котором указал необходимость о постановке ученика на учет. Родители, услышав заключение, написали в органы полиции заявление на гражданина Б. о сексуальных домогательствах к своему сыну, после чего уехали из города и почти бесследно пропали. Органы полиции начали расследования в отношении гражданина Б. и, несмотря на массу расхождений фактов с показаниями родителей (указано, что происходило все в кабинете педагога, в то время как отдельного кабинета у гражданина Б. не имеется; везде установлены камеры, и они точно зафиксировали бы данное действие), следствие продолжается на протяжении 6-ти лет. Навсегда можно забыть и о превосходной репутации. Так, исполнив все свои обязанности в соответствии с должностной инструкцией (составил отчет, сообщил руководству), педагог пострадал от действий родителей и никак уже не сможет профессионально реабилитироваться.

Профессия, социальный педагог является специфической гражданской профессией, которая, как мы видим, не обладает специальными правами, но, работая по большей части с девиантным контингентом, по идее должен, т. к., по факту, он выполняет функцию уполномоченного по правам несовершеннолетних,

⁵ Федеральная служба государственной статистики. — URL: http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/infraction/.

только в более узкой сфере деятельности, а именно в пределах учреждения. Профессия приносит массу общественной пользы, и законодателю стоит на соответствующем уровне закрепить правовое положение социального педагога для качественного улучшения деятельности педагога, во избежание подобных внеправовых эксцессов и прецедентов, а именно полноценно закрепить правовой статус социального педагога и наделить его соответствующими специальными правами.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Должностная инструкция социального педагога. — URL: <http://trudova-ohrana.ru/primery-dokumentov/primery-dolzhnostnyh-instrukcij/1898-dolzhnostnaja-instrukcija-socialnogo-pedagog.html>.
2. Дронова Е. Н. Основы нормативно-правовой деятельности социального педагога: учебно-методический комплекс дисциплины // Современная педагогика. 2015. № 2 [Электронный ресурс]. URL: <http://pedagogika.snauka.ru/2015/02/3287>.
3. Коротун А. В. Правовая компетенция социального педагога: теория и практика: Монография. — М.: Директ-Медиа, 2015.
4. Ротин М. Г. Правовой статус педагогического работника: опыт сравнительного анализа законодательного регулирования // Научно-методический электронный журнал «Концепт». — 2016. — Т. 15. — С. 2131–2135.
5. Сахарова Е. А. Правовой статус педагогических работников // Молодой ученый. — 2014. — № 21. — С. 539–541.
6. Федеральная служба государственной статистики. — URL: http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/population/infraction/.

*Этвеш С. К.*¹

ЮРИДИЧЕСКАЯ КЛИНИКА КАК СОЦИАЛЬНАЯ ФОРМА РАЗРЕШЕНИЯ ПРОБЛЕМ МОЛОДЁЖИ

Аннотация: В данной статье представлена роль юридической клиники в жизни молодых людей как фактора, способствующего разрешению затруднений молодёжного возраста.

Ключевые слова: молодёжь, возраст, клиника, жизнь, проблемы.

На жизненном пути каждого человека, от рождения до ухода, всегда возникают многообразные ситуации, затруднения и проблемы, требующие конкретного разрешения. Каждый из жизненных этапов человека имеет свои особенности и трудности. В статье раскрывается роль юридической клиники в жизни молодых людей и влияние её деятельности на социальные проблемы молодёжи. Обозначая вопросы, связанные с деятельностью юридической клиники, в первую очередь следует определить — что такое юридическая клиника и где возникла первая подобная организация?

Термин «юридическая клиника» впервые употребил Дмитрий Иванович Мейер в статье 1855 г. «О значении практики в системе юридического образования», в которой показал, что для студентов очень полезно присутствие при юридических консультациях, и потому предлагал учредить особые юридические клиники — по примеру медицинских факультетов, где проходила обязательная практика будущих врачей. Первая юридическая клиника была открыта в Ягеллонском университете в Кракове (Польша) в середине 90-х годов XIX в., а далее другие клиники стали появляться в странах Центральной и Восточной Европы. В России же первая юридическая клиника организуется лишь в 1995 г. в Петрозаводском государственном университете.

В общих чертах, юридическая клиника представляет собой группу студентов высших юридических заведений, которая под руководством нескольких кураторов осуществляет бесплатную юридическую консультацию. В соответствии с Федеральным законом — «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»², право на получение бесплатной юридической помощи имеют следующие категории граждан: малоимущие, инвалиды, ветераны ВОВ,

¹ ЭТВЕШ Сергей Константинович, студент 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. М. Райкова, доцент кафедры гуманитарных и социально-экономических дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат философских наук).

² Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 324-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 28.11.2011. — № 48. — Ст. 6725.

дети-инвалиды, дети-сироты, дети, оставшиеся без попечения родителей, а также их законные представители, ветераны труда, пенсионеры, несовершеннолетние, граждане, признанные судом недееспособными, а также их законные представители и иные граждане, имеющие право на бесплатную юридическую помощь в соответствии с федеральными законами и законами субъектов. Юридическая клиника помогает не только студентам, работающим в ней, способствуя накоплению их индивидуального опыта, но и оказывает консультативную помощь каждому обратившемуся, тем самым помогая решению социальных проблем молодых людей.

Обозначая цели и задачи юридических клиник, следует выделить три основных направления их деятельности и отметить наиболее существенные в них пункты. Основными группами целей юридических клиник являются: образовательные, социальные и иные цели.

К образовательным целям юридических клиник относятся такие, как:

- соединение в работе студентов теоретических и практических знаний, привитие студентам навыков организации и ведения юридической работы;
- повышение уровня профессионального юридического образования в процессе накопления клинического опыта;
- создание рабочих мест для прохождения студентами практики;
- формирование твердых этических убеждений и понимания гуманности профессии юриста.

Анализируя основные социальные цели в деятельности юридических клиник, особо стоит отметить следующие:

- повышение уровня правовой культуры, правосознания и юридической грамотности населения;
- создание образовательных программ для отдельных категорий малообеспеченного населения;
- «социализация» студентов путем включения их в решение различных реальных проблем.

Эти цели наиболее значимы в решении социальных молодежных проблем. Также к социальным целям юридических клиник следует добавить ещё и такие, как:

- оказание квалифицированной юридической помощи малоимущим гражданам;
- оказание содействия в реализации прав и свобод человека и гражданина;
- оказание бесплатной правовой помощи нуждающимся гражданам³.

³ Камалдинова Э. И. Молодежь как объект и субъект социальной деятельности. — М.: Педагогика, 1998.

Помимо перечисленных выше целей, которые ставит перед собой юридическая клиника, существуют и иные цели, а именно:⁴

- организация и проведение семинаров, конференций, круглых столов по отраслям права, составляющим специализацию клиники;
- расширение сотрудничества с образовательными учреждениями;
- сотрудничество с судебными учреждениями, правоохранительными и иными органами государственной власти и местного самоуправления, негосударственными организациями в России и за ее пределами;
- сотрудничество со средствами массовой информации.

Обратимся к социальным проблемам молодёжи и отметим, каким образом юридические клиники способствуют их разрешению⁵. Одной из острейших на сегодня жизненных бед молодёжи становится злоупотребление алкоголем. Следствием чего оказывается череда более серьезных и глубоких затруднений личного и социального характера, разрешить которые самостоятельно молодые люди не в состоянии. Обращает на себя внимание и такой тревожный симптом, как снижение среднего возраста употребляющих алкоголь с каждым годом. Значительное снижение уровня и качества жизни молодых людей способствует нарастанию социальной напряженности. А это приводит к изменениям в отечественной экономике, где возрастает доля безработных среди молодежи, порождая самостоятельную социальную проблему. Внедрение рыночных отношений в современных отечественных формах особенно обостряет проблему социальной защищенности молодежи в сфере труда. Молодые рабочие первыми попадают под сокращение и пополняют ряды безработных. Высокий уровень социальной напряженности в совокупности с безработицей, а также с индивидуальными особенностями физического и психологического развития молодых людей может направить их не только в неформальную группировку, но и к пополнению молодежи преступных группировок. И если неформальные группировки не представляют собой высокой степени социальной опасности, то формирование преступных группировок опасно для общества⁶.

Решение проблем социального характера молодого поколения, возможность развиваться и уверенно строить свое будущее важно не только для самих молодых людей, но и в целом для общества и государства. От физического и психического здоровья, уровня образованности и нравственного состояния, а также гражданской ответственности молодых людей зависит будущее России.

⁴ Чупров В. И., Зубок Ю. А. Молодёжь в общественном воспроизводстве: проблемы и перспективы. — М., 2000.

⁵ Арефьев А. Л. Поколение, которое теряет Россия // Социс. — 2000. — № 8.

⁶ Байков А. В. Юридическая клиника: Опыт практического обучения юристов: Учебно-методическое пособие. — СПб., 1999.

Молодёжь — и настоящее, и будущее страны, именно потому необходимо создавать ей условия не только для профессионального становления, но и для реализации личностной индивидуальности. Юридическая клиника своей деятельностью позволяет не только реализоваться юным специалистам юридической профессии, но и может поспособствовать обратившимся за помощью молодым людям в их решении. Наличие организаций, подобных юридической клинике, способствует повышению уровня правосознания, образования и нравственности молодёжи, а также помогает решению индивидуальных проблем запутавшихся молодых людей, обратившихся за помощью.

В заключение хотелось бы отметить, что любая социальная система наполнена проблемами. Они были, есть и будут возникать в дальнейшем. И молодые люди — не исключение, такова особенность человеческой жизни. А потому деятельность юридической клиники органически входит в общественную жизнь, разрешая те или иные ее коллизии. Наличие юридических клиник не может избавить общество от проблем, для этого необходимы другие структуры, но наличие юридических клиник помогает и отдельным гражданам, индивидуально обратившимся, и работающим в ее составе студентам, ослабляя, таким образом, уровень социального напряжения. И поэтому можно предположить, что социальная тенденция развития юридических клиник будет успешно продолжаться.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Федеральный закон «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» от 21.11.2011 № 324-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 28.11.2011. — № 48. — Ст. 6725.
2. Камалдинова Э. И. Молодежь как объект и субъект социальной деятельности. — М.: Педагогика, 1998.
3. Арефьев А. Л. Поколение, которое теряет Россия // Социс. — 2000. — № 8.
4. Чупров В. И., Зубок Ю. А. Молодёжь в общественном воспроизводстве: проблемы и перспективы. — М., 2000.
5. Байков А. В. Юридическая клиника: Опыт практического обучения юристов: Учебно-методическое пособие. — СПб., 1999.

СЕКЦИЯ

«АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО УПРАВЛЕНИЯ»

*Белова И. А.*¹

К ВОПРОСУ О СУБЪЕКТАХ ГРАНТОВОЙ ПОДДЕРЖКИ

Аннотация: В статье дается определение понятию «грант», рассматриваются его виды и основные признаки. Приводится перечень грантодателей и характеризуются возможные грантополучатели. Определяются основные условия договора на предоставление гранта.

Ключевые слова: грант, фундаментальные исследования, грантодатель, грантополучатель, организация.

Важной задачей в реформировании таких сфер, как наука, образование и культура, становится использование внебюджетных источников финансирования. Благодаря этому актуализируется роль и значение такого института, как «грант». Статья 2 Федерального закона от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» указывает:

«...Гранты — денежные и иные средства, передаваемые безвозмездно и безвозвратно гражданами и юридическими лицами, в том числе иностранными гражданами и иностранными юридическими лицами, а также международными организациями, получившими право на предоставление грантов на территории Российской Федерации в установленном Правительством Российской Федерации порядке, на осуществление конкретных научных, научно-технических программ и проектов, инновационных проектов, проведение конкретных научных исследований на условиях, предусмотренных грантодателями...»²

¹ БЕЛОВА Ирина Александровна, магистрант 1 курса кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. П. Очередыко, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин, доктор юридических наук, заслуженный работник высшей школы Российской Федерации).

² Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» (ред. от 23 мая 2016 г.) // Собрание законодательства РФ. — 26 августа 1996. — № 35. — Ст. 4137; Собрание законодательства РФ. — 27 апреля 2015. — № 17 (Ч. IV). — Ст. 2475.

Употребление понятия «грант» не только в научной среде, но и в повседневной жизни часто приводит к терминологической путанице. В нашей стране грантами называют пожертвования, субсидии, различные выплаты, стипендии. В кембриджском словаре определение «грант» переводится следующим образом: «Денежная сумма, выделенная, главным образом государством, лицу или организации для особых целей»³.

Неопределенность правового режима гранта в российском законодательстве представляет значительную правовую проблему. Можно выделить основные признаки грантов:

- ▶ являются средством материальной поддержки, реализуемой посредством предоставления денежных средств или иного имущества;
- ▶ предоставляются на безвозмездной основе и предполагают безвозвратность;
- ▶ имеют целевое назначение, а также целевое использование;
- ▶ предполагают срочность — предоставляются на определенный срок и только на конкурсной основе.

В системе правоотношений, складывающихся в сфере грантовой поддержки высшей школы, принято выделять три основных субъекта: грантодатель, грантополучатель и организация, как посредник между ними. Грантодатель передает грантополучателю грант в определенном размере на реализацию научного проекта, получившего поддержку фонда; грантодатель осуществляет контроль расходования денежных средств, выделенных на проведение работ по проекту; грантодатель рассматривает уведомления грантополучателя и организации и принимает необходимые решения, в том числе и о досрочном расторжении договора.

В настоящий момент **русская грантовая система** (грантодатели), осуществляющая финансовую поддержку научных исследований, включает различные организации:

- ▶ Фонды — государственные (Российский фонд фундаментальных исследований, Российский гуманитарный научный фонд и проч.) и негосударственные (Фонд фундаментальных лингвистических исследований, Фонд некоммерческих программ «Династия» и проч.);
- ▶ Государственные учреждения — Президент РФ, Правительство РФ, Минобрнауки России, РАН и проч.;
- ▶ Коммерческие организации — грантовые программы и конкурсы компаний Газпрома, Сбербанк и проч.

Зарубежные организации, предоставляющие гранты в нашей стране, делятся на две категории:

³ [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dictionary.cambridge.org> (дата обращения: 25.03.2018).

- ▶ Государственные — Германская служба академических обменов (DAAD), Японское общество содействия науке и проч.;
- ▶ Негосударственные — «Фонд Форда», «Фонд Карнеги» и проч.

Остановимся на краткой характеристике одного из наиболее популярных и социально-значимых грантов — Российского фонда фундаментальных исследований (далее — РФФИ). Это — самоуправляемая государственная некоммерческая организация, образованная в 1992 г. по инициативе научного сообщества. Фонд многофункционален, т. е. финансирует не только инициативные научные проекты, но и публикацию работ, переоборудование лабораторий и рабочих помещений, приобретение научной аппаратуры, посещение научных мероприятий и их организацию. Постановление Правительства РФ от 9 августа 2016 г. № 767 Об утверждении устава федерального государственного бюджетного учреждения «Российский фонд фундаментальных исследований» раскрывает институционально-функциональные особенности фонда⁴.

Грантополучатель — физическое лицо, коллектив физических лиц (научных работников, аспирантов, студентов, специалистов научной организации и работников сферы научного обслуживания, объединившихся для представления на Конкурс научного проекта), получившие грант Фонда по результатам Конкурса⁵.

Сразу после получения гранта грантополучатель обязан представить отчет о целевом использовании предоставленных ему средств. При этом приобретаемое за счет средств гранта имущество становится собственностью грантополучателя.

Грантополучатель принимает грант фонда; расходует грант в соответствии с условиями фонда; обязуется выполнить проект в установленный срок и представить результаты реализации проекта; ставит фонд в известность об обстоятельствах научного и организационного характера.

Грантополучатель информирует фонд о результатах проекта, которые могут представлять собой государственную тайну; публикует результаты исследований в рецензируемых научных изданиях и ссылается на грант фонда.

⁴ Постановление Правительства РФ от 9 августа 2016 г. № 767 «Об утверждении устава федерального государственного бюджетного учреждения «Российский фонд фундаментальных исследований» // Собрание законодательства РФ. — 15 августа 2016. — № 33. — Ст. 5192.

⁵ Правила организации и проведения работ по научным проектам, поддержанным федеральным государственным бюджетным учреждением «Российский фонд фундаментальных исследований» 19 февраля 2015 г. // Правила организации и проведения работ по научным проектам, поддержанным федеральным государственным бюджетным учреждением «Российский фонд фундаментальных исследований». — М., 2015. — С. 4.

Организация обязуется предоставить грантополучателю все необходимые условия для выполнения проекта, а, в свою очередь, грантополучатель обязуется компенсировать расходы организации, связанные с оказанием содействия в реализации проекта, за счет гранта.

Организация принимает на счет денежные средства (грант), ведет учет расходов и производит расчеты; обеспечивает безопасное ведение работ по проекту; контролирует расходование гранта; информирует фонд о невозможности продолжения работ по проекту по любым основаниям; ведет учет оборудования, изготовленного или приобретенного за счет гранта; оформляет договоры по поручению грантополучателя от своего имени на выполнение работ с третьими лицами за счет гранта.

Таким образом, для современной науки гранты как безвозмездная помощь, оказываемая на безвозвратной основе, дают возможность расширения творческих поисков ученых, молодых исследователей в различных областях науки, образования и культуры.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Федеральный закон от 11 августа 1995 года № 135-ФЗ (нов. ред. от 05.02.2018 № 15-ФЗ) «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях» // Собрание законодательства РФ (Раздел I). — Ст. 15.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) / Собрание законодательства РФ. — 1996. — № 14. — Ст. 582, п. 3. (ред. от 05.12.2017) / Собрание законодательства РФ. — 1996. — № 14. — Ст. 582, п. 3.
3. Постановление Правительства РФ от 9 августа 2016 г. № 767 «Об утверждении устава федерального государственного бюджетного учреждения “Российский фонд фундаментальных исследований”» // Собрание законодательства РФ. 1— 5 августа 2016. — № 33. — Ст. 5192.
4. Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» (ред. от 23 мая 2016 г.) // Собрание законодательства РФ. — 26 августа 1996. — № 35. — Ст. 4137; Собрание законодательства РФ. — 27 апреля 2015. — № 17 (Ч. IV). — Ст. 2475.

Голенков Д. А.¹

ОЦЕНКА ЭФФЕКТИВНОСТИ УПРАВЛЕНИЯ ОРГАНОВ ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ СУБЪЕКТОВ РФ

Аннотация: В статье анализируются основные нормативно-правовые акты, регламентирующие систему оценки эффективности деятельности органов власти субъектов РФ, реализация этой системы в регионах и её результативность.

Ключевые слова: эффективность государственного управления, органы исполнительной власти субъектов РФ, исполнительная власть, государственное управление.

Оценка эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ является одним из основных элементов, позволяющих государственной власти на основе тех или иных статистических данных и отчетов правильно выстраивать политику для улучшения качества жизни в регионах России. В течение последних десяти лет к этой теме не раз проявляли интерес многие уважаемые юристы, социологи и экономисты². За это время множество нормативно-правовых актов, определяющих аспекты оценки эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ, утратили силу, а поправки к новым законам издаются и сегодня.

В Российской Федерации институт оценки эффективности органов исполнительной власти субъектов был образован с изданием 29 декабря 2006 г. Федерального закона № 258-ФЗ³, в соответствии с которым Федеральный закон № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»⁴ был дополнен статьей 15, которая предусматривала утверждение перечня критериев

¹ ГОЛЕНКОВ Дмитрий Александрович, студент 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Д. А. Пяткин, профессор кафедры гуманитарных и социально-экономических дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат военных наук, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации.)

² См.: *Смородинова Ю. С.* Методы осуществления государственного контроля и административного надзора органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации // *Общество и право.* — 2015 — № 2 (52) — С. 304–305.

³ Федеральный закон от 29 декабря 2006 года № 258 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием разграничения полномочий».

⁴ Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184 «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

оценки эффективности деятельности органов исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

В целях развития положений вышеуказанного законодательства были приняты подзаконные акты: Указ Президента РФ от 28 июня 2007 г. № 825 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации»⁵ и ряд Постановлений Правительства РФ, направленных на реализацию закона.

Следует отметить, что затруднения в процессе мониторинга оценки эффективности деятельности органов исполнительной власти в субъектах РФ возникают, в первую очередь, из-за того, что эти учреждения сами разрабатывают и утверждают сметы бюджетов, стандарты и формы финансового контроля, что зачастую влечет за собой отсутствие объективности при оценивании эффективности⁶. Также для максимально достоверных и точных результатов проводятся статистические опросы населения такими организациями, как единая межведомственная информационно-статистическая система (ЕМИСС), регистрировавшая удовлетворенность населения деятельностью исполнительной власти регионов с 2007 по 2010 гг.

На утвержденные Правительством РФ методики и перечень показателей в скором времени негативно отреагировало экспертно-научное сообщество. Показатели, содержащиеся в указанных выше нормативных актах, не только иногда дублировали друг друга, но и из-за своей многочисленности не позволяли достоверно оценить эффективность деятельности органов исполнительной власти. Что касается методики, то и она имела ощутимые минусы, такие, как высокая вероятность ошибочных расчетов и ее единство оценки эффективности, которое не предусматривало возможности учитывать специфику того или иного субъекта РФ.

Эти и многие другие недостатки стимулировали государство корректировать нормативно-правовые акты, регулирующие сферу оценки эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ. Так, 15 апреля 2009 г., в результате работы Комиссии при Президенте Российской Федерации по вопросам совершенствования государственного управления и правосудия, издается Постановление Правительства РФ № 322 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 28 июня 2007 г. № 825 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации»»⁷,

⁵ Указ Президента от 28 июня 2007 года № 825 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации».

⁶ Зинченко И. Ю. Оценка эффективности органов исполнительной власти // Социально-экономические явления и процессы. — № 1. — 2014. — С. 14.

⁷ Постановление правительства Российской Федерации от 15 апреля 2009 г. № 322 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 28 июня 2007 г.

утверждающее перечень дополнительных показателей, затрагивающих области здравоохранения, обеспечения гражданской безопасности, охраны окружающей среды, методiku и форму доклада высших должностных лиц.

Это нововведение повлекло за собой в целом положительную динамику, однако возникли новые проблемы, например, из-за того, что ежегодные доклады, представляемые руководителями органов власти, состояли из статистических данных, что сказывалось на корректности определения вклада того или иного органа власти в развитие региона⁸.

Важным моментом для модернизации института оценки эффективности административных функций органами исполнительной власти субъектов РФ стало принятие Указа Президента Российской Федерации от 21 августа 2012 г. № 1199 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации»⁹ и Постановления Правительства от 3 ноября 2012 г. № 1142 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 21 августа 2012 г. № 1199 “Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации”»¹⁰, внесших большие корректировки в систему оценки (уменьшили количество показателей с 48 до 12, утвердили правила предоставления субъектам РФ грантов в форме межбюджетных трансферов, новую методiku оценки и т. д.).

Руководствуясь вышеизложенным, следует сделать вывод о том, что институт оценки эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ активно реформируется с момента его образования и до сегодняшнего дня. В настоящий момент большинство актов нормативной базы, регулирующих оценку, согласно принятому 14.11.2017 г. Указу Президента Российской Федерации № 548, являются утратившими силу, а в самом указе содержится 24 максимально объективных и универсальных показателя¹¹, что свидетельствует о том, что наше государство,

«Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации»».

⁸ Чепус А. В., Трифонов Ю. Н., Иванов А. В., Кондратенко А. Б., Беспалов С. В., Мара-ча В. Г., Калмыков Н. Н., Сатырь Т. С. Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации по итогам 2014 года // International Journal of Professional Science. — 2016. — № 3. — С. 54.

⁹ Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184 «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

¹⁰ Постановление Правительства Российской Федерации от 3 ноября 2012 г. № 1142 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 21 августа 2012 г. № 1199 “Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации”».

¹¹ Указ Президента Российской Федерации от 14 ноября 2017 г. № 548 «Об оценке эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ».

методом проб и ошибок, успешно движется в направлении усовершенствования способов и критериев правового регулирования оценки эффективности управления органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Зинченко И. Ю.* Оценка эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ // Социально-экономические явления и процессы. — № 1. — 2014 — С. 14.
2. Постановление правительства Российской Федерации от 15 апреля 2009 г. № 322 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 28 июня 2007 г. “Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации”». — URL: <http://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/95374/> (дата обращения 08.03.2018).
3. Постановление Правительства Российской Федерации от 3 ноября 2012 г. № 1142 «О мерах по реализации Указа Президента Российской Федерации от 21 августа 2012 г. № 1199 “Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации”». — URL: http://www.consultant.ru/document/consdoc_LAW_137555/.
4. *Смородинова Ю. С.* Методы осуществления государственного контроля и административного надзора органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации // Общество и право. — 2015 — № 2 (52) — С. 304–305.
5. Указ Президента Российской Федерации от 14 ноября 2017 г. № 548 «Об оценке эффективности органов исполнительной власти субъектов РФ». — URL: <http://kremlin.ru/acts/bank/42465>.
6. Указ Президента от 28 июня 2007 года № 825 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации». — URL: <http://www.garant.ru/hotlaw/federal/158399/> (дата обращения 08.03.2018).
7. Указ Президента Российской Федерации от 21.08.2012 № 1199 «Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации». — URL: <http://base.garant.ru/70217848/> (дата обращения 08.03.2018).
8. Федеральный закон от 29 декабря 2006 года № 258 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием разграничения полномочий». — URL: <https://normativ.kontur.ru/documentmoduleId=1&documentId=304303> (дата обращения 05.03.2018).
9. Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184 «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_14058.
10. *Ченус А. В., Трифонов Ю. Н., Иванов А. В., Кондратенко А. Б., Беспалов С. В., Мараца В. Г., Калмыков Н. Н., Сатырь Т. С.* Об оценке эффективности деятельности органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации по итогам 2014 года // International Journal of Professional Science. — 2016. — № 3. — С. 54.

*Тимченко Г. А.*¹

ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ ПАРЛАМЕНТАРИЗМА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: В данной статье анализируется Конституция Российской Федерации, рассматриваются аспекты воздействий федеральных государственных органов друг на друга, их взаимодействий, что позволяет раскрыть особенности существования Федерального Собрания Российской Федерации в системе государственной власти, определить существование такого явления, как парламентаризм в Российской Федерации, или его отсутствие.

Ключевые слова: государство, правительство, парламентаризм, Федеральное Собрание Российской Федерации.

В классическом определении парламентаризм — это особая форма государственной власти, при которой провозглашается главенствующая роль высшего законодательного органа (парламента) с сохранением системы разделения властей и независимости каждой ее ветви. Понятия «парламентаризм» и «парламент» — не синонимичны, так как парламент есть высший представительный и законодательный орган государства. Несомненно, без парламента не существует парламентаризма, однако без парламентаризма такой орган существовать может, более того, еще и постоянно функционировать и вписываться в общую систему государственных органов. Прежде всего, парламентаризм — явление, которое требует от государства не только нормативного закрепления его основ, но и практической реализации их, а также осмысления гражданами данного явления в виде появления самостоятельного и независимого гражданского общества. Парламентаризм, несомненно, является чертой демократического государства.

Что же на самом деле представляет собой классический образ парламентаризма? Во-первых, исходя из определения, он предполагает четкое разделение законодательной, исполнительной и судебной власти в соответствии с их полномочиями и функциями при сохранении независимости каждой. Во-вторых, существование в этой системе парламента не только с законодательной, но и с сильной контрольной функцией, а также возможностью формировать правительство в парламентарских монархиях и республиках. В-третьих, наличие гражданского общества с его постоянно действующими и самостоятельными общественными объединениями и организациями на добровольной основе,

¹ ТИМЧЕНКО Георгий Анатольевич, студент 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. И. Капитонова, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

главными целями которых является участие в управлении делами государства и защита прав и свобод граждан. Не стоит забывать, что эти объединения и организации должны иметь рычаги и механизмы влияния и давления на государственную власть, иначе пропадает смысл их существования. В-четвертых, гарантия государством прав и свобод человека и гражданина и практическая ее реализация.

Законодательная и исполнительная власть в демократическом государстве находятся в постоянной конкуренции, что вписывается в теорию разделения властей, однако для того, чтобы успешно осуществлять управление этим государством, полномочия одной власти должны быть на порядок важнее другой и иметь характер некоего начальствования. При существовании такого явления, как парламентаризм, несомненно, такими начальствующими полномочиями должен обладать парламент. Почему так? В теории парламентаризма высший законодательный орган государства представляется таким местом решения важнейших государственных вопросов, который имеет характер коллегиальности, то есть делегируемого представительства всего народа — различных социальных групп, территориальных обществ, наций и народностей, чего не скажешь об институте президентства или монаршей власти, несущей единоличный, индивидуальный, персонифицированный характер.

Некоторые ученые-правоведы, говоря о Российской Федерации, утверждают, что российский парламентаризм находится в состоянии «зачатка», другие — что его вовсе не существует в силу различных факторов. Условно выделим две группы таких факторов: нормативные, и связанная с ними практическая реализация, и социальные.

Конституция Российской Федерации (далее — Конституция РФ) является главным нормативно-правовым актом, и именно она определяет полномочия того или иного федерального государственного органа. Рассмотрим такую прерогативу Президента, как роспуск парламента. Сам факт наличия такой возможности говорит о несостоятельности парламентаризма в России. Президент имеет право распустить Государственную Думу Российской Федерации (далее — Гос. Дума) в трех случаях, прописанных в Конституции РФ. Также есть определенные причины, по которым Президент не вправе распустить Государственную Думу. Все это прописано в статье 109 настоящей Конституции РФ². Если разбирать данный механизм более подробно, можно сделать вывод: в случае постановки вопроса о роспуске Государственной Думы Президентом, а возможно, и Председателем Правительства, данные «защитительные» статьи следует признать

² Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // <http://www.constitution.ru>.

малоэффективными и не соответствующими понятию сильного и независимого парламента.

Следующим юридическим фактором необходимо назвать формирование Президентом Правительства Российской Федерации фактически без участия в этом Федеральном Собрании. Да, в Конституции прописано необходимое согласие Государственной Думы на назначение Председателя Правительства, однако формирование самого кабинета происходит без ее участия. Никто не может повлиять на назначение федеральных министров, так как этим занимается лично Президент.

Говоря о Федеральном Собрании, нельзя забывать о Совете Федерации, так как и здесь есть свои проблемы. Во-первых, срок полномочий членов Совета Федерации не установлен, что является нарушением принципа сменяемости состава парламента, что недемократично. В этом случае данная палата превращается в некий «вечно заседающий» орган представительства от народа. К слову о представительстве: выборы в Совет Федерации не являются прямыми, так как половина членов палаты направляются от представительного органа субъекта Российской Федерации, а половина от правительства субъекта Российской Федерации. На основании этого можно подвести еще один вывод: половина одной из палат Федерального Собрания являются представителями исполнительной власти, то есть кардинально нарушается принцип разделения властей.

Особенно острой и противоречивой проблемой в процессе рассмотрения парламентаризма в России является партийная ее составляющая. Констатируем факт, что в нынешней Государственной Думе VII Созыва преобладает так называемая «партия власти». По результатам выборов она составляет квалифицированное большинство, а значит, вправе претворять в жизнь любые федеральные, в том числе и федеральные конституционные законы беспрепятственно. Особенно замечательно то, что нынешний Президент РФ выдвигался от этой партии на выборах, а когда-то эту партию возглавлял четыре года, будучи Председателем Правительства. Учитывая связи партии большинства и Президента, следует заметить, что, обладая правом законодательной инициативы, согласно Конституции РФ, Президент имеет право инициировать любой закон, в том числе конституционный. Предположительно, что в Государственной Думе данный законопроект поддержат. Данная ситуация обусловлена несостоятельностью конкуренции среди политических партий, а это, в свою очередь, зависит от состояния гражданского общества. Стоит заметить, что в большинстве стран англо-саксонской правовой системы парламента практически двухпартийный, а в США — исключительно двухпартийный, в странах романо-германской системы права парламента преимущественно состоит из одной ведущей, крупной партии, а все остальные партии составляют коалицию-оппозицию.

Ваксман В. Б. в своей книге «Конституционализм и парламентаризм»³ заявляет, что нынешние общественные объединения и организации носят декоративный характер и не обладают самостоятельностью и рычагами давления на власть. Мнимыми являются и молодежные правительства, и парламенты. Вообще феномен развитости гражданского общества определяется сознанием людей: если гражданин ознакомлен со своими правами, готов бороться за эти права и свободы, если в сознании этого гражданина является это желание, только тогда появляется сильное гражданское общество. Именно в этом проявляются те самые социальные факторы, которые определяют становление парламентаризма в стране.

Таким образом, можно подвести итог данной научной работы: становление парламентаризма в той или иной стране сопровождается своими национальными особенностями и юрисдикцией, и Россия — не исключение. Можно согласиться с теми учеными, которые утверждают, что российский парламентаризм находится еще в зародышевом состоянии. Парламент, как высший законодательный и представительный орган государства существует, функционирует, проводятся выборы на основе мажоритарной и пропорциональной систем, однако этого недостаточно. Видится, что процесс становления парламентаризма в Российской Федерации будет идти еще десятки, а может быть, и сотни лет. Чтобы он шел в нужном направлении, возможно, следует провести конституционную реформу, которая предполагала бы:

- ▶ признание парламента единственным субъектом законотворчества;
- ▶ прямую отчетность правительства перед высшим законодательным органом, назначение федеральных министров с его участием, а также расширение непосредственного контроля представительного органа над исполнительной властью;
- ▶ недопущение права роспуска его каким-либо другим органом или должностным лицом, в частности Президентом;
- ▶ изменение принципа формирования палат парламента на основе прямых выборов или системой выборщиков;
- ▶ наличие права у парламента непосредственного участия в разработке бюджета.

Несомненно, парламентаризм — форма не идеальная, и в тех странах, где он существует, тоже возникают проблемы. Например, в парламентских республиках и монархиях появляется дисбаланс полномочий законодательной и исполнительной власти в пользу последней, так как само правительство формируется

³ Ваксман В. Б. Конституционализм и парламентаризм: становление и развитие в России [Текст]: монография / В. Б. Ваксман, А. Г. Пархоменко. — Владивосток: Мор. гос. ун-т, 2010. — 206 с.

партией большинства. Однако это более демократичный способ ведения государственных дел, так как именно парламент — то место, где представлен практически весь контингент различных социальных, территориальных и иных групп общества. Парламент, как считает М. А. Краснов, советский и российский юрист, доктор юридических наук, — «это орган, в котором после “переплавки” разных интересов рождается общий интерес, и он воплощается в закон, получает силу»⁴, конечно же, если в стране наличествует демократия.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // URL: <http://www.constitution.ru>.
2. *Ваксман В. Б.* Конституционализм и парламентаризм: становление и развитие в России [Текст]: монография / В. Б. Ваксман, А. Г. Пархоменко. — Владивосток: Мор. гос. ун-т, 2010. — 206 с.
3. *Керимов А. А.* Парламентаризм как фактор легитимности политической власти в современной России: [монография] / А. А. Керимов; науч. ред. В. Н. Руденкин. — Екатеринбург: Из-во Урал. ун-та, 2015. — 304 с.
4. *Краснов М.* Клетка для власти. — М., 1997. — С. 165.

⁴ *Краснов М.* Клетка для власти. — М., 1997. — С. 165.

Бондарец К.¹

ПРОБЛЕМА ПРИОБРЕТЕНИЯ ГРАЖДАНСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: В статье затрагивается проблема приобретения российского гражданства. Особое внимание уделяется получению гражданства Российской Федерации русскоязычными соотечественниками из бывших республик СССР.

Ключевые слова: гражданство Российской Федерации, приобретение гражданства, русские соотечественники, иностранный гражданин, лицо без гражданства.

В соответствии с Федеральным законом от 31.05.2002 № 62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О гражданстве Российской Федерации» существует ряд процедур, которые должны пройти лица, желающие приобрести российское гражданство.

Гражданином Российской Федерации можно стать: 1) по рождению; 2) в результате приема в гражданство; 3) в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации; 4) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом или международным договором Российской Федерации². Самым проблематичным способом становления гражданином Российской Федерации является в результате приема в гражданство.

Существует специальный порядок приобретения российского гражданства иностранными гражданами и лицами без гражданства, установленный законодательством Российской Федерации. Закон о гражданстве 2002 года в соответствии со ст. 13 устанавливает общий порядок приобретения гражданства Российской Федерации. Он предусматривает право иностранных граждан и лиц без гражданства, которые достигли восемнадцатилетнего возраста и обладают дееспособностью, обращаться с заявлением о приеме в гражданство Российской Федерации. Эти лица обязаны иметь: вид на жительство — документ, удостоверяющий личность лица без гражданства, выданный как доказательство разрешения на постоянное проживание на территории Российской Федерации лицу без гражданства или иностранному гражданину и подтверждающий их право на свободный выезд из РФ и въезд в РФ;³ проживание на территории Российской Федерации со дня получения вида на жительство и до дня обращения с заявлением о приеме в гражданство Российской Федерации в течение пяти лет непрерывно; взять на себя обязательства соблюдать Конституцию Российской

¹ БОНДАРЕЦ Кристина, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. И. Капитонова, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

² Ст. 11 Федеральный закон от 31.05.2002 №62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О гражданстве Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

³ См.: Там же. — Ст. 3.

Федерации; иметь законный источник средств к существованию; обратиться в уполномоченный орган иностранного государства с заявлением об отказе от имеющегося у них иного гражданства; владеть русским языком.

Упрощенный способ предоставления гражданства впервые был закреплен в Европейской Конвенции о гражданстве, ранее ни в одном международно-правовом акте подобного способа решения проблемы не содержалось⁴. Упрощенный порядок приобретения Гражданства Российской Федерации — порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятие решений по вопросам гражданства Российской Федерации в отношении лиц, на которых распространяются льготные условия, предусмотренные действующим Законом о гражданстве. Согласно данному условию, пятилетний срок проживания на территории Российской Федерации сокращается до одного года, если имеется хотя бы одно из следующих оснований: 1) лицо имеет высокие достижения в области науки, техники, культуры; лицо обладает профессией или квалификацией, которые представляют интерес для Российской Федерации; 2) лицу предоставлено политическое убежище на территории РФ; 3) лицо признано беженцем в установленном законом порядке. Упрощенный порядок приобретения гражданства Российской Федерации не предусматривает необходимости проживания на территории РФ и разрешает приобрести гражданство Российской Федерации лицам, проживающим за ее пределами. Это касается иностранных граждан и лиц без гражданства, которые:

- 1) Имеют хотя бы одного нетрудоспособного родителя, имеющего гражданство Российской Федерации и проживающего на территории РФ;
- 2) Имели гражданство СССР, проживали и проживают в государствах, входивших в состав СССР;
- 3) Не получили гражданство этих государств и остаются в результате этого лицами без гражданства.

Федеральным Законом от 11 ноября 2003 г. «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон о гражданстве РФ» 2002 г. установлено, что упрощенным порядком могут воспользоваться граждане государств, входивших в состав СССР, получившие среднее профессиональное или высшее профессиональное образование в образовательных учреждениях РФ после 1 июля 2002 г., а также другие условия. Данное положение противоречит принципу равенства прав и свобод человека и гражданина, закрепленному в Конституции Российской Федерации, т. к. нарушает права лиц, получивших такое же образование до 1 июля 2002 г.

⁴ Смирнова Е. С. Россия и европейские стандарты института гражданства в начале XXI века // Государство и право. — 2002. — № 2. — С. 68.

В Федеральном законе от 31.05.2002 №62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О гражданстве Российской Федерации» содержится множество пробелов о порядке приема в гражданство. Происходит ущемление прав личности при приобретении российского гражданства, особенно остро несовершенство действий законодательства отражается на русскоязычных гражданах из бывших республик СССР. Упрощенный порядок приобретения гражданства Российской Федерации не может обеспечить право на гражданство всех категорий бывших русскоязычных соотечественников. Для этих людей процесс получения российского гражданства сопряжен со многими трудностями.

Во-первых, нужно подтвердить статус носителя русского языка; во-вторых, нужно отказаться от имеющегося гражданства; в-третьих, нужно иметь уведомление о возможности приема в гражданство Российской Федерации. Чтобы подтвердить статус носителя русского языка, нужно пройти специальную комиссию. Данная комиссия проводит собеседование с лицом и на основании его выдает сертификат о подтверждении статуса носителя русского языка. Лицо, подтверждающее свой статус, может столкнуться с рядом проблем. Проблема заключается в том, что не во всех субъектах Российской Федерации имеются такие комиссии. Также подтвердить данный статус могут не все лица, а только те, которые являлись гражданами СССР, либо их предки проживали на территории бывшего СССР или Российской империи, но в современных границах Российской Федерации.

Таким образом, если человек или его предки происходили, например, из Луганска, то в этом случае они не были бы признаны носителями русского языка, потому что проживали вне современных границ Российской Федерации. Второе обстоятельство, более существенное, состоит в том, что абсолютно все льготные категории, могущие претендовать на российское гражданство, должны выйти прежде из имеющего гражданства. Выход из имеющегося гражданства должен быть подтвержден справкой о выходе из гражданства данного гражданина. Третье обстоятельство предусмотрено для тех лиц, которые подтвердили статус носителя русского языка. Проблема состоит в сроках очередности и получения данного уведомления о приеме в гражданство Российской Федерации.

Одной из основных проблем в институте гражданства можно считать сроки, которые устанавливает Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» для приобретения российского гражданства: пять лет непрерывного проживания на территории Российской Федерации, а также один год рассмотрения документов компетентными органами. По мнению многих ученых, нужно сократить сроки приобретения гражданства для иностранных граждан и лиц без гражданства, выразивших желание приобрести российское гражданство, чтобы обеспечить возможность реализации политических прав этих граждан.

В ином случае указанные лица лишаются возможности участия в политической жизни российского государства.

Необходимо подчеркнуть, что подавляющее большинство заявителей являются выходцами из бывших республик СССР. Многие из них принимаются в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке, согласно ст. 14 Федерального закона от 31.05.2002 №62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О гражданстве Российской Федерации». Остальные же принимаются в гражданство Российской Федерации в общем порядке.

Таким образом, можно сделать вывод, что действующее законодательство о гражданстве нуждается в усовершенствовании, устранении всех возможных коллизий, поскольку конечной целью данного законодательства является соблюдение и защита конституционных прав человека, среди которых не менее важное и значительное право на гражданство.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.
2. Федеральный закон от 31.05.2002 №62-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О гражданстве Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
3. *Смирнова Е. С.* Россия и Европейские стандарты института гражданства в начале XXI века // Государство и право. — 2002. — № 2. — 68 с.

*Сорвина А. Д.*¹

ЗАЩИТА ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ГРАЖДАН В КОНСТИТУЦИОННОМ СУДЕ РФ

Аннотация: В статье поднимается проблема конституционной защиты прав и свобод несовершеннолетних граждан РФ. Автором рассматриваются признаки конституционно-правового статуса несовершеннолетних, характеризуются особенности и конституционно-правовые ограничения защиты прав несовершеннолетних в Конституционном Суде РФ. Также анализируются общие и специальные нормы конституционной защиты прав несовершеннолетних, определяются особенности их применения.

Ключевые слова: несовершеннолетние граждане, права и свободы, Конституционный Суд РФ, правоотношения, правовая защита.

В современный период защита прав несовершеннолетних — это проблема, привлекающая острое внимание общественности и государственной власти. Соблюдение и защита прав несовершеннолетних является приоритетной задачей государства, решение которой осуществляется с участием целой системы государственных институтов.

Так как Россия с 15 сентября 1990 года ратифицировала и вступила в Конвенцию ООН «О правах ребенка», в нашей стране произошло обособление функции защиты прав несовершеннолетних².

Так, исследователями проблемы защиты прав и свобод несовершеннолетних граждан отмечаются декларативность ювального законодательства, низкая степень эффективности правовой защиты детей³.

Очень актуальным для развития законодательной базы по защите прав и свобод несовершеннолетних граждан является юридическое определение статусной категории «несовершеннолетний». Чаще всего этот статус определяется так: человек, не достигший определенного возраста, с достижением которого закон связывает его полную дееспособность, то есть реализацию в полном объеме

¹ СОРВИНА Александра Демьяновна, студентка 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. И. Капитонова, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

² Постановление Верховного Совета СССР от 13 июня 1990 г. №1559–1 «О ратификации Конвенции о правах ребенка».

³ *Дегтярева Л. Н.* Теоретико-правовые основы защиты конституционных прав и свобод несовершеннолетних в России: монография // М-во образования и науки РФ, ЦФ РГУП. — Тамбов: Консалтинговая компания Юком, 2017. — 78 с.

провозглашенных человеку и гражданину Конституцией и другими законами страны субъективных прав и свобод.

Таким образом, особенности и конституционно-правовые ограничения защиты прав несовершеннолетних в Конституционном Суде РФ обусловлены рядом фактов, в том числе:

- а) физиологической и социально-психологической беспомощностью несовершеннолетних;
- б) полной либо частичной личной, психологической, экономической и правовой зависимостью от родителей (законных представителей, опекунов);
- в) недостаточностью обеспечения действующим отраслевым законодательством механизмов реализации прав и свобод несовершеннолетних граждан.

Постановления Конституционного Суда РФ способствуют укреплению юридического статуса несовершеннолетнего (ребенка) как специального субъекта правоотношений. Это способствует разработке четких механизмов, обеспечивающих права ребенка в различном возрасте до наступления совершеннолетия (полной дееспособности) и устанавливает равенство ребенка с иными субъектами права.

Содействие Конституционного Суда РФ реализации социальной политики государства в сфере защиты прав несовершеннолетних обусловлено главным образом необходимостью исправления дефектов действующего социального законодательства и, тем самым, обеспечения конституционной защиты основных социальных прав и свобод человека и гражданина.

Важнейшей конституционной обязанностью родителей является забота о детях. При этом дети в отношениях с родителями дети являются уязвимой стороной, и законодательством должен быть установлен механизм правовой защиты прав несовершеннолетних, чтобы не допускать их дискриминации и восстанавливать в случаях нарушения. Так, в случае конфликта интересов между родителями и детьми приоритет должен быть на стороне детей.

Принцип презумпции добросовестного поведения родителей закрепляется Конституцией РФ, что предполагает такое общепринятое поведение, при котором права детей не нарушаются.

Таким образом, Конституционным Судом РФ рассматриваются следующие категории дел по защите прав несовершеннолетних граждан:

- дела, связанные с правом пользования несовершеннолетними имуществом по искам о признании утратившими (приобретшими, прекратившими) права пользования жилым помещением, о вселении, выселении;
- дела, связанные с предоставлением жилья детям-сиротам и оставшимся без попечения родителей;
- дела, связанные с правом собственности несовершеннолетних: дела о признании права собственности; дела, связанные с защитой наследственных

прав; иски о признании сделки недействительной, договора купли-продажи не заключенным, перехода права собственности;

- дела, вытекающие из несогласия с решением (постановлением, приказом, распоряжением) органов опеки, попечительства и судов разной юрисдикции.

В решениях Конституционного Суда находят разрешения многие вопросы судебной практики и практики защиты права несовершеннолетних — причем важен не только сделанный судом окончательный вывод, а обоснование такого вывода, поскольку в процессе обоснования суд делает обобщения, оказывающие влияние на разрешение других дел (в своем роде судебный прецедент) и на развитие социального законодательства⁴. Решения Конституционного Суда РФ не только способствуют устранению противоречий в правовой системе государства, последовательному развитию законодательства, но также устанавливают ориентиры для реформирования социального законодательства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Постановление Верховного Совета СССР от 13 июня 1990 г. №1559-1 «О ратификации Конвенции о правах ребенка».
2. *Дегтярева Л. Н.* Теоретико-правовые основы защиты конституционных прав и свобод несовершеннолетних в России: монография // М-во образования и науки РФ, ЦФ РГУП. — Тамбов: Консалтинговая компания Юком, 2017. — 78 с.
3. Постановление Конституционного Суда РФ от 08.06.2010 №13-П «По делу о проверке конституционности пункта 4 статьи 292 Гражданского кодекса РФ в связи с жалобой гражданки В. В. Чадаевой». — Электронный ресурс: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/9256.html/> (дата обращения: 10.03.2018).
4. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 №1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) «О Конституционном Суде Российской Федерации». — Электронный ресурс: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4172/ (дата обращения: 10.03.2018).

⁴ Постановление Конституционного Суда РФ от 08.06.2010 №13-П «По делу о проверке конституционности пункта 4 статьи 292 Гражданского кодекса РФ в связи с жалобой гражданки В. В. Чадаевой». — Электронный ресурс: <http://www.consultant.ru/law/hotdocs/9256.html/> (дата обращения: 10.03.2018 г.).

Тураева Э. В.¹

ЗАЩИТА ПРАВ И СВОБОД В СФЕРЕ КИБЕРПРОСТРАНСТВА

Аннотация: В статье рассматриваются виды нарушений прав человека и способы их защиты в одной из сфер человеческой деятельности — в киберпространстве. Современную жизнь невозможно представить без Интернета, в котором люди не только общаются, но и проводят различные операции. Однако с развитием Интернета появились новые виды преступлений и правонарушений. В связи с этим автор анализирует виды возможных нарушений прав человека и алгоритм их защиты.

Ключевые слова: киберпространство, права, свободы, способы защиты.

«По-настоящему безопасной можно считать лишь систему, которая выключена, замурована в бетонный корпус, заперта в помещении со свинцовыми стенами и охраняется вооруженным караулом, — но и в этом случае сомнения не оставляют меня».

Юджин Х. Спаффорд,
эксперт по информационной безопасности

Современное состояние мирового сообщества характеризуется интенсивным развитием телекоммуникаций и компьютерных технологий, всеобъемлющим проникновением современных информационных технологий в различные области человеческой деятельности.

Развитие общественных отношений во всех отраслях все больше зависит от степени разработанности и использования новых технологий. Область применения не ограничивается техническими объектами и материальными благами, созданными человеком для удовлетворения потребностей, но в не меньшей степени включает сферу услуг, культуры, образования, науки, обороны, безопасности и политики.

Сегодня результаты научных исследований и их практического использования являются материальным воплощением экономической мощи государства.

Высокие технологии — это способы, средства и результаты производственной деятельности, основанные на использовании информационных технологий.

По определению видно, что категориям высоких технологий соответствуют средства и способы производственной деятельности, связанные

¹ ТУРАЕВА Эльга Викторовна, студентка 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. И. Капитонова, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

с использованием информации, недоступной естественным органам чувств человека по пространственно-временным характеристикам. К отраслям высоких технологий относятся: микроэлектроника, оптоэлектроника, телекоммуникация, вычислительная техника, робототехника, нанотехнологии, энергетика, авиационно-космическая техника, биотехнологии, генная инженерия и т. п.

Важность развития сферы высоких технологий подразумевает, что вопросы внедрения передовых научных открытий и связанные с ними процессы разработки, производства и реализации конечных продуктов требуют не только капиталовложений, но и их надежной правовой защиты. Это, прежде всего, относится к высшим достижениям в каждой из проблемных отраслей, особенно когда мы имеем дело с объектами телекоммуникаций, нанотехнологий и т. п., тем более, что в сфере современных технологий, как и в любой другой сфере человеческой деятельности, существует и успешно реализуется возможность совершения преступных действий с целью получения моральной, материальной или политической выгоды. Это обстоятельство привело к тому, что в правоохранительной деятельности утвердился даже термин, характеризующий подобные нарушения законности, — «преступления в сфере высоких технологий».

Таким образом, в настоящее время именно степень развития информационных технологий определяет как уровень общественного производства, так и экономику в целом.

Однако замечено, что информационная технология сама создает технические средства для своей эволюции. Формирование саморазвивающейся системы — важнейший итог, достигнутый в сфере информационной технологии.

За последние годы в нашей стране резко увеличилось число пользователей сети Интернет, при этом используются не только компьютеры, но и телефоны, смартфоны, планшеты. Интернет представляет собой виртуальную территорию, где люди могут выражать идеи и заниматься общественной деятельностью.

Кроме того, появилась возможность проводить различные операции с денежными средствами, как с использованием компьютера, так и банкомата, и других платежных систем.

В связи с вышеуказанными положениями многие пользователи Интернетом подвергаются атакам со стороны киберпреступников и нарушениям их прав и свобод.

Прежде чем, собственно, приступить к описанию способов защиты прав в сфере высоких технологий, следует уяснить для себя следующую терминологию:

В соответствии со ст. 2 Закона РФ от 27.07.06 г. № 149–ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»:

— информация — это сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления;

— электронное сообщение — информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети, где информационно-телекоммуникационная сеть — технологическая система, предназначенная для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники.

Информационная система — совокупность информации, содержащейся в базах данных и обеспечивающих ее обработку информационных технологий.

Преступления в сфере информационных технологий включают как распространение вредоносных вирусов, взлом паролей, кражу номеров банковских карт и других банковских реквизитов (фишинг), так и распространение противоправной информации (клеветы, материалов порнографического характера, материалов, возбуждающих межнациональную и межрелигиозную вражду, и т. п.) через Интернет, а также вредоносное вмешательство через компьютерные сети в работу различных систем.

Кроме того, одним из наиболее опасных и распространенных преступлений, совершаемых с использованием Интернета, является мошенничество. Так, в письме Федеральной комиссии по рынку ценных бумаг от 20 января 2000 г. № ИБ-02/229, указывается, что инвестирование денежных средств на иностранных фондовых рынках с использованием сети Интернет сопряжено с риском быть вовлеченными в различного рода мошеннические схемы.

Другой пример мошенничества — интернет-аукционы, в которых сами продавцы делают ставки, чтобы поднять цену выставленного на аукцион товара.

В различных государствах, в частности США, получили распространение аферы, связанные с продажей доменных имен: производится массовая рассылка электронных сообщений, в которых, например, сообщают о попытках неизвестных лиц зарегистрировать доменные имена, похожие на адреса принадлежавших адресатам сайтов, и владельцам сайтов предлагается зарегистрировать ненужное им доменное имя, чтобы опередить этих лиц. Так, вскоре после терактов 11 сентября 2001 г. Федеральная торговая комиссия США отметила факт массовой продажи доменных имен зоны «usa».

В нашей стране ответственность за данную группу преступлений предусмотрена главой 28 УК РФ. В качестве самостоятельного института впервые выделен УК РФ 1996 года и относится к субинституту «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка». Видовым объектом рассматриваемых преступлений являются общественные отношения, связанные с безопасностью информации и систем обработки информации с помощью ЭВМ.

По УК РФ преступлениями в сфере компьютерной информации являются: неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272 УК РФ), создание, использование и распространение вредоносных компьютерных программ

(ст. 273 УК РФ), нарушение правил эксплуатации средств хранения, обработки или передачи компьютерной информации и информационно-телекоммуникационных сетей (ст. 274 УК РФ).

Общественная опасность противоправных действий в области электронной техники и информационных технологий выражается в том, что они могут повлечь за собой нарушение деятельности автоматизированных систем управления и контроля различных объектов, серьёзное нарушение работы ЭВМ и их систем, несанкционированные действия по уничтожению, модификации, искажению, копированию информации и информационных ресурсов, иные формы незаконного вмешательства в информационные системы, которые способны вызвать тяжкие и необратимые последствия, связанные не только с имущественным ущербом, но и с физическим вредом людям.

Неправомерный доступ к компьютерной информации и нарушение установленных правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети сформулированы как преступления с материальным составом, а создание либо использование вредоносных программ для ЭВМ — с формальным. В качестве последствий в ст. 272 и 274 УК указываются: уничтожение, модификация, блокирование либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ или системы ЭВМ, причинение существенного вреда и т. п.

Мы должны понимать, что данные действия вредят не только работе государства, но и ущемляют такие права граждан, как право на неприкосновенность частной жизни, право на тайную переписку, право на свободную рыночную конкуренцию, право на интеллектуальную собственность и ее неприкосновенность.

И мы имеем полное право обратиться в суд, согласно статье 46 Главы 2 Конституции РФ, чтобы защитить свои права и свободы.

И если в случае кражи или хищения, украденный объект можно потрогать, пощупать, то в киберпространстве крайне трудно защитить свое право. Крайне трудно доказать, что та или иная операция, производимая по средствам сети Интернет, была произведена именно вами, но выполнимо.

К примеру, Арбитражным судом Самарской области был рассмотрен индивидуальный иск Гаврилова С. Г. к открытому акционерному обществу «АктивКапитал Банк» (далее — банк) о взыскании 470000 рублей (решение от 05.03.2015 по делу А55–10210/2014).

Решением Арбитражного суда Самарской области от 05.03.2015 в удовлетворении исковых требований отказано.

Как следует из материалов дела и установлено судом, 30.03.2010 между ответчиком (банк) и истцом (клиент) был заключен договор банковского счета №4109, предметом которого явилось открытие расчетного счета в банке, принятие банком и перечисление денежных средств, выполнение распоряжений

о перечислении денежных средств на основании платежных поручений в письменной форме при наличии подписи, соответствующей образцу, представленному в банк.

— 05.03.2014 с расчетного счета истца ответчиком было списано 470000 руб.

Согласно сведениям, предоставленным клиенту, списание денежных средств было произведено на основании платежного поручения от 05.03.2014 №10 в пользу Воробьева Артема Александровича и обналичены через банкомат, расположенный на территории речного вокзала г. Москвы.

— 13.03.2014 истец обратился в банк с требованием о возврате списанных денежных средств, мотивируя тем, что не давал банку таких распоряжений.

В связи с выявлением фактов несанкционированного платежа ответчику было направлено заявление, также было подано заявление о возбуждении уголовного дела (КУСП-2612).

Постановлением от 17.10.2014 уполномоченный орган отказал в возбуждении уголовного дела, предусмотренного статьей 159.6 Уголовного кодекса Российской Федерации.

Банком по факту произошедшего списания денежных средств было проведено служебное расследование, по результатам которого установлено, что 05.03.2014 от истца поступило платежное поручение по системе дистанционного обслуживания в электронном виде на сумму, равную 470000 руб., на перечисление денежных средств Воробьеву А. А. в счет оплаты по договору от 12.02.2014 №218.

После проверки подлинности ЭЦП платежное поручение было исполнено.

По заключению эксперта от 12.01.2015 №175 проверка электронной подписи с идентификатором ключа проверки ЭП 13595387556343556, которой было заверено платежное поручение от 05.03.2014 №10 с помощью штатного средства Системы АРМ «Операционист. Корпоративные клиенты», показала, что электронная подпись верна: отправка в банк платежных поручений без использования ключа ЭП клиента невозможна; изготовление дубликата ключа ЭП клиента, сохраненного на токене ibank2key, невозможно; спорное платежное поручение было создано на компьютере истца, механизмом поступления его в банк является синхронизация с сервером банка; в файловой системе компьютера истца не обнаружено программ вирусной направленности для несанкционированного съема средств с банковских или иных счетов; следов проникновения вирусной программы или злоумышленника в операционной системе, установленной на компьютере истца, не обнаружено.

Спорное платежное поручение, на основании которого был осуществлен перевод денежных средств, оформлено в соответствии с требованиями Банка России, было подписано подлинной ЭЦП, проверка сертификата ключа к ЭЦП

была осуществлена корректно, в связи с чем платежный документ был исполнен. Сертификат ключа проверки электронной подписи получен истцом 28.01.2013.

Суд первой инстанции установил, что спорное платежное поручение подписано электронными цифровыми подписями в установленном порядке. Электронная цифровая подпись, которая была использована при списании денежных средств, принадлежит клиенту, и данная ЭЦП была признана системой подлинной, в связи с чем банк был обязан исполнить принятое электронной системой поручение.

Оценив представленные в материалах дела доказательства, учитывая выводы эксперта, установив, что при исполнении спорного платежного поручения банком не допущено нарушений обязательств по договору банковского счета и договору на обслуживание по системе «Клиент-Банк», отсутствие вины ответчика, суд первой инстанции отказал в удовлетворении иска.

И поскольку область правонарушений в сфере киберпространства стала актуально относительно недавно, то и суд способен помочь далеко не всегда, как в случае Гаврилова С. Г. Поэтому специалисты по кибербезопасности предлагают следующие пути снижения риска кибератаки: для проверки репутации американских сайтов можно посетить интернет-страницу авторитетной организации по защите прав потребителей Better Business Bureau <http://www.bbbonline.org/consumer/index.asp>;

- использование электронных сертификатов и безопасных протоколов передачи данных;
- непредоставление продавцам реквизитов пластиковых карт и паспортных данных (для этого существуют биллинги и авторизационные сервера процессинговых центров);
- использование кредитных карт (в этом случае возврат денег или чарджбек осуществляется значительно быстрее и проще, нежели при использовании других средств платежа).

Приведём некоторые рекомендации, разработанные специалистами Центра анализа интернет-мошенничества — Internet Fraud Complaint Center на основе анализа совершённых преступлений:

- обязанности покупателя интернет-аукциона возникают только после того, как продавец выполнит свои обязательства;
- нежелательно покупать товары на сайтах, базирующихся в других странах;
- нужно уточнять у продавца — кто будет доставлять купленный товар, как, когда и каким образом можно будет вернуть непонравившийся или бракованный товар, кто оплачивает его пересылку;
- если продавцы товаров на интернет-аукционе предлагают договориться напрямую, это может сэкономить деньги, а может и помочь

в совершении мошенничества, поскольку интернет-аукционы могут обеспечивать страхование заключаемых на них сделок.

Примечание: Подробные правила организации и участия в интернет-аукционах приведены на сайте Федеральной Торговой Комиссии США — Federal Trade Commission.

Прежде чем обратиться в суд, граждане не только России, но и всего мира могут обращаться в такие инстанции, как Международная веб-полиция — International Web Police. Сайт специализируется на международных преступлениях. В случае мошенничества содержание заполненной жертвой формы будет передано в соответствующие правоохранительные органы страны, граждане которой участвуют в афере. Web Police тесно сотрудничает со спецподразделениями, которые занимаются интернет-преступлениями.

Центр анализа интернет-мошенничества — Internet Fraud Complaint Center. Сайт поддерживается американским Федеральным бюро расследований и, соответственно, чаще всего занимается преступлениями, которые произошли в США или как-то задели интересы американских граждан. Между тем сотрудничество ФБР с правоохранительными органами других стран позволяет надеяться на то, что проблема расследования преступлений в других странах все-таки будет решена.

Международная группа по борьбе с киберпреступностью Евросоюза — European Network and Information Security Agency (ENISA) имеет право регулирования деятельности стран-участниц ЕС. Рабочая группа Anti-Phishing Working Group (www.antiphishing.org) занимается борьбой с использованием фишинга.

Помимо вышеперечисленных видов правонарушения часто встречается и такое, как клевета и оскорбление. Согласно статье 128.1 УКРФ: «Клевета, то есть распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию». А под оскорблением статья 5.61 КоАП РФ: «Оскорбление, то есть унижение чести и достоинства другого лица, выраженное в неприличной форме».

И клевета, и оскорбление имеют квалифицированный состав, выделяемый на основе такого критерия, как способ распространения, а именно он наличествует, когда клевета или оскорбление содержатся в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации.

Из Закона о СМИ, в редакции от 2011, ясно следует, что не все интернет-ресурсы могут считаться средствами массовых информационных, поэтому не все акты клеветы и оскорбления могут считаться юридически обоснованными.

Существует такая проблема, что не все явления современной Паутины, умаляющие права человека, занесены в определенные главы КоАП или УКРФ. К такому можно отнести «троллинг», то есть издевательства и оскорбления

в социальных сетях. Или «эльфинг» — разновидность троллинга. Заключается в написании комментариев, в которых эльф активно соглашается со своей жертвой и хвалит её.

Помимо отсутствия определенных отрицательных Интернет явлений в правовой жизни нашей страны, следует отметить, что доказать факт ущемления чести и достоинства еще тяжелее, нежели факт распространения вирусов или же кражи определенных электронных данных.

В случаях, когда сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, стали широко известны и в связи с этим опровержение невозможно довести до всеобщего сведения, гражданин вправе требовать удаления соответствующей информации, а также пресечения или запрещения дальнейшего распространения указанных сведений путем изъятия и уничтожения материальных носителей информации (например, если оскорбление содержится в печатном СМИ). Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, оказались после их распространения доступными в Интернете, гражданин вправе требовать удаления соответствующей информации.

Если не удалось установить лицо, которое нанесло оскорбления в Интернете, оскорбленный гражданин вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности. Эти правила также касаются защиты деловой репутации юридических лиц.

Вообще, доказательство оскорбительности распространенных сведений и того, что эти сведения размещены конкретным лицом, задача непростая. Для доказывания оскорбительности может потребоваться лингвистическая экспертиза. Для доказывания факта принадлежности страницы в Интернете или высказывания определенному лицу также надо провести определенную работу. И здесь даже заверение распечатанных страниц нотариусом не поможет.

Если оскорбленный всерьез решил наказать обидчика, ему придется потратить время и деньги на сбор и оформление доказательств. Самый простой способ — сделать распечатку страницы из Интернета, на которой размещены оскорбления, и затем в суде заявить ходатайство об обозрении страницы в Интернете в судебном заседании. Но этот способ ненадежен: во-первых, информация может быть в любой момент удалена с сайта; во-вторых, в суде может не быть технической возможности для обозрения интернет-страницы.

Второй способ — это нотариальное заверение распечатанных из Интернета страниц. Такого рода нотариальное действие осуществляется в соответствии со статьями 102–103 Основ законодательства РФ о нотариате. Для того чтобы нотариус заверил распечатки из Интернета, ему требуется произвести осмотр сайта и составить протокол осмотра.

Осмотр производится на основании заявления гражданина с описанием нарушения его прав и списка страниц на заверение. Эта процедура может использоваться не только для доказательства факта оскорбления, но и для доказательства нарушения других прав, например, авторских прав, патентных, прав на использование товарного знака, факта разглашения коммерческой тайны и других.

Если информация, содержащая оскорбление, содержится в закрытом доступе, например, в переписке или на закрытом форуме в Интернете, то нотариусу представляются все данные для доступа к ресурсу и дается поручение распечатать нужную информацию. При осмотре сайта составляется протокол, в котором указывается, что именно подлежит осмотру, описывается последовательность осмотра. Протокол оформляется в трех экземплярах. Осмотр сайта производится таким образом, чтобы убедиться в отсутствии фальсификации страницы в Интернете. Для этого используются специальные программные средства просмотра. Если нотариус решит, что в данном случае требуется экспертиза, он может ее назначить. Экспертиза увеличивает стоимость всего дела для оскорбленного лица. Однако если он выиграет суд, то сможет и взыскать с ответчика все расходы и на нотариуса, и на экспертизу.

Стоимость услуг нотариуса в этом случае также немалая: одна описательная страница протокола может стоить не менее 3000 рублей.

С учетом вышесказанного можно сделать следующие выводы:

- во-первых, нужно отметить несовершенство законодательной базы нашей страны, основанной на относительной свежести правонарушений в сфере киберпространства;
- во-вторых, существуют проблемы, связанные с процедурой обращения потерпевших в суд или иные инстанции по поводу восстановления своих прав;
- в-третьих, отсутствие достаточного информирования и знаний самих граждан о сфере высоких технологий;
- в-четвертых, недостаток юридических специалистов в области данных правонарушений, способных грамотно проинформировать граждан о способах защиты их прав в сети Интернет;
- в-пятых, следует отметить тот факт, что широкие возможности Всемирной паутины до конца не изведаны, поэтому и способов быстрой наживы, и других проявлений неправовой активности существует огромное количество, которое с каждым днем растет.

И, конечно, одна страна не может бороться с данными правонарушениями самостоятельно, поэтому проблема защиты прав и свобод в киберпространстве носит глобальный характер.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.
2. Федеративный договор от 31.03.1992 «О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
3. Договор Российской Федерации и Республики Татарстан «О разграничении предметов ведения и взаимном делегировании полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Республики Татарстан» от 15.02.1994 // СПС «Консультант Плюс».
4. Договор Российской Федерации и Республики Башкортостан «О разграничении предметов ведения и взаимном делегировании полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Республики Башкортостан» от 3.08.1994 // СПС «Консультант Плюс».
5. Указ Президента Российской Федерации от 28.05.1996 № 789 «О проекте Договора о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Чеченской Республики» // СПС Гарант.
6. Червонюк В. И., Калинин И. В., Иванец Г. И. Энциклопедический словарь «Конституционное право России». — М.: Юридическая литература, 2002. — С. 272.
7. Алжеев И. А., Власенко И. Б., Догадайло Е. Ю. и др. Конституционное право Российской Федерации: учебник для студентов, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция» (квалификация «бакалавр») // Отв. ред. С. И. Носов. — М.: Статут, 2014. — С. 79–98.
8. Безруков А. В. Конституционное право России: учебное пособие. — М.: Юстицинформ, 2015. — С. 63–75.
9. Постановление Конституционного Суда РФ от 07.06.2000 № 10-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений Конституции Республики Алтай и Федерального закона “Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации”» // СПС «Консультант Плюс».

Пономарев Г. Г.¹

ПРОЦЕСС ОРГАНИЗАЦИИ ВЫБОРОВ ПРЕЗИДЕНТА РФ

Аннотация: В статье анализируются Конституция Российской Федерации, Федеральные законы «О выборах Президента РФ» и «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ», которые раскрывают особенности процесса организации выборов Президента РФ, а также его роль как главы государства.

Ключевые слова: Президент РФ; избирательная система; Российская Федерация.

С расцветом в России демократического правового государства общее направление страны зависит от решения избирателей, определяющих путем выборов состав органов государственной власти и местного самоуправления. В современных реалиях данный процесс начинается довольно рано. Уже в школьном возрасте у ребенка складываются свои политические взгляды через семью, средства массовой информации, ближайшее окружение. Помимо политических взглядов человек приобретает некие образы политического мышления. В современной России между политическими партиями и движениями обостряется борьба за молодежь. Вместе с этим важную роль в расширении политического кругозора молодых людей играют образовательные учреждения, университеты, средние профессиональные образовательные учреждения, институты. Гражданин, живущий в демократическом обществе, вынужден самостоятельно выбирать свою власть. Кандидаты на выборные должности имеют собственное видение проблем, стоящих перед обществом, и свою точку зрения на их решение. А способы осуществления программ, которые предлагаются кандидатами, часто далеки от реальности. Процедура выборов во многом зависит от политической культуры человека. Подход к самостоятельным политическим решениям требует определенных знаний в сфере политики, понимания ее значимости в общественной жизни. Важно, чтобы люди участвовали в выборах осознанно, добываясь действительно зарекомендовавших себя кандидатов. Избирательные системы преодолели тяжелый и долгий путь. Демократия выработала две избирательные системы участия граждан в формировании органов государственной власти и местного самоуправления: мажоритарную и пропорциональную.

¹ ПОНОМАРЕВ Герман Геннадьевич, студент 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. И. Капитонова, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»).

А также на их основе применяется и смешанная форма. Обращаю ваше внимание на то, что эти системы также отличаются политическими целями.

В системе органов государственной власти Президенту принадлежит особое место. Согласно Конституции РФ 1993 года, он не относится ни к одной из ветвей власти. Президент РФ избирается на определенный срок, устанавливаемый Конституцией. На международной арене и внутри страны он выступает от имени избирателей или от имени парламента, его власть является производной от них, также существует принцип ответственности Президента.

Президент может предлагать проекты законов, касающихся правового положения граждан, а также поправки к Конституции РФ. Он должен прибегать к мирным средствам разрешения политических споров, выступать в роли общего арбитра, стоять вне партий, в равной степени относиться ко всем политическим силам и субъектам Федерации. Глава государства обладает правом передать разрешение конкретного спора на рассмотрение его судом, в случае отсутствия компромисса между конфликтующими сторонами. Вместе с этим в обязанности Президента входит обеспечение согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти, то есть с Государственной Думой, Советом Федерации, Конституционным судом и другими высшими судами РФ, Генеральным прокурором, Председателем Правительства.

По Конституции Президент как глава государства определяет основные направления внутренней и внешней политики государства². Президент самостоятельно формирует и сам возглавляет Совет безопасности, статус которого определяется федеральным законом, формирует Администрацию Президента и отдельно назначает главу администрации. Президент назначает и освобождает от должности высшее командование Вооруженных Сил РФ, утверждает военную доктрину. Президенту принадлежит право назначать и освобождать от должности полномочных представителей Президента, назначать и отзывать, после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями Федерального собрания, дипломатических представителей РФ в иностранных государствах и международных организациях. Президент назначает выборы в Государственную Думу³. Только Президент может назначить референдум в порядке, установленном Федеральным конституционным законом. Президенту как главе государства предоставлено исключительное право решения вопросов гражданства РФ и предоставления политического убежища. От имени государства Президент награждает государственными наградами РФ, присваивает почетные звания РФ, воинские и высшие специальные звания. При осуществлении своих полномочий Президент издает два вида актов — указы и распоряжения. Указы

² Конституция РФ 1993 г. — Ст. 84.

³ Конституция РФ 1993 г. — Ст. 84.

могут быть нормативного (принимаются по общим вопросам, затрагивающим определенный наиболее важный круг общественных отношений) и ненормативного характера (акты индивидуального применения права). Распоряжения Президента РФ, как правило, адресуются узкому кругу исполнителей и являются правоприменительными актами. Все акты, издаваемые Президентом, обязательны для исполнения на всей территории РФ, и они не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам.

Президент избирается гражданами России на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании⁴. Участие гражданина РФ в выборах Президента является свободным и добровольным. Президентом может быть избран гражданин РФ не моложе 35 лет, постоянно проживающий в России не менее 10 лет⁵. Кандидаты на должность Президента РФ могут быть выдвинуты политическими партиями, имеющими право в соответствии с Федеральным законом «О политических партиях» принимать участие в выборах, в том числе выдвигать кандидатов, а также в порядке самовыдвижения. Гражданин РФ может выдвинуть свою кандидатуру при условии поддержки его самовыдвижения группой избирателей. Не имеет права избирать Президента РФ и быть избранным Президентом гражданин РФ, признанный судом недееспособным (психически больной или не достигший возраста 18 лет) или содержащийся в местах лишения свободы по приговору суда. Это правило не распространяется на заключенных следственных изоляторов временного содержания (СИЗО), так как их вина еще не доказана, а в следственном изоляторе они лишь находятся на время следствия, для голосования им нужно получить открепительный талон по месту прописки.

Гражданин России, достигший на день голосования 18 лет, имеет право:

- избирать Президента;
- участвовать в выдвижении кандидатов на должность Президента;
- наблюдать за проведением выборов;
- наблюдать за работой избирательных комиссий, за установлением итогов голосования⁶.

В соответствии с Конституцией РФ выборы Президента назначает Парламент страны. Решение о назначении выборов должно быть принято не ранее чем за 100 дней, и не позднее, чем за 90 дней до дня голосования. Днем голосования на выборах Президента РФ является второе воскресенье месяца, в котором проводилось голосование на предыдущих выборах Президента РФ. Решение

⁴ Федеральный закон «О выборах Президента РФ». — Ст. 1.1.

⁵ Конституция РФ 1993 г. — Ст. 81.2.

⁶ Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ». — Ст. 4.1.

о назначении выборов должно быть опубликовано в средствах массовой информации. О дне, времени и месте голосования избирательные комиссии должны оповестить избирателей не позднее, чем за 20 дней до дня голосования, через средства массовой информации. Голосование проводится с 8 до 20 часов по местному времени. Помещение для голосования бесплатно предоставляется в распоряжение избирательной комиссии местными органами власти, в нем должен быть зал для голосования, в котором размещаются ящики для бюллетеней, кабины для тайного голосования, оснащенные системой освещения и снабженные письменными принадлежностями⁷.

Избирательный процесс — это регламентированный законодательством порядок организации и проведения выборов. Состоит из относительно самостоятельных стадий, которые отличаются друг от друга задачами, кругом участников и специфичностью их правового статуса, видами составляемых процессуальных избирательных документов, конечными результатами процессуальной деятельности.

Избирательный процесс включает в себя:

- назначение выборов;
- формирование избирательных комиссий;
- предоставление сведений об избирателях, составление и уточнение списков избирателей;
- образование избирательных округов и избирательных участков;
- выдвижение и регистрацию кандидатов (списков кандидатов), избирательных инициатив;
- проведение предвыборной агитации и финансирование ее мероприятий;
- проведение голосования, определение его итогов и результатов выборов;
- регистрацию избранных депутатов, выборных должностных лиц, опубликование итогов голосования и результатов выборов.

Соблюдение данных стадий избирательного процесса является обязательным для всех участников выборов.

В процессе избирательной кампании задействованы все каналы средств массовой информации, тем самым увеличивается круг лиц, получающих эту информацию. Можно сказать, что выборы повышают самосознание общества путем накопления опыта участия в них. Будущее России зависит в первую очередь от молодежи, нужно прислушиваться к мнению различных ее групп, поэтому необходимо вовлекать молодых людей в избирательный процесс. Несовершеннолетние лица являются будущим поколением избирателей, в рамках курсов «Обществознание», «История России» у них складывается логическое

⁷ Федеральный закон «О выборах Президента РФ». — Ст. 22.

мышление, способность к анализу. В этом возрасте у ребенка надо развивать интерес к жизни.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. — М.: Юридическая литература, 1993.
2. Федеральный закон «О выборах Президента РФ» (в ред. Федерального закона от 10.01.2003 г. № 19-ФЗ).
3. Федеральный закон от 2 июля 2002 г. 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ».

*Кобялко Ю. В.*¹

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ЭКСПЕРТА В СИСТЕМЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ДЕЛАМ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЯХ

Аннотация: В статье рассмотрен вопрос о месте и роли заключения эксперта в системе доказательств по делам об административных правонарушениях. Предложены решения, существующие в сложившейся практике применения экспертных заключений как доказательств по делу об административном правонарушении.

Ключевые слова: административное право, производство по делам об административных правонарушениях, заключение эксперта, доказательства и доказывание.

Согласно ч. 1 ст. 26.4 КоАП РФ, «в случаях, если при производстве по делу об административном правонарушении возникает необходимость в использовании специальных познаний в науке, технике, искусстве или ремесле, судья, орган, должностное лицо, в производстве которых находится дело, выносят определение о назначении экспертизы»².

Эта норма включает в перечень доказательств по делу об административном правонарушении заключение эксперта, создает предпосылки для разрешения в производстве по делам об административных правонарушениях вопросов, требующих специальных знаний в той или иной сфере жизни, ставит производство по делам об административных правонарушениях на научные «рельсы».

Одним из основных принципов теории доказательств и доказывания является принцип равнозначности доказательств, то есть невозможности придания какому-либо доказательству заранее установленной силы, что также закреплено и в ст. 26.11 КоАП РФ, предусматривающей, что «судья, члены коллегиального органа, должностное лицо, осуществляющие производство по делу об административном правонарушении, оценивают доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном и объективном исследовании всех обстоятельств дела в их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу».

Однако в современных научных и практических кругах сформировалась дискуссия по вопросу места заключения эксперта в системе доказательств по делам

¹ КОБЯЛКО Юлия Викторовна — магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. П. Очередыко, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин, доктор юридических наук, заслуженный работник высшей школы Российской Федерации).

² «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 №195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // СПС «Консультант Плюс».

об административных правонарушениях в силу специфики указанного вида доказательства, а именно узкой специализированности знаний, в рамках которой проведена экспертиза и составлено экспертное заключение, относительной невозможности с абсолютной правильностью проверить действия и выводы эксперта, как лица применяющего специальные, не известные лицам, участвующим в деле, методики, и так далее.

В рамках указанной дискуссии высказывается точка зрения о преимущественном положении экспертного заключения над другими доказательствами по делам об административных правонарушениях в силу приведенных свойств экспертного заключения, в противовес которой ставится мнение о равенстве заключения эксперта и иных доказательств ввиду прямого указания на это в законе, несмотря на специфику экспертного заключения и экспертизы в целом. Такая дискуссия получила широкое распространение в силу складывающихся противоречий в практике судебных и иных органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях.

В силу ч. 6 ст. 26.4. КоАП РФ, «заключение эксперта не является обязательным для судьи, органа, должностного лица, в производстве которых находится дело об административном правонарушении, однако несогласие с заключением эксперта должно быть мотивировано». Этой нормой в очередной раз закрепляется принцип невозможности заведомого усиления какого-либо доказательства, однако создается предпосылка для выведения заключения эксперта из общей системы доказательств, как доказательства, которому при несогласии суда или должностного лица прямо установлена необходимость мотивировки.

Судья, как должностное лицо, осуществляющее правосудие на профессиональной основе, а также иные должностные лица, рассматривающие дела об административных правонарушениях, не обладают теми знаниями, которыми обладает эксперт, проводящий ту или иную экспертизу, что прямо вытекает из нормы ст. 26.1 КоАП РФ. Кроме того, при проведении экспертизы, а также при допросе эксперта в судебном заседании по обстоятельствам проведенной им экспертизы, последний предупреждается об уголовной ответственности за дачу заведомо ложного заключения и показаний. На основании вышесказанного можно сделать вывод о том, что судьи и иные должностные лица, рассматривающие дела об административных правонарушениях, склонны доверять выводам экспертных заключений при соблюдении формальных правил проведения экспертизы и постановления экспертного заключения. Указанный вывод подтверждается анализом судебной практики районных и городских судов в РФ³.

³ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rospravosudie.com/> / (дата обращения — 10.03.2018 г.).

Таким образом, мы можем говорить о фактическом преимуществе экспертных заключений, как доказательств по делам об административных правонарушениях, над другими доказательствами в силу специфики экспертного заключения как акта лица, имеющего специальные познания в той или иной сфере.

Такую практику нельзя считать порочной, так как усматриваются пути ее совершенствования, которые смогут обеспечить соблюдение принципов правосудия даже при преимуществе одного из видов доказательств.

Так, по мнению некоторых ученых, обеспечение широкого использования специальных познаний и технических средств в процессе производства по делу об административном правонарушении поставит административно-юрисдикционную деятельность на научную основу и потребует повышения профессиональной квалификации должностных лиц, рассматривающих дела об административных правонарушениях, путем их информирования о современных возможностях экспертных исследований⁴.

Таким образом, сложившаяся практика преимущественной оценки экспертных заключений может быть усовершенствована повышением квалификации должностных лиц, рассматривающих дела об административных правонарушениях, с целью их более качественной оценки методик и выводов, приведенных в заключении эксперта.

Совершенно обоснован вывод о том, что убедительность и доказательственная сила всех экспертиз зависят от компетентности и уровня квалификации экспертов, ее проводивших, а достоверность сведений, содержащихся в заключении даже если экспертиза проведена по договору с частным лицом, гарантируется этическими и профессиональными принципами, принятыми в экспертном сообществе, и ответственностью за ложные заключения эксперта⁵.

Таким образом, заключение эксперта — один из видов доказательств в системе доказательств по делам об административных правонарушениях, однако оно имеет обоснованные преимущества над другими доказательствами, что требует совершенствования во исполнение базовых принципов правосудия.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» от 30.12.2001 №195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // СПС «Консультант Плюс».
2. Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2001 №73-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Административная юрисдикция: учебное пособие / Бочаров С. Н. [и др.]. — М., 2006. — С. 84.

⁵ Горелик А. В. Экспертиза в практике производства по делам об административных правонарушениях // Психопедагогика в правоохранительных органах. — 2013. — №4 (55).

3. Административная юрисдикция: учебное пособие / *Бочаров С. Н.* [и др.]. — М., 2006. — С. 84.
4. *Горелик А. В.* Экспертиза в практике производства по делам об административных правонарушениях // Психопедагогика в правоохранительных органах. — 2013. — № 4 (55).

*Константинова С. М.*¹

АДМИНИСТРАТИВНАЯ ПРАВОСУБЪЕКТНОСТЬ КАК ЭЛЕМЕНТ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО СТАТУСА МУНИЦИПАЛЬНОГО УНИТАРНОГО ПРЕДПРИЯТИЯ

Аннотация: В статье рассмотрены точки зрения на институт административной правосубъектности юридического лица и, в частности, муниципального унитарного предприятия. Сформулировано понятие административной правосубъектности, а также особенности ее реализации в отношениях юридических лиц и органов государственной и муниципальной власти.

Ключевые слова: административное право, правосубъектность, административно-правовой статус, муниципальное унитарное предприятие.

Говоря о муниципальных унитарных предприятиях как адресатах административно-правовых норм, необходимо сказать, что, как и любой субъект права, наделенный правами и обязанностями, а также способный их реализовывать, муниципальное унитарное предприятие обладает правосубъектностью. Однако, в силу параллельного существования в частно-правовом и публично-правовом полях, муниципальное унитарное предприятие обладает как гражданской правосубъектностью, связанной со способностью быть субъектом гражданско-правовых отношений, так и административной правосубъектностью, то есть способностью быть адресатом административно-правовых норм.

В ученой среде сложилось несколько точек зрения на момент возникновения у унитарного предприятия административной правосубъектности. Согласно одной из них, административная правосубъектность вытекает из гражданской правосубъектности и возникает одновременно с ней. Это означает, что административная правосубъектность, как и гражданская, возникает с момента государственной регистрации унитарного предприятия как юридического лица (п. 2 ст. 3 Федерального закона от 14.11.2002 № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»).

В частности, такое отношение к моменту возникновения административной правосубъектности у унитарного предприятия прослеживается в работах И. П. Грешникова².

¹ КОНСТАНТИНОВА Сабина Муслимовна, магистрант 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. П. Очередыко, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин, доктор юридических наук, заслуженный работник высшей школы Российской Федерации).

² Грешников И. П. Субъекты гражданского права: юридическое лицо в праве и законодательстве. — СПб.: Юридический центр Пресс, 2002.

Согласно его точке зрения, унитарное предприятие приобретает с момента государственной регистрации комплексную правосубъектность, включающую в себя способность быть субъектом как гражданско-правовых, так и административных правоотношений. Такая точка зрения создает правовую неопределенность в плане определения правомочий и места унитарного предприятия с момента принятия административного акта — решения о создании унитарного предприятия до момента государственной регистрации унитарного предприятия в реестре юридических лиц, так как, несмотря на отсутствие государственной регистрации, унитарное предприятие с момента принятия решения о его учреждении входит в административно-правовое поле.

В противовес указанной точке зрения, в современной отечественной доктрине и законодательстве наметилась тенденция, которая выражается в признании публичной (административной) правосубъектности организаций, не имеющих статуса юридического лица. Согласно ст. 48 ГК РФ юридическим лицом признается организация, которая обладает определенными признаками. Административное и иное публичное законодательство не содержит императивной нормы, например, об обязательной регистрации общественных объединений в качестве юридических лиц, за исключением случаев, оговоренных в федеральном законе. Общественная организация приобретает публично-правовую правосубъектность с момента принятия на учредительном съезде решения о его создании, об утверждении его устава и формировании руководящих и нормативно-ревизионных органов³.

В русле данной тенденции, характерной для публичного права, формируется и концепция административной правосубъектности унитарного предприятия, предложенная М. А. Дрыгой. Он вполне обоснованно выдвигает положение, согласно которому административная правосубъектность унитарного предприятия возникает на стадии его создания путем принятия определенного административно-правового акта⁴. Действительно, с момента издания такого акта об учреждении унитарного предприятия возникает определенный комплекс управленческих отношений, а сам этот акт в соответствии со ст. 8 Закона о государственных предприятиях уже содержит определение целей и предмета его деятельности. Доказывая наличие управленческих отношений сразу после издания учреждающего административного акта, М. А. Дрыга приводит факты, связанные с назначением руководителя предприятия, предоставлением предприятию необходимых служебных помещений. Думается, в число этих отношений входят

³ *Шабоганова Н. Ю.* Конституционно-правовой статус общественных объединений в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2001. — С. 15–17.

⁴ *Дрыга М. А.* Административно-правовой статус государственных унитарных предприятий: Дис. ... канд. юрид. наук. — Ростов н/Дону, 2005. — С. 39.

также отношения по поводу регистрации унитарного предприятия в качестве юридического лица, в которых оно выступает, не будучи юридическим лицом. Его устав утверждается (ст. 9 Закона о госпредприятиях) уполномоченным органом, т. е. административным актом в форме приказа по соответствующему ведомству.

Для возникновения административной правосубъектности унитарного предприятия важен не столько факт его государственной регистрации, сколько издание административно-правовых актов о его учреждении и утверждении его устава. С этого момента оно может считаться формально созданным как государственная организация и субъект публичного права, который для осуществления хозяйственной деятельности должен еще реализовать публично-правовую обязанность по регистрации в качестве юридического лица (ст. 10 Закона)⁵.

Таким образом, административная правосубъектность как правовая категория понимается учеными достаточно определенно — правовая конструкция, отражающая состав юридических фактов, наличие которых позволяет конкретному лицу (или вынуждает его) выступить в качестве субъекта административно-правовых отношений, имеющего соответствующий правовой статус⁶.

На наш взгляд, стоит отметить, что административная правосубъектность — это, в общем смысле, способность быть адресатом административно-правовых норм, однако сами по себе административно-правовые нормы могут касаться как императивных отношений (власти и подчинения) между организацией (МУП) и органами государственной и муниципальной власти, так и отношений организации с другими организациями, а также органами власти, в гражданско-правовом поле, где административная ответственность, как элемент административной правосубъектности, работает параллельно с институтом гражданско-правовой ответственности. Таким образом, административная правосубъектность, как и любой институт права, состоит из определенных элементов, которые в данном случае раскрываются на различных этапах юридической «жизни» организации (МУП), что сказывается на различиях в моментах возникновения тех или иных прав и обязанностей.

Стоит сказать, что с момента принятия административного акта об учреждении унитарного предприятия оно входит в административно-правовое поле, но становится адресатом лишь ограниченного спектра административно-правовых норм, связанного с обязанностью соблюдения надлежащего порядка регистрации в качестве юридического лица и привлечением к административной

⁵ Ястребов О. А. Административная правосубъектность унитарного предприятия как государственной организации // Вестник РУДН. Серия «Юридические науки». — 2009. — № 1.

⁶ Хабибуллина А. Р. Понятие и содержание административно-правового статуса государственного унитарного предприятия // Молодой ученый. — 2015. — № 24. — С. 797–799.

ответственности за нарушение этого порядка, а полноценная административная правосубъектность в формально-юридическом смысле этого понятия возникает у унитарного предприятия одновременно с государственной регистрацией, а значит, параллельно с гражданской правосубъектностью.

Это значит, что административная правосубъектность — многоэлементная юридическая категория, которая применительно к организациям имеет временные особенности возникновения тех или иных своих элементов у конкретного лица.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ, от 05.02.2014 №2-ФКЗ, от 21.07.2014 №11-ФКЗ) // СПС «Консультант Плюс».
2. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // СПС «Консультант Плюс».
3. Федеральный закон от 08.08.2001 №129-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (с изм. и доп., вступ. в силу с 27.01.2018) // СПС «Консультант Плюс».
4. *Дрыга М. А.* Административно-правовой статус государственных унитарных предприятий: Дис. ... канд. юрид. наук. — Ростов н/Дону, 2005.
5. *Шабоганова Н. Ю.* Конституционно-правовой статус общественных объединений в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2001.
6. *Ястребов О. А.* Административная правосубъектность унитарного предприятия как государственной организации // Вестник РУДН. Серия «Юридические науки». — 2009. — №1.
7. *Хабидуллина А. Р.* Понятие и содержание административно-правового статуса государственного унитарного предприятия // Молодой ученый. — 2015. — №24. — С. 797–799.
8. *Грешников И. П.* Субъекты гражданского права: юридическое лицо в праве и законодательстве. — СПб.: Юридический центр Пресс, 2002.

*Левякова О. И.*¹

АДМИНИСТРАТИВНОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ КАК СТАДИЯ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ОБЛАСТИ НАРУШЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НАЛОГАХ И СБОРАХ

Аннотация: В статье рассматривается стадия административного расследования нарушений законодательства в области налогов и сборов, в том числе ее процессуальные особенности и проблемы.

Ключевые слова: административное расследование, налоги, сборы, административное правонарушение, протокол, процессуальные действия.

Административное расследование призвано формировать нужные условия с целью разрешения и рассмотрения дела об административном правонарушении уполномоченными должностными лицами и органами. Проведенное административное расследование на должном уровне предоставляет возможность грамотно разрешить дело, применить надлежащую меру воздействия, опираясь на характер правонарушения и личность виновного.

Начальной стадией административного производства является возбуждение дела. По мнению Шилехина К. Е., «в юридической литературе нет единого мнения и о том, какой объем данных о совершенном правонарушении является достаточным для признания их основанием для возбуждения дела»². Таким основанием могут являться: состав административного правонарушения, факт правонарушения, составление протокола по делу об административном правонарушении, деяние, в котором содержится наличие признаков административного правонарушения. Также можно полагать, что причиной для возбуждения дела могут быть любые данные, указывающие на наличие признака состава правонарушения, — события конкретного проступка. Эта точка зрения отразилась в ч. 3 ст. 28.1 КоАП РФ, где в качестве причин для возбуждения дела являлись достаточные данные, которые указывали только на событие административного правонарушения.

¹ ЛЕВЯКОВА Ольга Игоревна, магистрант 1 курса кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. П. Очередыко, профессор кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук, заслуженный работник высшей школы Российской Федерации).

² Шилехин К. Е. Проблемы возбуждения дел об административных правонарушениях в областях налогов и сборов // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. — 2014. — № 5 (43). — 203 с.

Важной чертой административного расследования в области налогового законодательства считается необходимое соблюдение требований не только административного, но и налогового законодательства.

А именно, в случае привлечения к ответственности, предусмотренной нормами Налогового кодекса Российской Федерации (НК РФ) или Федерального закона «Об исполнительном производстве», содержащими признаки административного правонарушения, производство по делу должно осуществляться в порядке, предусмотренном КоАП РФ (часть 3 статьи 1.7 КоАП РФ, часть 2 статьи 10 НК РФ)³.

Следует отметить, что разделение составов административных правонарушений в области налогов и сборов не имеет четкого основания. Данное разграничение между двумя кодифицированными нормативными правовыми актами проводится всего по видам субъектов. Такая основа для разделения норм, имеющих одну отраслевую природу, нуждается в доработке. Подобная двойственность привела к тому, что правовое регулирование административного производства определяется нормами, которые содержатся как в налоговом, так и в административно-процессуальном законодательстве.

Как справедливо отмечает Зрелов А. П., «производство по делам об административных правонарушениях и привлечение к ответственности по ним осуществляется вне зависимости от результатов рассмотрения материалов налоговой проверки и вынесения решения по акту налоговой проверки»⁴.

Сведения о факте административного правонарушения в области налогов и сборов могут быть получены на каждой стадии контрольно-проверочных мероприятий налоговых органов, в том числе во время проведения начальной стадии налоговой проверки, а также по ее результатам.

Решение о проведении административного расследования заключается в установлении «фактических и формальных условий»⁵. Так, ч. 1 ст. 28.7 КоАП РФ закрепляет два фактических основания: во-первых, проявление определенных КоАП РФ административных правонарушений, во-вторых, проведение существенных процессуальных действий по делу, требующих серьезных временных затрат. Формальным основанием проведения административного расследования является ч. 2 ст. 28.7. КоАП РФ и заключается в вынесении определения или постановления прокурора сразу же после выявления факта совершения

³ П. 1 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. № 5 г. Москва «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях».

⁴ Зрелов А. П. Административное расследование нарушений в области налогов и сборов // «Все о налогах». — № 6. — 2014. — С. 48.

⁵ Андреев А. А. и др. Административно-процессуальное право: — Барнаул: Барнаулский юридический институт МВД России, 2013.

административного правонарушения. Должностные лица, которые уполномоченные составлять протокол об административном правонарушении и выносить определения, отражены в ст. 28.3 КоАП РФ.

А именно, согласно п. 5 ст. 28.3 должностные лица налоговых органов уполномочены составлять протоколы об административных правонарушениях: предусмотренных частями 3 и 4 статьи 14.1.1, статьями 14.1.1–1, частью 3 статьи 14.5, частями 5.1 и 8 статьи 14.13, статьями 14.25.1, 15.3–15.9, 15.11, частью 3 статьи 18.17, частью 1 статьи 19.4, частью 1 статьи 19.5, статьями 19.6, 19.7 КоАП РФ.

Основной проблемой чаще всего является то, что составление протокола об административном правонарушении происходит значительно позже, чем правонарушение было выявлено. Конечно, на этот счет разъясняется постановлением Пленума Верховного Суда от 24.03.2005 № 5, что «несущественными являются такие недостатки протокола, которые могут быть восполнены при рассмотрении дела по существу, а также нарушение установленных статьями 28.5 и 28.8 КоАП РФ сроков составления протокола об административном правонарушении и направления протокола для рассмотрения судьей, поскольку эти сроки не являются пресекательными, либо составление протокола в отсутствие лица, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении, если этому лицу было надлежащим образом сообщено о времени и месте его составления, но оно не явилось в назначенный срок и не уведомило о причинах неявки или причины неявки были признаны неуважительными». В результате нарушения срока составления протокола происходит затягивание срока административного производства. Конечно, было бы разумно не ограничивать такими сроками уполномоченное лицо составлять протокол, а просто осуществлять процессуальные действия в разумные сроки, согласно нормам КоАП РФ и других нормативных правовых актов, в целях исключить затягивание сроков.

Также, когда составляется протокол по делу об административном правонарушении, происходит так, что лицо, в отношении которого ведется производство, не получает копии протокола. А права и обязанности как участника производства не будут должным образом разъяснены. Часто это связано с тем, что в момент выявления конкретного правонарушения уполномоченные органы направляют письмо с требованием о прибытии в налоговые органы с целью составления протокола об административном правонарушении. Письма в соответствии с нормами Налогового кодекса РФ направляются по месту регистрации лица, но в большинстве случаев место фактического проживания может отличаться от постоянной регистрации.

При административных правонарушениях в областях, в том числе о налогах и сборах, предусмотренных ч. 1 ст. 28.7 КоАП РФ, административное расследование может производиться путем осуществления предусмотренных главой

26 КоАП РФ процессуальных действий, требующих существенных временных затрат, таких, как:

- проведение экспертизы (ст. 26.4 КоАП РФ). (Отмечено, что экспертизы назначаются чаще всего в случае выявления неуплаты, а также неполной уплаты сумм налога. Так как КоАП РФ не предусматривает вероятность привлечения к административной ответственности за аналогичное нарушение, то и необходимость осуществления экспертизы по административному правонарушению в сфере налогов и сборов маловероятна);
- поручения и запросы по делу об административном правонарушении (ст. 26.9 КоАП РФ);
- истребование сведений (ст. 26.10 КоАП РФ).

Административное расследование обычно проводится:

- по результатам налогового контроля в виде учета налогоплательщиков (ст. 15.3, п. 1 ст. 15.6 КоАП РФ);
- по факту нарушения (ст. 15.4–15.6 КоАП РФ);
- по результатам выездной налоговой проверки (ст. 15.5, п. 1 ст. 15.6, ст. 15.11 КоАП РФ);
- неповиновение законному распоряжению должностного лица органа (ст. 19.4 КоАП). Как отмечается в п. 2.3 письма ФНС России от 17.07.2013 № АС-4-2/12837, «налоговым органам необходимо учитывать, что административная ответственность, предусмотренная ч.1 ст.19.4 КоАП РФ, применяется за неявку в налоговый орган, а не за отказ от дачи пояснений».

Что касается срока проведения административного расследования, согласно п. 5 ст. 28.7 он не должен превышать один месяц, но в исключительных случаях может быть продлен по письменному ходатайству лица, в производстве которого находится дело.

Протокол об административном правонарушении считается ключевым процессуальным документом, на основе которого принимают решение, в отношении лица которого возбуждено административное производство. В соответствии с п. 6 ст. 27 КоАП РФ окончанием административного расследования является составление протокола об административном правонарушении либо выносятся постановление о прекращении дела об административном правонарушении.

Таким образом, следуя определенному процессуальному порядку, согласно действующему законодательству, стадия административного расследования начинается с возбуждения дела об административном правонарушении в области налогов и сборов, ее назначение заключается в установлении событий административного правонарушения, их регистрации и подготовки материалов, достаточных для разрешения дела по существу.

Также хотелось бы добавить, что у большинства граждан низкий уровень юридических и налоговых знаний, а от этого такой высокий процент правонарушений в области налогов и сборов в действительности. Поэтому государственные органы должны активно заниматься предупреждением налоговых правонарушений путем создания условий для налогоплательщиков, которые бы облегчили процесс уплаты налогов, подачи налоговых деклараций и т. п.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Андреев А. А.* и др. Административно-процессуальное право. — Барнаул: Барнаулский юридический институт МВД России, 2013. — 468 с.
2. *Зрелов А. П.* Административное расследование нарушений в области налогов и сборов // Все о налогах. — № 6. — 2014.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // Собрание законодательства РФ. 07.01.2002, № 1 (ч. 1). — Ст. 1.
4. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // Собрание законодательства РФ. № 31, 03.08.1998. Ст. 3824.
5. Письмо ФНС России от 17.07.2013 № АС-4-2/12837 «О рекомендациях по проведению мероприятий налогового контроля, связанных с налоговыми проверками» // «Официальные документы». — № 29. — 13-19.08.2013.
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (с изменениями и дополнениями) // Бюллетень Верховного Суда РФ. — № 6. — 2005.
7. *Шилехин К. Е.* Проблемы возбуждения дел об административных правонарушениях в областях налогов и сборов // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2014. — № 5 (43). С. 202–206.

СЕКЦИЯ
«ЗАЩИТА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ:
ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ»

*Арефьева М. С.*¹

**ОПРЕДЕЛЕНИЕ РАЗМЕРА КОМПЕНСАЦИИ ЗА НЕЗАКОННОЕ ИСПОЛЬЗОВАНИЕ
ТОВАРНОГО ЗНАКА В СВЕТЕ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ**

Аннотация: В данной работе автор исследует особенности практического применения положений ст. 1515 ГК РФ. Анализируются особенности распределения бремени доказывания при установлении судом размера компенсации, предусмотренных данной нормой. Сформулирован вывод о необходимости формулировки критериев добросовестного поведения правообладателя и решения вопроса использования категории «цена» для целей определения суммы компенсации.

Ключевые слова: товарный знак, размер убытков, пределы компенсации, добросовестность, цена контрафакта.

В настоящее время внедрение новых обозначений в качестве товарного знака приобретает повсеместный характер, поэтому особого внимания заслуживает рассмотрение вопроса о том, с помощью каких способов и средств, предусмотренных российским законодательством, владелец товарного знака, право которого нарушено, может восстановить его. Одним из таких способов сегодня следует считать взыскание компенсации в рамках ст. 1515 ГК РФ².

При рассмотрении в суде споров о незаконном использовании товарного знака правоприменитель сталкивается со сложностями, касающимися особенностей исчисления компенсации по правилам данной нормы.

Частью 4 ст. 1515 ГК РФ правообладателю делегировано право взыскания с ответчика компенсации в следующем размере: 1) в пределе от 10 тысяч до 5 миллионов рублей, определяемом по усмотрению суда с учетом специфики нарушения; 2) в кратном размере стоимости товаров, на которых размещается товарный знак или в двукратной оценке стоимости права, определяемой по цене

¹ АРЕФЬЕВА Мария Сергеевна, магистрант 2 курса ФГБОУВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н.Г. Чернышевского» (научный руководитель — М. Н. Зарубина, доцент кафедры гражданского права и процесса, кандидат юридических наук).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // СЗ РФ. — 25.12.2006. № 52. — Ст. 5496.

— обычно используемой при схожих обстоятельствах и подобных требованиях истца-правообладателя³.

Предоставленная законодателем возможность выбора модели взыскания компенсации порождает закономерный вопрос о наличии критерия добросовестности в поведении правообладателя — истца по делу при определении им цены иска.

Данный вопрос актуален в связи с тем, что правообладатель освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков. Так, Арбитражный Суд Ростовской области в решении по иску ООО «РУСМАШ» сформулировал вывод о том, что при доказанности факта незаконного использования товарного знака и принадлежности его правообладателю истец не обязан доказывать размер ущерба⁴. Данная позиция полностью соотносится с содержанием п. 43.2 постановления ВС и ВАС РФ 2009 г., где речь идет о необходимости установления размера убытков, но при этом, в соответствии с буквальным толкованием названного пункта, обоснование размера ущерба не может быть возложено на истца по делу⁵. Проблема заключается в том, что правоприменитель лишен возможности в полной мере оценить правомерность позиции правообладателя. Достижением следует считать то, что в постановлении Конституционного суда РФ от 13 февраля 2018 г. № 8-П были сформулированы критерии недобросовестности правообладателя при осуществлении так называемого «параллельного импорта», которые могут быть сформулированы как: 1) использование товарного знака в ущерб сложившимся рыночным отношениям; 2) использование товарного знака в соответствии с поддержанием политики санкций в отношении РФ⁶.

Учитывая изложенное, считаем целесообразным законодательно закрепить в ГК РФ вышеуказанные критерии, свидетельствующие о недобросовестности правообладателя, заявившего о необходимости взыскания с ответчика по делу

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // СЗ РФ. — 25.12.2006. — № 52. — Ст. 5496.

⁴ Решение арбитражного суда Ростовской области по делу № А53–35592/2012 // URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/41f82c68-df50-4d6d-9931-e83c6f781fcc/8d7e031f-91dd-4b0e-8d39-afa9f961c7dc/A53-35592-2012_20130415_Reshenija_i_postanovlenija.pdf (дата обращения: 16.02.2018).

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. — № 6. — Июнь 2009.

⁶ Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 № 8-П. По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «ПАГ» // РГ. — № 39. — 22.02.2018.

компенсации в том или ином размере. Эти критерии имеют универсальный характер и, по нашему мнению, могут быть применены не только для внешне-экономических отношений.

Следует также отметить, что вопрос об обоснованности взыскания компенсации строго в рамках, установленных в рассматриваемой норме, явился предметом рассмотрения Конституционного суда РФ в постановлении от 13 декабря 2016 г. № 28-П. В результате сформулирован вывод о том, что размер компенсации, предусмотренный данной статьей ГК РФ, может быть снижен, исходя из фактических обстоятельств дела и материального положения ответчика. Как отметил суд, отсутствие возможности снижения компенсации противоречит основополагающим конституционно-правовым принципам. Полагаем, что подобное толкование порядка взыскания компенсации обусловлено стремлением достичь баланса интересов сторон⁷.

Вывод Конституционного суда РФ о необходимости взыскания компенсации с применением индивидуального подхода в каждой конкретной ситуации был воспринят правоприменителем, но не искоренил проблему выбора стоимостных критериев при оценке суммы ущерба. Так, в случае взыскания компенсации в двукратном размере стоимости контрафактного товара спорным является вопрос о том, какую цену должен принимать во внимание суд. Формулировка законодателя, определившего цену как «устанавливаемую при сравнимых обстоятельствах», не является бесспорной. Конституционный суд в приведенных выше постановлениях не дал каких-либо разъяснений на этот счет⁸.

Среди судов по этому вопросу не сформировано единого мнения. Так, в деле № А53–35592/2012 истцом ООО «Арсенал» был предложен расчет компенсации исходя из оптовой цены товара, который был принят судом⁹. Однако стоимость продукции может также определяться на основе рыночной цены аналогичных

⁷ Постановление Конституционного Суда РФ от 13.12.2016 № 28-П. По делу о проверке конституционности подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросами Арбитражного суда Алтайского края // СЗ РФ. — 26.12.2016. — № 52. — Ст. 7729.

⁸ Постановление Конституционного Суда РФ от 13.12.2016 № 28-П. По делу о проверке конституционности подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросами Арбитражного суда Алтайского края, Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 № 8-П По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «ПАГ».

⁹ Решение арбитражного суда Ростовской области по делу № А53–35592/2012 // URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/41f82c68-df50-4d6d-9931-e83c6f781fcc/8d7e031f-91dd-4b0e-8d39-afa9f961c7dc/A53-35592-2012_20130415_Reshenija_i_postanovlenija.pdf (дата обращения: 16.02.2018).

товаров на рынке. Так, Верховный суд Республики Адыгея уменьшил размер компенсации, определенной к взысканию с ответчика, в пользу правообладателя, не согласившись с расчетом истца, установив её в соответствии с рыночными ценами¹⁰.

Оценка стоимости товара исключительно на основе рыночной цены не является бесспорной, поскольку она формируется в основном за счет механизма конкуренции и не может быть объективной. Наиболее обоснованным вариантом, на наш взгляд, будет оценка контрафактной продукции из её средней отпускной цены, поскольку её значение в меньшей степени подвержено динамике реализации товаров на рынке.

Таким образом, вопрос об определении компенсации за незаконное использование права на товарный знак требует дальнейшей доработки. Необходимо решить вопрос о закреплении в ГК РФ критериев добросовестности правообладателя товарного знака. Требуется унификация позиции правоприменителя по вопросу использования им цен для определения суммы компенсации, подлежащей взысканию.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // СЗ РФ. — 25.12.2006. — № 52. — Ст. 5496.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. — № 6. — 2009.
3. *Садовский П. В., Косовская И. М.* Взыскание компенсации за незаконное использование товарных знаков в свете последней судебной практики // URL: <http://отрасли-права.рф/article/3292> (дата обращения: 16.02.2018).
4. Постановление Конституционного Суда РФ от 13.12.2016 № 28-П По делу о проверке конституционности подпункта 1 статьи 1301, подпункта 1 статьи 1311 и подпункта 1 пункта 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с запросами Арбитражного суда Алтайского края // СЗ РФ. — 26.12.2016. — № 52. — Ст. 7729.
5. Постановление Конституционного Суда РФ от 13.02.2018 № 8-П По делу о проверке конституционности положений пункта 4 статьи 1252, статьи 1487 и пунктов 1, 2 и 4 статьи 1515 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой общества с ограниченной ответственностью «ПАГ» // РГ. — № 39. — 22.02.2018.
6. Решение арбитражного суда Ростовской области по делу № А53-35592/2012 // URL: <http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/41f82c68-df50-4d6d-9931-e83c6f781fcc/>

¹⁰ 1 Апелляционное определение Верховного суда республики Адыгея по делу № 33-1629/2017 от 13.10.2017 г. // URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=d_oc&base=SOUG&n=133618#04162882325228414 (дата обращения: 16.02.2018).

- 8d7e031f-91dd-4b0e-8d39-afa9f961c7dc/A53-35592-201220130415Reshenija_i_postanovlenija.pdf (дата обращения: 16.02.2018).
7. Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу № А13-13441/2013 // URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/30cd1f1c-4a0b-48cc-937e-c853efb79d6d/46729f73-fc7c-4ede-adc5-583c68111350/A13-13441-2013_20140618_Postanovlenie_apelljacionnoj_instancii.pdf (дата обращения: 16.02.2018).
 8. Апелляционное определение Верховного суда республики Адыгея по делу № 33-1629/2017 от 13.10.2017 г. // URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=SOUG&n=133618#04162882325228414> (дата обращения: 16.02.2018).
 9. Решение арбитражного суда Ростовской области от 29.12.2017 г. по делу № А53-22717/16 // URL: http://kad.arbitr.ru/PdfDocument/0c517bd1-1cb3-4ba6-9080-352223103272/46b2be48-a7ca-43a1-a211-eeebc4fd78a0/A53-22717-2016_20171229_Reshenija_i_postanovlenija.pdf (дата обращения: 16.02.2018).

*Антипина П. В.*¹

ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ, ВОЗНИКАЮЩИХ ИЗ НАРУШЕНИЯ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В СФЕРЕ ФАРМАЦЕВТИКИ

Аннотация: Статья дает полное представление об основных категориях споров по защите объектов интеллектуальной собственности в сфере фармацевтики. Знакомит с системой законодательства в области защиты интеллектуальных прав в фармацевтической сфере. А также содержит примеры судебных споров об интеллектуальной деятельности в этой области.

Ключевые слова: категории споров, интеллектуальная собственность, внедрение инноваций и технологий, медицинская и фармацевтическая промышленность.

Фармацевтика — передовая сфера изобретения препаратов, задачей которой является создание новых технологий лечения. Эта область исключительна, уникальна и жизненно важна, так как она способствует не только поддержанию здоровья населения, но и продлевает жизни людей. Поэтому защита интеллектуальной собственности, патентная защита является наиболее эффективной и необходимой для развития инновационных разработок в фармацевтической промышленности.

Ни для кого не секрет, что на фармацевтическом рынке огромная конкуренция, поэтому здесь возникает большое количество судебных споров, связанных с оборотом лекарственных средств. В первую очередь — это частые споры, связанные с патентоспособностью изобретений. При регистрации нового патента, содержащего химико-фармакологическую составляющую, конкуренты порой не ждут истечения сроков защиты объекта интеллектуальной собственности и разрабатывают аналоги. После этого патенты оспариваются на основании несоответствия условиям новизны, изобретательскому уровню и промышленной применимости².

Примером установления такого критерия патентоспособности, как промышленной применимости лекарственных средств, является Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.11.2013 по делу Debiofarm S. A. (Дебиофарм С.А.) v. Федеральная служба по интеллектуальной собственности (Роспатент), третье лицо — Тева. Палата по патентным спорам Роспатента признала

¹ АНТИПИНА Полина Владимировна, магистрант 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. А. Нахова, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Закон Российской Федерации от 18.12.2006 № 230-ФЗ (в действ. ред.) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2006. — № 52. — Ст. 5496.

недействительным полностью патент Российской Федерации на «Фармацевтически стабильный препарат оксалиплатины» в связи с несоответствием условию промышленной применимости. Следовательно, возможность применения должна быть реальной и продемонстрирована на практике.

Следующий ряд споров возникает при оспаривании отказов в выдаче патентов на биологические изобретения в области фармацевтики. Наиболее знаковые споры рассматривались в США. Например, дело *Diamond v. Chakrabarty* 1980 года³. Суд США указал, что патентоспособными являются все объекты, произведенные человеком. Данная позиция Суда стала прецедентом и часто отражается в решениях подобных громких дел. Необходимо также сказать о таком интересном явлении, как недобросовестный правообладатель права интеллектуальной собственности, в США таких правообладателей называют «патентные тролли», то есть юридические или физические лица, которые получают патенты на какие-либо продукты, но не производят и не продвигают их. Подобные патенты используются для подачи исков к крупным компаниям о нарушении исключительных прав недобросовестными правообладателями права интеллектуальной собственности. Невозможность использования нового лекарства на благо человечества — нецелесообразно и в какой-то степени противоречит общественным интересам.

Иную разновидность противоречий в сфере фармацевтики представляют споры, связанные с товарными знаками, зарегистрированными в отношении лекарственных средств. Российская судебная практика знает множество судебных разбирательств, которые представляют ситуацию, когда наименования лекарственных средств совпадают. Например, дело ООО «Консорциум-ПИК» v. Роспатент, ООО «ПИК-ФАРМА»⁴. Высший Арбитражный Суд постановил, что товарный знак «КАРНИТОН» является производным от Международного непатентуемого наименования «карнитин», поскольку сходен с ним до степени смешения.

Следовательно, регистрация такого товарного знака может создать препятствия для доступа на российский рынок подобных лекарственных средств, одной фармакологической группы с «карнитином». Как известно, недобросовестные производители используют торговые марки известных медицинских брендов, таких, как Roche, Johnson&Johnson. В итоге — чрезмерное изобилие лекарственных средств на рынке и как результат — заблуждение потребителей

³ *Sidney A. Diamond, Commissioner of Patents and Trademarks, v. Ananda M. Chakrabarty, et al* 447 U.S. 303. URL: <http://www.ranepa.ru/docs/dissertation/bogatyreva-m-a-dissertation.pdf> (дата обращения 25.08.2017).

⁴ Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28 февраля 2012 г. № 12436/11 по делу № А40–66999/10–26–563 (в действ. ред.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. — 2012. — № 1.

при выборе лекарства. Согласно судебной практике США, наиболее распространенной категорией споров с участием фармацевтических компаний являются судебные дела о взыскании убытков с организаций за причинение вреда здоровью. В 2013 году самая высокая компенсация (2500 000 \$) была выплачена компанией Wyeth в пользу пары из Огайо, сумевшей доказать влияние лекарства Eff eхог, применяемого во время беременности, на смерть их новорожденного ребенка⁵. Из этого следует, что не всегда споры возникают между производителями фармацевтических средств. Участие граждан в организации и обеспечении защиты интеллектуальных прав очень важно, так как они являются прямыми потребителями этих препаратов.

Анализируя судебную практику, можно сделать вывод, что на сегодняшний день не существует законодательного закрепления защиты интеллектуальной собственности в сфере фармацевтики. Отношения, связанные с охраной интеллектуальных прав в фармацевтической области, регулируются лишь отдельными постановлениями компетентных судов, что затрудняет разрешение данных споров. В современном мире необходим единый международный документ, который должен утверждать стандарты и правила получения патента на лекарственные препараты, регламентировать права и обязанности обладателя и устанавливать единые требования к товарным знакам.

Иной вывод заставляет задуматься: возможно ли создание единого банка запатентованных лекарственных средств? Такая база уже существует, и ее можно найти на сайте Роспатента⁶. Но, к сожалению, доступ к ней ограничен, и найти что-то представляет собой большую трудность. Ведь зачастую не все производители и разработчики знают в точности номер патента лекарственного средства, по которому возможно осуществить поиск. Упрощение действующей системы обработки и поиска информации поможет упорядочить данные о производителях фармацевтических средств, о патентах, которые существуют на сегодняшний день. Эти действия естественно будут способствовать уменьшению споров, связанных с патентообладанием. Если не предпринимать действий по улучшению защиты интеллектуальных прав в фармацевтической сфере, то это приведет к тому, что стимулы для вывода на фармацевтический рынок инновационных решений снизятся.

Что касается России, то департамент химико-технологического комплекса и биоинженерных технологий Министерства промышленности и торговли РФ разработал программу — «Развитие фармацевтической и медицинской

⁵ V Международный юридический форум «Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики» (IP Форум): сборник материалов: в 2 тт. Т. 2. — М.: Издательский центр Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), 2017. — С. 28.

⁶ Официальный сайт Федеральной службы по интеллектуальной собственности (Роспатент). URL: <http://www.rupto.ru/rupto/portal/start> (дата обращения 26.08.2017).

промышленности Российской Федерации на период до 2020 г. и дальнейшую перспективу».

Таким образом, Россия предпринимает меры по улучшению не только состояния медицинской промышленности, но и охраны интеллектуальной собственности в этой сфере. В какую сторону в дальнейшем будет развиваться правоприменительная практика по спорам в фармацевтическом секторе, покажет только будущее. Однако очевидно то, что текущие тенденции и подходы необходимо пересмотреть и выработать новый путь развития.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая: Закон Российской Федерации от 18.12.2006 № 230-ФЗ (в действ. ред.) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2006. — № 52. — Ст. 5496.
2. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28 февраля 2012 г. № 12436/11 по делу № А40-66999/10-26-563 (в действ. ред) // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. — 2012. — № 1.
3. V Международный юридический форум «Правовая защита интеллектуальной собственности: проблемы теории и практики» (IP Форум): сборник материалов: в 2 тт. Т. 2. — М.: Издательский центр Университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), 2017.
4. *Sidney A. Diamond, Commissioner of Patents and Trademarks, v. Ananda M. Chakrabarty, et al* 447 U.S. 303. — URL: <http://www.ranepa.ru/docs/dissertation/bogatyreva-m-a-dissertation.pdf> (дата обращения 25.08.2017).

*Гордиенко Н. Ю.*¹

ПРОБЛЕМА ОПОВЕРЖЕНИЯ ПРЕЗУМПЦИИ ТВОРЧЕСКОГО ХАРАКТЕРА ПРОИЗВЕДЕНИЯ

Аннотация: В настоящее время в российском праве отсутствует эффективный механизм опровержения презумпции творческого характера произведения. Предлагается закрепить критерии оригинальности и новизны в качестве критериев охраноспособности.

Ключевые слова: презумпция творческого характера произведения, критерий оригинальности и новизны, критерий самостоятельной созидательной деятельности.

В настоящее время в российском праве существует презумпция творческого характера произведения, которая закреплена в п. 28 Постановления Пленума ВС РФ и ВАС РФ № 5/29 от 26.03.2009 г. «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой ГК РФ» (далее — Пленум № 5/29) — пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом. Вполне логично вытекает вопрос, какие существуют основания для опровержения данной презумпции. Для этого нужно рассмотреть те признаки, наличие которых препятствует признанию результата интеллектуальной деятельности объектом авторских прав, т. е. то, что не может относиться к объектам авторского права, а также выделить те признаки, наличие которых необходимо для признания объектов авторского права таковыми, т. е. затронуть тему критериев охраноспособности объектов авторского права.

Обратимся к тем результатам интеллектуального труда, которые не могут относиться к объектам авторского права. Это так называемые неохраноспособные результаты интеллектуального труда, которые перечислены в п. 5,6,7 ст. 1259 ГК РФ. Если относительно идей, концепций, принципов, методов (п. 5), официальных документов государственных органов и органов местного самоуправления, государственных символов и знаков, произведений народного творчества (пп. 1–3 п. 6 ст. 1259 ГК РФ) вопросов на практике не возникает в силу определенности их идентификации, то относительно пп. 4 п. 6 ст. 1259 ГК РФ — сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер, — на практике возникают проблемы.

¹ ГОРДИЕНКО Надежда Юрьевна, магистрант 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — О. Ю. Малкин, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

Так, показательным является дело о взыскании компенсации за нарушение исключительных прав на аудиовизуальные произведения². Данные произведения представляли собой снятый журналистом материал о пожаре. В первой инстанции было принято решение отказать в удовлетворении иска на том основании, что спорные видеозаписи являются сообщениями о фактах, в связи с чем не могут быть охраняемыми авторским правом, что было утверждено в апелляционной инстанции. В кассационной инстанции СИП отменил принятые решения и направил дело на новое рассмотрение. При новом рассмотрении дела иск был удовлетворен. При этом суд сделал следующие разъяснения: «Поскольку действующее законодательство не устанавливает никаких специальных условий, которые были бы необходимы для признания видеозаписи объектом авторского права и для предоставления ему соответствующей охраны, суд первой инстанции пришел к выводу, что автор видеосъемки уже в силу самого факта создания произведения (любой видеозаписи) обладает априори авторскими правами на него вне зависимости от его художественного значения и ценности, поскольку процесс создания любой видеозаписи является творческой деятельностью». Данное решение было утверждено и в апелляционной инстанции, т. е. суды первой и апелляционной инстанции изменили свою позицию под давлением позиции СИП. Принимая решение, в данном случае суд руководствовался так называемым «методом попадания в тип», т. е. соответствия одному из перечня объектов, перечисленных в п. 1 ст. 1259 ГК РФ, не использовав помимо этого никаких других критериев. Таким образом, существует проблема идентификации сообщений о фактах, носящих информационный характер, когда результаты интеллектуальной деятельности облечены в одну из форм, перечисленных в п. 1 ст. 1259 ГК РФ, т. к. на практике получается ситуация, когда факт «попадания в тип» не дает возможности опровергнуть презумпцию творческого характера.

Также вызывает вопрос применение п. 7 ст. 1259 ГК РФ о том, что авторские права распространяются на часть произведения, на его название, на персонаж произведения, если по своему характеру они могут быть признаны самостоятельным результатом творческого труда автора и отвечают требованиям о форме. В одном деле СИП сделал следующий вывод: «стоп-кадр является лишь статичным визуальным воплощением творческого замысла авторов произведения, и сам по себе, в отрыве от произведения, не обладает признаками оригинальности, в связи с чем не может быть признан самостоятельным результатом творческого труда»³. В данной ситуации суд, признавая, что стоп-кадр не является

² Постановление Суда по интеллектуальным правам от 20.07.2017 № С01–596/2017 по делу № А73–12055/2016 // СПС «Консультант Плюс».

³ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.04.2016 № С01–172/2016 по делу № А51–9451/2015 // СПС «Консультант Плюс».

результатом творческой деятельности, применяет критерий оригинальности для опровержения презумпции творческого характера. Возникает вопрос о том, каковы же критерии охраноспособности, которые и являются основным требованием для признания наличия творческого характера труда, а соответственно, и признания результата интеллектуальной деятельности объектом авторских прав является.

В теории выделяют две группы критериев: более высокий стандарт (оригинальность, новизна) и менее высокий стандарт (самостоятельная созидательная деятельность = субъективная новизна, т. е. отсутствие сознательного копирования). Согласно п. 28 Постановления Пленума № 5/29, «...само по себе отсутствие новизны, уникальности и (или) оригинальности результата интеллектуальной деятельности не может свидетельствовать о том, что такой результат создан не творческим трудом и, следовательно, не является объектом авторского права». Поэтому, следуя логике данного положения, критерием для признания результата интеллектуальной деятельности объектом авторского права не может являться новизна, уникальность и оригинальность, а выступает критерий самостоятельной созидательной деятельности.

Следует отметить, что его использование является отражением общей мировой тенденции снижения стандарта охраноспособности, причиной которой называют рост экономического значения результатов интеллектуальной деятельности с незначительной творческой составляющей⁴.

Однако, как отмечает А. В. Кашанин, цель введения п. 28 Пленума № 5/29 — снижение стандарта охраноспособности не достигнута, т. к. данный критерий применяется на практике только к высокотворческим объектам, самостоятельность в создании которых очевидна, в то время как относительно малотворческих объектов продолжают применяться критерии новизны и оригинальности⁵. В судебной практике за 2017 г. можно найти подтверждение, что СИП при вынесении постановлений зачастую опирается именно на критерии новизны и оригинальности⁶.

Критерий самостоятельной созидательной деятельности не применяется к малотворческим произведениям ввиду того, что, во-первых, отсутствует

⁴ Кашанин А. В. Актуальные требования к творческому характеру произведений в российской доктрине и судебной практике // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2016. — № 7 // СПС «Консультант Плюс».

⁵ Кашанин А. В. Актуальные требования к творческому характеру произведений в российской доктрине и судебной практике // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2016. — № 7 // СПС «Консультант Плюс».

⁶ Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.06.2017 № С01–465/2017 по делу № А56–23644/2016; Постановление Суда по интеллектуальным правам от 01.03.2017 № С01–1273/2016 по делу № А46–4126/2016 // СПС «Консультант Плюс».

институт идентификации всеобщего достояния и демаркации охраноспособных и общедоступных составляющих в произведении, а во-вторых, отсутствуют эффективные способы обоснования несамостоятельности и не рассматривается вопрос о параллельном творчестве. Минусами данного критерия являются то, что он не позволяет отличить оригинальные произведения от неоригинальных, его применение фактически означает признание охраноспособности любого результата интеллектуальной деятельности, который не был скопирован, а также то, что он требует вспомогательных критериев, т. к. не позволяет разграничить с результатами интеллектуальной деятельности в других сферах⁷.

В результате, использование данного критерия приводит к излишней охране интеллектуальной деятельности, к монополизации всеобщего достояния, что будет тормозить создание новых результатов интеллектуальной деятельности.

Таким образом, можно сделать вывод, что, во-первых, критерий охраноспособности, закрепленный в настоящее время в российском праве, не применяется на практике ввиду отсутствия механизма его применения. В том случае, если он будет применяться, — это приведет к некоторым негативным последствиям. Во-вторых, на практике в настоящее время нет единства в применении критериев охраноспособности, т. к. в одном случае суды ссылаются на отсутствие оригинальности и новизны, как на основание, чтобы не признавать спорный результат объектом авторского права, а в других случаях, наоборот, ссылаются на п. 28 постановления Пленума № 5/29, что делает судебную практику противоречивой, непредсказуемой и не дает надежной судебной защиты авторских прав. В-третьих, ввиду сложившейся ситуации отсутствия эффективного и ясного механизма определения охраноспособности объекта авторского права на практике возникают случаи, когда опровержение презумпции творческого характера становится невозможным.

Мы полагаем, что необходимо создать следующий механизм: критериями охраноспособности должны выступать именно оригинальность и новизна, отсутствие которых и создаст возможность опровержения презумпции творческого характера произведения.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 20.07.2017 № С01–596/2017 по делу № А73–12055/2016 // СПС «Консультант Плюс».
2. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 29.06.2017 № С01–465/2017 по делу № А56–23644/2016 // СПС «Консультант Плюс».
3. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 01.03.2017 № С01–1273/2016 по делу № А46–4126/2016 // СПС «Консультант Плюс».

⁷ *Кашианин А. В.* Признаки новизны и оригинальности произведения в авторском праве // Законодательство и экономика. — 2010. — № 8 // СПС «Консультант Плюс».

4. Постановление Суда по интеллектуальным правам от 07.04.2016 № С01–172/2016 по делу № А51–9451/2015// СПС «Консультант Плюс».
5. *Кашанин А. В.* Признаки новизны и оригинальности произведения в авторском праве // Законодательство и экономика. — 2010. — №8 // СПС «Консультант Плюс».
6. *Кашанин А. В.* Актуальные требования к творческому характеру произведений в российской доктрине и судебной практике // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2016. — №7 // СПС «Консультант Плюс».

*Самойлова А. А.*¹

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ, РЕАЛИЗАЦИИ И ЗАЩИТЫ ПРАВ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ В ОБЛАСТИ ПРОВЕДЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНЫХ СПОРТИВНЫХ МЕРОПРИЯТИЙ В РФ

Аннотация: В данной статье рассматриваются некоторые особенности правового регулирования по вопросам организации международных спортивных мероприятий РФ. Обосновывается важность защиты прав интеллектуальной собственности в данной сфере.

Ключевые слова: гражданское право, право интеллектуальной собственности, спорт, спортивное мероприятие, спортивное право.

Еще со времен Древней Греции все мировое сообщество восприняло традицию проводить периодические спортивные мероприятия, имеющие международное значение. Данные соревнования всегда привлекали большое внимание со стороны как участников, так и зрителей. За последние пять лет (2013–2018 гг.) Россия стала «страной-хозяйкой» сразу нескольких спортивных мероприятий международного уровня: XXVII Всемирная Летняя Универсиада (г. Казань, 2013 г.), XXII Олимпийские зимние игры и XI Паралимпийские зимние игры (г. Сочи, 2014 г.), Чемпионат мира по хоккею (2016 г.), Чемпионат мира по футболу (2018 г.).

Вместе с тем, Россия приняла на себя обязательство по организации не просто спортивных форумов по распределению мест на пьедестале, а красивых и запоминающихся событий, которые вошли бы в историю спорта и запали в сердца болельщиков как комплексный «спортивно-зрелищный» продукт. Поэтому одной из приоритетных задач, которую наша страна ставила перед собой как организатор, стало создание интересного и узнаваемого бренда для каждого отдельно взятого соревнования. Данная задача представляется одной из важнейших ввиду наличия дизайнерской, маркетинговой и правовой составляющих. Последняя из перечисленных сфер и стала предметом исследования.

Прежде всего, следует отметить, что спортивные организации обладают авторскими правами на символику, сделанную для них, если имеет место

¹ САМОЙЛОВА Алина Андреевна, студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — А. А. Новоселова, доцент кафедры гражданского права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

передача авторских прав в их пользу со стороны художника или компании, которой был выполнен коммерческий заказ по созданию таковых символов².

В настоящее время мы можем говорить о том, что довольно высокий уровень правовой защиты создан лишь в отношении олимпийской символики. Это обеспечивается такими международными актами, как Олимпийская хартия³ и Найробский Договор об охране олимпийского символа⁴. Положения этих документов были имплементированы в законодательство Российской Федерации путем принятия Федерального закона от 01.12.2007 № 310-ФЗ «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта»⁵, а также посредством внесения изменений в отдельные законодательные акты, в частности, в Федеральный закон от 04.12.2007 г. № 329-ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации»⁶, в п. 6 ст. 11 которого указывается, что Олимпийский комитет России осуществляет меры по защите принадлежащих Международному олимпийскому комитету прав на использование олимпийских символов.

По требованию другой авторитетной спортивной организации, Международной федерации футбола (ФИФА), под эгидой которой проходит Чемпионат мира по футболу 2018 г., одним из условий проведения в России этого соревнования также стало внесение изменений в ФЗ «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», а именно закрепление нового п. 11.1 ст. 2, установившего правовые гарантии охраны символики спортивного мероприятия. Таким образом, под правовую охрану попал целый перечень объектов прав интеллектуальной собственности в области спорта.

Вместе с тем усматривается, что необходимый уровень защиты символики других спортивных мероприятий, проводившихся в России, в том числе международных, не нашел достаточного отражения в действующем законодательстве. Практика показывает, что оргкомитеты соревнований действуют в рамках

² Гребнев Р.Д. Конституционное право на спорт. — М., 2012. — С. 7.

³ Олимпийская Хартия (23 июня 1984 года, Париж) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 01.04.2018).

⁴ Найробский договор об охране олимпийского символа (26 сентября 1981 г., Найроби) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 01.04.2018).

⁵ Федеральный закон от 01.12.2007 № 310-ФЗ (последняя редакция) «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 01.04.2018).

⁶ Федеральный закон от 04.12.2007 г. № 329-ФЗ (последняя редакция) «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 01.04.2018).

общего правового регулирования вопросов интеллектуальной собственности, представленного частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации⁷, а также локальных нормативных актов и заключаемых договоров. Учитывая специфику и масштаб проведения международного спортивного соревнования, обширное и повсеместное использование символики и логотипов, активное участие партнеров и лицензиатов, выпускающих официальную продукцию, видится необходимым повышение уровня правовой защиты символики всех международных спортивных мероприятий без исключения.

Рассмотрев в данной статье некоторые особенности защиты прав интеллектуальной собственности на символику, нельзя не отметить, что существует ряд иных объектов прав интеллектуальной собственности в области спорта. Таковыми могут выступать видео-, аудио- и интернет-вещание (трансляция) спортивного мероприятия, спортивно-театрализованное шоу в рамках церемоний открытия и закрытия соревнований; фирменные наименования и товарные знаки организаторов, а также команд-участников; программы для электронных вычислительных машин фиксации, обработки и представления результатов спортивных соревнований; базы данных (результаты, персональные данные спортсменов, результаты допинг-контроля) и др.⁸ К сожалению, правовая регламентация по данным вопросам еще недостаточно развита, что актуализирует необходимость обращения к комплексу проблем надлежащего правового обеспечения прав интеллектуальной собственности в области спорта, выработки научно обоснованных рекомендаций по совершенствованию законодательства и правоприменительной практики в РФ.

Таким образом, значимость рассматриваемого вопроса неуклонно растет в связи с динамично расширяющимся кругом потенциальных объектов прав интеллектуальной собственности в области спорта, нуждающихся в правовой охране. Игнорирование затронутой проблемы может привести к распространению нарушений исключительных прав организаторов соревнований на бренд и символику, что недопустимо, так как эксплуатация прав интеллектуальной собственности на перечисленные объекты представляет собой в настоящее время один из самых мощных источников финансирования спортивной деятельности в целом. Любой пробел в законодательстве, регулирующем эту сферу, приведет к потерям в доходной ведомости мероприятия.

Российской Федерации, зарекомендовавшей себя ответственным и успешным организатором ряда соревнований международного уровня, следует

⁷ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1994. — № 32; Собрание законодательства Российской Федерации. — 2018. — № 2.

⁸ Понкина А. И. Государственное управление и автономная институализация в области спорта. — М., 2013. — С. 221–222.

стремиться к как можно более детальной проработке правового обеспечения, реализации и защиты прав интеллектуальной собственности в области проведения спортивных мероприятий для достижения безукоризненного уровня организации и наивысших оценок со стороны международного спортивного сообщества.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1994. — № 32; Собрание законодательства Российской Федерации. — 2018. — № 2.
2. *Гребнев Р.Д.* Конституционное право на спорт. — М., 2012.
3. *Зайцев Ю.В.* Право на освещение спортивных мероприятий в Российской Федерации // Спорт: экономика, управление, право. — 2010. — № 4.
4. Найробский договор об охране олимпийского символа (26 сентября 1981 г, Найроби) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 01.04.2018).
5. *Понкина А.И.* Государственное управление и автономная институализация в области спорта. — М., 2013.
6. Олимпийская Хартия (23 июня 1984 года, Париж) // СПС «Консультант Плюс».
7. Федеральный закон от 01.12.2007 № 310-ФЗ (последняя редакция) «Об организации и о проведении XXII Олимпийских зимних игр и XI Паралимпийских зимних игр 2014 года в городе Сочи, развитии города Сочи как горноклиматического курорта и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
8. Федеральный закон от 04.12.2007 г. № 329-ФЗ (последняя редакция) «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

*Матюшенко А. А.*¹

«КАВЕР-ВЕРСИЯ» КАК ОБЪЕКТ АВТОРСКИХ ПРАВ

Аннотация: В данной статье рассматриваются вопросы, связанные с раскрытием понятия «кавер-версия» как объекта авторских прав и выявлением присущих этому понятию признаков. Также внимание уделяется правовому регулированию «кавер-версии» и особенностям «кавер-версии» в составе производного произведения.

Ключевые слова: авторское право, «кавер-версия», производное произведение, исключительное право, музыкальная композиция.

В музыкальной среде все больший интерес вызывает такое явление, как создание «кавер-версий», и существует множество примеров, которые доказывают их нарастающую популярность. Примерами служат песня «It's My Life» (TalkTalk), «кавер-версию» на которую сделали NoDoubt, после чего данное произведение номинировали на премию Грэмми, или выпущенный в 1982 году хит «Mad World» британского дуэта Tears for Fears, который подвергся переработке и впоследствии был исполнен Gary Jules. Некоторые музыкальные группы, такие, как Amber's Band, Afrobeat, становятся знаменитыми и зарабатывают немалые денежные средства, исполняя всем известные композиции других музыкантов.

«Кавер-версия» (от англ. — cover version) означает «запись песни, изначально исполнявшейся другим певцом»². В словаре Т. В. Егоровой дано более развернутое определение: «новая обработка или исполнение музыкального произведения, которое уже было записано ранее другим музыкантом»³.

Согласно российскому законодательству «кавер-версия» относится к производному произведению⁴, хотя это и не отражено в нормативных правовых актах, так как данный термин является заимствованным. Попытаемся разобраться в признаках, которые могут быть присущи «кавер-версии».

А. В. Смирнова выделяет три ключевых признака «кавер-версии»:

1) Музыкальная композиция;

¹ МАТЮШЕНКО Алеся Алексеевна, студентка 3 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — К. Г. Сварчевский, заведующий кафедрой гражданского права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² Cambridge Dictionary [Электронный ресурс]. Режим допуска: <https://dictionary.cambridge.org/dictionary/english-russian/cover-version> (дата обращения: 20.03.2018).

³ Егорова Т. В. Словарь иностранных слов современного русского языка. — М.: Аделант, 2014. — С. 289.

⁴ Субботин Ф. В. Кавер-версия (cover-version) музыкального произведения как объект авторских и смежных прав // Юридический вестник. — № 1 (01)/2017. — С. 64.

- 2) Ранее исполненная и уже известная/узнаваемая;
- 3) Обновленная⁵.

Первый признак указывает на то, что «кавер-версия» является именно музыкальным произведением — совокупностью идей, мыслей, образов, получивших в результате творческой деятельности автора свое выражение в доступной для восприятия человеческими чувствами конкретной форме, допускающей возможность воспроизведения⁶. Нами указывалось, что авторы толковых и иных словарей представляют «кавер-версию» в качестве записи песни либо музыкальных композиций/произведений.

Второй признак указывает на то, что «кавер-версия» создается на основе ранее исполненной композиции и должна быть известна/узнаваема. В Гражданском кодексе РФ (далее — ГК РФ) (п. 2 ст. 1259 ГК РФ) под производным произведением понимается произведение, представляющее собой переработку другого произведения⁷. Это означает, что создание новой музыкальной композиции («кавер-версии») происходит на основе уже существующей, которая должна отсылать к оригиналу.

Обновленность — также необходимый признак понятия «кавер-версии». Это может быть как полное, так и частичное изменение текста вплоть до изменения одного слова. Например, песня «Знаешь, моя душа рваная» (ROZHDEN) содержит строчку: «пусть будешь ты всегда пьяная». Кристиан Костов, участник проекта «Голос. Дети», изменил слово «пьяная» на «странная», тем самым песня обрела признаки «кавер-версии». Наличие аранжировки (переложение музыкального произведения, написанного для одного состава инструментов или голосов, для исполнения другим составом инструментов или голосов либо облегченное изложение музыкального произведения для исполнения на том же инструменте⁸) также свидетельствует о том, что данное исполнение песни является «кавер-версией». Ярким примером данной обновленности является песня «Sweet Dreams» (Eurythmics), «кавер-версию» на которую исполнил Marilyn Manson, изменив не только музыкальный ритм и стилистику, но и придав песне совершенно иной смысл.

Однако не любое изменение музыкальной композиции считается обновлением. Схожими признаками «кавер-версии» обладает и право на исполнение «чужой» музыки. Публичное исполнение музыкального

⁵ Смирнова А. В. «Конец прекрасной эпохи» И. Бродского: анализ кавер-версии // Лингвокультуроология. — № 6. — 2012. — С. 54.

⁶ Лисица В. Н. Право интеллектуальной собственности. — Новосибирск, 2012. — С. 181.

⁷ Собрание законодательства РФ. 25.12.2006. — № 52 (1 ч.). — Ст. 5496.

⁸ Ефремова Т. Ф. Современный толковый словарь русского языка. [Электронный ресурс] <http://efremova-online.ru> (дата обращения: 20.03.2018).

произведения — представление произведения либо в живом исполнении, либо с помощью технических средств в местах для свободного посещения значительного числа лиц (пп. 6 п. 2 ст. 1270 ГК РФ). Из данного определения следует, что музыкальные группы либо одиноличные певцы имеют право на исполнение композиций, не принадлежащих им, при этом учитывается соблюдение оригинальности произведения. Примером служит песня «Yellow» британской группы Coldplay, право на исполнение которой купил российский певец-исполнитель Григорий Лепс. В настоящее время в российском шоу-бизнесе данная музыкальная композиция носит название «Небо».

Таким образом, «кавер-версия» отличается от исполнения «чужой» музыки тем, что первая всегда подвергается переработке, а право на исполнение является лишь воспроизведением оригинала без какого-либо изменения содержания текста, мелодии и т. п.

Д. О. Ступников разграничил понятия «ремейк» и «кавер-версия», определив, что если песню заново перепевает «законный» исполнитель, то это будет называться «ремейком», а если кто-то другой — то «кавер-версией»⁹.

Результаты переработки музыкальных произведений, т. е. «кавер-версии», отличаются друг от друга критериями оригинальности, новизны и уникальности. В соответствии с Постановлением Верховного суда РФ и Высшего Арбитражного суда РФ № 5/29 результатом является именно то, что создано творческим трудом (как критерий объекта авторских прав). Однако отсутствие новизны, уникальности и оригинальности не свидетельствует об отсутствии творческого труда, что иной раз доказывает об отнесении «кавер-версии» к объекту авторских прав¹⁰.

В музыкальной среде распространено создание пародий. Пародии — это комические или сатирические подражания кому-нибудь или чему-нибудь¹¹. Гражданский кодекс РФ признает создание произведений в жанре музыкальной пародии на основе другого (оригинального) произведения. Однако возникает вопрос разграничения пародии и производного произведения, частью которого является «кавер-версия». Колосов В. А. в своей статье говорит о том, что пародия не является вновь созданным произведением, так как творческая цель создания пародии состоит в использовании «чужого» произведения в составе «своего»,

⁹ Ступников Д. О. Ремейксы и проблема сэмплерного мышления в современной рок-культуре. — Орск, 2003. — С. 1.

¹⁰ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. — № 70. — 22.04.2009.

¹¹ Ожегов С. И., Шведова Н. Ю. Толковый словарь русского языка. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://ozhegov.info/slovar/> (дата обращения: 20.03.2018).

что не присуще производному произведению¹². Примером пародии служит популярная развлекательная пародийная передача «Первого канала» «Большая разница», которая создает и исполняет музыкальные пародии на таких известных певцов, как Григорий Лепс, Вера Брежнева, группа «Серебро» и многих других.

Основываясь на вышесказанном, для более точного определения понятия «кавер-версии» можно, на наш взгляд, выделить следующие признаки:

- 1) музыкальная композиция;
- 2) создание на основе уже существующего музыкального произведения;
- 3) наличие переработки в музыкальной композиции (изменение текста и/или аранжировка);
- 4) исполнение лицом, не являющимся автором оригинального произведения;
- 5) отсутствие в музыкальной композиции комических и сатирических подражаний.

«Кавер-версия», как нами было определено, является производным произведением. В пп. 9 п. 2 ст. 1270 ГК РФ указано, что использованием произведения независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели, считается, в частности, перевод или другая переработка (создание производного) произведения. Отсюда следует, что при создании «кавер-версии» необходимо согласие автора оригинального произведения в форме лицензионного договора (исключения в использовании произведения без согласия автора составляют ст. 1273–1279 ГК РФ).

Действие исключительного права на произведение прекращается по истечению 70-ти лет после смерти автора (п. 1 ст. 1281 ГК РФ), следовательно, после его прекращения произведения, в том числе музыкальные композиции, переходят в общественное достояние, что означает свободу использования произведений без чьего-либо согласия (п. 2 ст. 1282 ГК РФ). Например, детскую рождественскую песню «В лесу родилась елочка» (автор слов — Раиса Кудашаева, композитор — Леонид Бекман), текст которой был написан в 1903 г., а музыка в 1905 г., можно подвергать переработке, создавать на ее основе «кавер-версию» без согласия автора и композитора, так как истекло действие исключительного права¹³.

Таким образом, «кавер-версия» — музыкальная композиция, созданная на основе уже существующего музыкального произведения, подвергнувшаяся переработке и исполненная лицом, не являющимся автором оригинального произведения, с учетом отсутствия в композиции комических и сатирических подражаний. «Кавер-версия», как и производное произведение, требует согласия

¹² Колосов В. А. Пародия в системе авторского права // Закон. — № 9. — Сентябрь 2013. — С. 126.

¹³ Сердобольская Ольга. «В лесу родилась елочка» // Российская газета. — Федеральный выпуск № 3963. — 29 декабря 2005. [Электронный ресурс] <https://rg.ru/2005/12/29/jelochka.html> (дата обращения: 29.03.2018).

автора оригинального произведения, а также может создаваться и без его согласия по истечении срока действия исключительного права и в случаях, предусмотренных ст. 1273–1279 ГК РФ.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

Нормативно-правовые акты:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ (ред. от 01.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2018) // Собрание законодательства РФ. — 25.12.2006. — № 52 (1 ч.). — Ст. 5496.
2. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 5, Пленума ВАС РФ № 29 от 26.03.2009 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. — № 70. — 22.04.2009.

Основная и специальная литература:

1. *Ефремова Т. Ф.* Современный толковый словарь русского языка. [Электронный ресурс] <http://efremova-online.ru> (дата обращения: 20.03.2018).
2. *Егорова Т. В.* Словарь иностранных слов современного русского языка. — М.: Аделант, 2014. — С. 800.
3. *Колосов В. А.* Пародия в системе авторского права // Закон. — № 9 сентябрь 2013. — С. 120–132.
4. *Лисица В. Н.* Право интеллектуальной собственности. — Новосибирск, 2012. — С. 573.
5. *Ожегов С. И., Шведова Н. Ю.* Толковый словарь русского языка. [Электронный ресурс] <http://ozhegov.info/slovar/> (дата обращения: 20.03.2018).
6. *Сердобольская Ольга.* «В лесу родилась елочка» // Российская газета. Федеральный выпуск № 3963 29 декабря 2005. [Электронный ресурс] <https://rg.ru/2005/12/29/jelochka.html> (дата обращения: 29.03.2018).
7. *Серебровский В. И.* Вопросы советского авторского права. — М., 1956. — С. 32.
8. *Смирнова А. В.* «Конец прекрасной эпохи» И. Бродского: анализ кавер-версии // Лингвокультурология. — № 6. — 2012. — С. 54–62.
9. *Ступников Д. О.* Ремиксы и проблема сэмплерного мышления в современной рок-культуре. — Орск, 2003. — С. 33–56.
10. *Субботин Ф. В.* Кавер-версия (cover-version) музыкального произведения как объект авторских и смежных прав // Юридический вестник. — № 1 (01)/2017. — С. 63–65.
11. Cambridge Dictionary [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://dictionary.cambridge.org/dictionary/english-russian/cover-version> (дата обращения: 20.03.2018).

*Сухова У. К.*¹

ПРАВОВОЙ СТАТУС МИРОВОГО СУДЬИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: В статье анализируются особенности правового статуса и компетенции мирового судьи в соответствии с современными нормативно-правовыми актами, а также нормами регионального законодательства о мировых судьях.

Ключевые слова: мировой судья, правовой статус, суд.

В настоящее время актуальным вопросом остается правовой статус мирового судьи в современной России. Несмотря на различия в понимании правового статуса, правоведы едины в том, что он необходим для характеристики того или иного субъекта права, его прав и обязанностей, места среди других субъектов права; при этом правовой статус является проявлением комплекса разных социальных связей, отношений, интересов, фокусирует совокупность юридических и общесоциальных явлений.

Правовой статус, как справедливо указывается в литературе, затрагивает интересы каждого человека и коллектива, каждой организации и учреждения, отражает взаимоотношения личности и общества, гражданина и государства, отдельного индивида с окружающими.

На первый взгляд может показаться, что правовой статус всех без исключения судей идентичен, поскольку он установлен Федеральным конституционным законом РФ «О статусе судей в Российской Федерации», статья 2 которого так и называется «Единство статуса судей»². Вместе с тем, указанный закон, говоря о статусе судей, имеет в виду их правовое положение в обществе, характеризуя обеспеченную им государством социальную защищенность, их права и ограничения, связанные с должностью судьи, одинаковую возможность всех судей участвовать в работе органов судейского сообщества и т. д.

Другое дело, когда речь идет о правовом статусе судьи с целью отразить специфику той или иной категории судей по сравнению с другими судьями, принадлежащими к иным видам судебных органов. В этой связи точка зрения В. Г. Меретукова является правильной, он утверждает, что наличие

¹ СУХОВА Ульяна Константиновна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. И. Кычков, преподаватель кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

единого статуса судей судов различных звеньев судебной системы России отнюдь не означает полного совпадения их правового положения³.

В настоящее время теоретическая база касаясь законодательства о судопроизводстве применительно к мировым судьям несовершенна, а поэтому законодателем допускаются отдельные ошибки и неточности в законотворческой деятельности.

Каковы же особенности в правовой характеристике мировых судей?

Давая характеристику мировым судьям, во-первых, следует обратить внимание на то, что мировые судьи являются носителями судебной власти. Предназначение мировых судей, как и других судей, — это осуществление правосудия. Они наделяются полномочиями осуществлять правосудие, исполняя свои обязанности на профессиональной основе, выступая от имени государства. Способом осуществления правосудия признается разбирательство и разрешение дел в судебных заседаниях, где наиболее реализуются все демократические принципы судебной деятельности⁴.

Во-вторых, мировой судья — судья общей юрисдикции. Это означает, что он относится к судьям, которые рассматривают гражданские, уголовные и административные дела, чьи решения обжалуются в апелляционном и надзорном порядке.

В-третьих, мировые судьи относятся к судам субъектов Российской Федерации. Особенности полномочий и деятельности мирового судьи могут устанавливаться не только федеральными законами, но и законами субъектов Российской Федерации в пределах полномочий, предоставленных им федеральными законами. Эти пределы определяются действующим федеральным законодательством. В частности, создание и упразднение должностей мировых судей, порядок их назначения на должность, деятельность мировых судей, срок полномочий регламентируется законами субъектов РФ⁵.

В-четвертых, мировые судьи являются элементом (звеном) единой судебной системы. Содержание понятие «звено судебной системы» в юридической литературе, как правило, определяется кругом полномочий и обязанностей, предоставленных тем или иным судебным органам и характером выполняемых ими функций.

³ Меретуков В. Г. Мировые суды в уголовном судопроизводстве. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2013. — 14 с.

⁴ Цыганаш В. А. Взаимосвязь потенциала судебной власти мирового судьи с организационными условиями его деятельности / Цыганаш В. А., Сергеева С. С. // Мировой судья. — 2013. — № 2. — 13 с.

⁵ Муратишина Г. П. Мировой судья в системе российской судебной власти. — Уфа: АН РБ, Гилем. 2013. — 103 с.

При этом мировым судьям, наряду со специфическими признаками, присущи и общие для всех судов российской судебной системы черты:

- единство процессуальной формы рассмотрения дел (подсудность и т. д.);
- наличие общих принципов (независимость судей, гласность процесса, равноправие, состязательность сторон и др.);
- единство судебных функций (они созданы для выполнения единой функции — осуществление правосудия, вправе пересматривать свои решения в порядке вновь открывшихся обстоятельств);
- финансирование (частичное) из федерального бюджета.

В-пятых, мировой судья является лицом, занимаемым должностью субъекта РФ, наделенным полномочиями осуществлять правосудие. При этом исполняет свои обязанности на профессиональной основе, обладает специальным статусом.

Однако когда применительно к судоустройству речь идет о мировом судье, то непроизвольно возникают образы не конкретного должностного лица, а особого учреждения органа судебной власти, осуществляющего правосудие, низового звена судебной системы⁶.

Структура и штатное расписание аппарата мирового судьи устанавливаются в порядке, предусмотренном законом субъекта РФ. Работники аппарата мирового судьи являются государственными служащими соответствующего субъекта РФ. Однако аппарат мирового судьи является лишь отдельным элементом мировой юстиции, в которую должны входить и иные компоненты.

На основании изложенного можно сделать вывод, что мирового судью можно рассматривать в разных ипостасях: как учреждение, судебный орган, входящих в единую судебную систему России; как должностное лицо, представляющее судебный орган; как основополагающую составляющую мировой юстиции, то есть системы мировых судебных ведомств и их учреждений.

В юридической литературе нередко отмечается, что в целях восполнения правового пробела некоторые субъекта Российской Федерации в своих законах предприняли попытки формулирования на региональном уровне целевого предназначения мировых судей. Примером является преамбула Закона Калининградской области от 19 мая 2000 года № 202 «О порядке назначения и деятельности мировых судей в Калининградской области», в которой указывается, что этот Закон «принят с целью повышения качества, и оперативности судопроизводства, эффективности отправления правосудия и реализации прав граждан

⁶ Сапрыкин С. Ю. Мировой судья. Субъект российской судебной системы / С. Ю. Сапрыкин. — М.: ГроссМедиа, 2014. — 39 с.

на судебную защиту»⁷. Или же Закон города Москвы от 31 мая 2000 года № 15 «О мировых судьях в городе Москве» в преамбуле содержит положение о том, что он «принят с целью регламентации отношений в сфере организационно-правового, кадрового и материально-технического обеспечения деятельности мировых судей в городе Москве»⁸.

Все данные региональные законы приводят цели, поставленные перед данными законами, а не цели и задачи, стоящие перед мировыми судьями. И потому приведенные законоположения ни в коем случае не снимают проблему целевой характеристики мировых судей.

Определяя цели и задачи, стоящие перед мировыми судьями, надо исходить из того, что судебная власть в правовом государстве призвана обеспечить защиту и охрану прав и свобод граждан от любых на них посягательств, обеспечив тем самым господство права. В этом контексте мировые судьи призваны защищать нарушенные или оспариваемые права, свободы и охраняемые законом интересы каждого, в том числе гражданина, действуя в пределах своей компетенции.

Общеизвестно, что термины «цели» и «задачи» выражают целевую направленность того или иного правового института. Задача, как частная промежуточная целевая установка, всегда выступает в качестве средства достижения последующей цели на более отдаленном этапе деятельности.

Постановка конкретной задачи перед мировыми судьями как составной части российского правосудия должна рассматриваться в качестве элемента общей задачи правосудия, имеющего свои индивидуальные особенности. При отсутствии строго определенных целей и задач, своеобразных средств и способов их достижения пропадает ясность в понимании необходимости и целесообразности создания любого нового правового института. Именно конкретные задачи должны служить базой для установления наиболее оптимального порядка деятельности мировых судей, отличного от выполнения этой функции федеральными судами. Мировые судьи с присущими им методами и средствами должны обеспечить скорую, объективную и эффективную защиту нарушенных прав и интересов по делам, которые отнесены законом к их компетенции.

Поэтому было бы целесообразно на федеральном уровне закрепить цели и задачи, которые стоят перед современными мировыми судьями, отразив тем самым специфику данного института судебной власти.

⁷ Закон Калининградской области от 19 мая 2000 года № 202 «О порядке назначения и деятельности мировых судей в Калининградской области» // СПС «Консультант Плюс».

⁸ Закон города Москвы от 31 мая 2000 года № 15 «О мировых судьях в городе Москве» // СПС «Консультант Плюс».

Таким образом, можно сделать вывод о том, что мировые судьи, с одной стороны, обладают единым с другими судьями правовым статусом, а с другой — имеют только им присущие черты, исходя из их природы и законодательно установленных к ним требованиям. Современные мировые судьи являются носителями судебной власти; относятся к судам общей юрисдикции и одновременно с этим к судам субъектов Российской Федерации; составляют низовое звено в судебной системе страны; являются лицами, наделенными полномочиями осуществлять правосудие; представляют мировой суд, составляющий основополагающий элемент мировой юстиции.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
2. Закон города Москвы от 31 мая 2000 года № 15 «О мировых судьях в городе Москве» // СПС «Консультант Плюс».
3. Закон Калининградской области от 19 мая 2000 года № 202 «О порядке назначения и деятельности мировых судей в Калининградской области» // СПС «Консультант Плюс».

СЕКЦИЯ
«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОСУДИЯ
ПО ГРАЖДАНСКИМ И АДМИНИСТРАТИВНЫМ ДЕЛАМ»

*Алиева Л. А.*¹

**К ВОПРОСУ ПРИМЕНЕНИЯ СРОКОВ ИСКОВОЙ ДАВНОСТИ К ИСКАМ
О СНОСЕ САМОВОЛЬНОЙ ПОСТРОЙКИ**

Аннотация: В статье анализируются текущие критерии применения сроков исковой давности к требованиям о сносе самовольной постройки с учетом сложившейся судебной практики.

Ключевые слова: исковая давность, самовольная постройка, бремя доказывания, угроза жизни и здоровью граждан.

На современном этапе развития гражданского оборота объектов недвижимости не только граждане, но и юридические лица активно стали возводить самовольные строения для собственных нужд. Однако построить объект еще не значит иметь право распоряжения им в будущем в силу наличия признаков, характеризующих строение как самовольно возведенное.

Тем не менее, в современном гражданском законодательстве предусмотрена возможность узаконивания права собственности на самовольную постройку для владения лицом самовольно возведенным объектом не только де-факто, но и де-юре. Рассматриваемый вопрос стал особенно актуален, когда в судах увеличилось количество рассматриваемых дел о легализации или сносе самовольной постройки, в которых истцом или ответчиком является публично-правовое образование (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

Насущность этого вопроса обусловлена несколькими факторами. Так, по исковым заявлениям, имеющим одинаковые основания и предмет, суды принимают разные решения. Другими словами, на практике сложная правовая ситуация разрешается неоднозначно. Кроме того, постоянно вносимые изменения в законодательство в сфере самовольного строительства свидетельствуют об актуальности данной категории дел.

¹ АЛИЕВА Лариса Абдулловна, магистрант 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — З. Х. Албегова, старший преподаватель кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

Проанализировав практику судов общей юрисдикции и арбитражных судов, становится ясно, что существуют не только материальные трудности в области самовольного строительства, но и процессуальные трудности в правоприменительной деятельности. Одной такой процессуальной сложностью, вызывающей интерес с нашей стороны, является разрешение вопроса о применении/неприменении сроков исковой давности в судебных тяжбах о сносе самовольной постройки.

По смыслу гражданского законодательства об исчислении сроков исковой давности сроком для подачи искового заявления считается три года. К тому же началом течения срока исковой давности будет день, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права².

Однако в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда № 22 от 29 апреля 2010 года «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» (далее — «Постановление № 10/22») содержится исключение из вышеуказанного правила. В частности, в пункте 22 Постановления № 10/22 говорится о том, что не распространяется исковая давность на требования о сносе самовольной постройки, создающей угрозу здоровью и жизни граждан³. Данная позиция нашла свое отражение на практике, например, по делу № А40–161453/2012 Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного суда Российской Федерации в определении от 14.07.2015 года указала, что общие положения Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ) об исковой давности не применяются в случаях, когда предъявляется требование о сносе самовольной постройки, создающей угрозу жизни и здоровью граждан.

Другое исключение содержится в пункте 6 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 09 декабря 2010 года № 143 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения арбитражными судами статьи 222 Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее — «Информационное письмо № 143»): исковая давность не распространяется на требование о сносе постройки,

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301, ст. 196, ст. 200.

³ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда № 22 от 29 апреля 2010 года «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Российская газета. — № 109, 21.05.2010. — П. 22.

созданной на земельном участке истца без его согласия, если истец владеет этим земельным участком⁴.

Большой интерес вызывает случай неприменения срока исковой давности к требованиям о сносе самовольных построек, возведенных при одновременном наличии следующих обстоятельств: самовольная постройка создает угрозу жизни и здоровья граждан и была построена без соответствующего разрешения.

Одним из признаков самовольной постройки в соответствии с ч. 1 ст. 222 ГК РФ является возведение сооружения без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных правил. Однако суды высших инстанций толкуют данную норму расширительно. В частности, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (далее — ВАС РФ) в свое время высказался по этому вопросу следующим образом: если возведена самовольная постройка и при этом она не создает угрозу жизни и здоровью граждан, то отсутствие разрешения на строительство не является безусловным основанием для удовлетворения искового заявления о сносе самовольной постройки.

В своих постановлениях ВАС РФ неоднократно разъяснял, что применение исковой давности возможно только по ходатайству ответчика. Кроме того, даже если истец не ссылается на критерий безопасности самовольной постройки, бремя доказывания данных обстоятельств возлагается на ответчика.

На первый взгляд может показаться, что бремя доказывания распределено неправомерно по отношению к ответчику. Однако это не так. Во-первых, именно ответчик заинтересован в сохранении возведенной им постройки на основании пропуска истцом срока исковой давности по требованию о сносе самовольной постройки. Во-вторых, именно от ответчика поступает заявление о пропуске истцом срока для подачи соответствующего искового заявления. Таким образом, суды правомерно возлагают большую часть бремени доказывания в соответствии с признаками, присущими самовольной постройке.

В таких случаях средством доказывания соблюдения ответчиком строительных и градостроительных норм и правил в основном является заключение строительной, строительно-технической экспертизы. Но бывают и другие письменные доказательства. Например, ответчики в обоснование своей позиции могут представлять помимо экспертного заключения акты технического исследования, основной смысл которых должен состоять в отсутствии нарушений строительных норм и правил при строительстве объекта и соответствии с требованиями безопасности, т. е. угроза жизни и здоровью граждан отсутствует.

⁴ Информационное письмо Президиума Высшего арбитражного Суда Российской Федерации от 09.12.2010 № 143 «Обзор судебной практики по некоторым вопросам применения арбитражными судами статьи 222 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. — № 2. — 02.2011. — П. 6.

В правоприменительной практике имеют место быть случаи, в которых обязанность доказывания того факта, что создание самовольной постройкой угрожает жизни и здоровью граждан, возлагается на истца.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, если земельный участок, на котором осуществлена самовольная постройка, принадлежит лицу на одном из следующих вещных прав: праве собственности, пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании. В случае непредставления в материалы дела доказательств, подтверждающих факт, что лицо владеет земельным участком согласно определенному виду вещного права, суд отказывает в удовлетворении иска по причине пропуска срока исковой давности.

Данная правовая позиция нашла отражение в судебных актах. Например, Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области отказал в удовлетворении исковых требований по мотиву пропуска срока исковой давности и в связи с непредставлением доказательств того, что земельный участок находится в постоянном (бессрочном) пользовании истца, а спорные объекты возведены с существенными нарушениями градостроительных и строительных норм и правил. Суд кассационной инстанции, оставляя решение первой инстанции без изменения, дополнительно указал: «При недоказанности обстоятельств, что Общество владеет земельным участком, а сохранение зданий создает угрозу жизни и здоровью граждан, суды правомерно отказали в иске по мотиву пропуска срока исковой давности...⁵»

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.
2. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации № 10, Пленума Высшего Арбитражного Суда № 22 от 29 апреля 2010 года «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Российская газета. — № 109. — 21.05.2010.
3. Постановление Президиума Высшего арбитражного Суда Российской Федерации от 12.03.2013 n 13021/12 по делу n А28–5093/2011 // Вестник ВАС РФ.— № 10. — 2013.
4. Постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 28.10.2011 по делу № А56–12213/2010 // Официальный сайт Федеральные Арбитражные суды Российской Федерации URL: <http://kad.arbitr.ru/> (дата обращения 09.02.2018).

⁵ Постановление Федерального Арбитражного суда Северо-Западного округа от 28.10.2011 по делу № А56–12213/2010 // Официальный сайт Федеральные Арбитражные суды Российской Федерации URL: <http://kad.arbitr.ru/> (дата обращения 09.02.2018).

*Андреев В. И.*¹

ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПОНЯТИЯ ЭКСТРЕМИЗМА (ЭКСТРЕМИСТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ) В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: В статье рассматривается проблема, связанная с неоднозначным определением понятия экстремизма; исследуются нормативные правовые акты, приводятся позиции различных исследователей.

Ключевые слова: экстремизм, проблема, экстремистская деятельность, суд, понятие.

На сегодняшний день весьма актуально стоит проблема понятия «экстремизм», отсутствует единый подход к определению названного понятия, и даже нормативные правовые акты разнятся во мнениях, а между тем как административное судопроизводство, так и уголовное опираются в рамках рассмотрения дела по существу на законодательно установленные определения понятий, что порождает немало проблем и коллизий.

Так, положения пункта 1 статьи 1 Федерального закона «О противодействии экстремистской деятельности»² под экстремизмом (экстремистской деятельностью) понимают довольно обширный перечень проступков, относя к нему, в том числе, и оправдание террористической деятельности, и саму такую деятельность, и даже совершение других преступлений по мотивам, указанным в пункте «е» части первой статьи 63 Уголовного кодекса Российской Федерации³.

Как отмечают различные исследователи, в числе которых Андреева О. А., типы или виды экстремистской деятельности в тексте Федерального закона носят перечислительный и конкретно указательный характер. Свою специфику в Федеральном законе потерял религиозный экстремизм, смешавшись с экстремизмом вообще⁴.

Обобщая указанный перечень деяний, попадающих под понятие экстремизма, Конституционный Суд Российской Федерации в ряде своих актов понимает под экстремизмом все действия и материалы, связанные с возбуждением социальной, расовой, национальной или религиозной розни и пропагандой

¹ АНДРЕЕВ Вячеслав Игоревич, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия».

² Федеральный закон от 25.07.2002 № 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности» // Собрание законодательства РФ. — 29.07.2002. — № 30. — Ст. 3031.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ / Собрание законодательства РФ. — 17.06.1996. — № 25. — Ст. 2954.

⁴ Андреева О. А. Региональная правовая политика преодоления экстремизма в молодежной среде: реалии и прогнозы // Государственная власть и местное самоуправление. — 2014. — № 9. — С. 28–31.

исключительности, превосходства либо неполноценности человека по признаку его социальной, расовой, национальной, религиозной или языковой принадлежности или отношения к религии, и также отмечает, что данное регулирование в первую очередь основано на воспроизводстве и конкретизации положений Конституции Российской Федерации⁵.

Между тем, с точки зрения международного сообщества — Европейской Комиссии за демократию через право, Федеральный закон РФ «О противодействии экстремистской деятельности», вследствие широкого и неточного словоупотребления, в особенности в «основных понятиях», определяемых в Федеральном законе, таких, как определение «экстремизма» и «экстремистской деятельности», — предоставляет слишком широкое усмотрение в своём толковании и применении, что ведёт к произволу⁶.

Кроме того, определения в упомянутом Законе «основных понятий» «экстремизма» и «экстремистской деятельности» не дают общие характеристики экстремизма как понятия, а, наоборот, в ФЗ перечисляется очень разнообразный спектр действий, которые рассматриваются как «экстремистская деятельность» или «экстремизм»⁷.

Другой отечественный нормативно-правовой акт — Стратегия противодействия экстремизму в Российской Федерации до 2025 года⁸, также играющий важную роль в законодательном регулировании противодействия экстремизму, на основании пп. «б» пункта 4, понимает под проявлениями экстремизма общественно опасные и противоправные деяния, осуществляемые по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды, а также деяния, способствующие возникновению или обострению межнациональных, межконфессиональных и региональных конфликтов.

Как мы видим, два основных российских профильных документа в сфере противодействия экстремизму приводят различные понятия в Федеральном законе оно более обширное, содержащее в себе исчерпывающий перечень конкретных составов проступков, что само по себе может являться причиной разногласий.

⁵ См. Определения КС РФ от 18 декабря 2007 года № 940-О-О, от 19 июня 2012 года № 1271-О и другие / СПС «Консультант Плюс».

⁶ Пункт 74 Мнения Венецианской Комиссии по поводу ФЗ РФ «О противодействии экстремистской деятельности» от 20.06.2012 / Информационно-аналитический центр «Сова». — URL: <http://www.sova-center.ru/misuse/publications/2012/07/d24899/> (дата обращения: 18.09.2017).

⁷ Пункт 30. Мнения.

⁸ Стратегия противодействия экстремизму в Российской Федерации до 2025 года, утв. Президентом РФ 28.11.2014 № Пр-2753 / СПС «Консультант Плюс».

Следует заметить, что вышеприведенные определения не единственные, существуют разные подходы к анализируемому понятию.

Так, например, Большая советская энциклопедия под экстремизмом понимает приверженность к крайним взглядам и мерам (обычно в политике)⁹.

Некоторые исследователи, в частности Питер Т. Коулман и Андреа Бартоли, определяют экстремизм как деятельность (а также убеждения, отношение к чему-то или кому-то, чувства, действия, стратегии) личности, далёкую от обычной общепринятой¹⁰.

Со-координатор Международного Движения по защите прав народов В. Д. Трофимов предлагает следующее определение: «Экстремизм — это идеология допустимости использования крайних мер, экстремумов социального поведения, для получения желаемого эффекта»¹¹.

Другой автор — Родина М. Е. понимает под экстремизмом последовательно проводимый крайней степени максимализм в области воззрений на важные проблемы общественной жизни, приводящий или могущий привести к нарушению законности и общественной стабильности¹².

Кроме того, не только исследователи индивидуально определяют экстремистскую деятельность, но и законодательно понятие экстремизма закреплено по-разному в каждой стране, с учётом специфики культуры населения и практики применения мер противодействия и профилактики, а также других оказывающих влияние факторов. Например, в некоторых штатах США экстремистской деятельностью считаются особого рода преступления против личности, совершаемых под влиянием ненависти к лицам иной расы или национальности, вероисповедания, этнического происхождения, политических убеждений, пола и сексуальной ориентации, инвалидам¹³. Данное определение представляется вполне естественным для Америки, страны в которой дискриминация по различным признакам (как цвет кожи, например) сопровождает всю историю развития государства и накладывает отпечаток на большинство сфер жизнедеятельности

⁹ «Экстремизм». Большая советская энциклопедия. — URL: <http://bse.sci-lib.com/article125811.html> (дата обращения: 18.09.2017).

¹⁰ Coleman Peter T., Bartoli Andrea. Addressing Extremism (англ.). The International Center for Cooperation and Conflict Resolution (ICCCR) URL: http://www.tc.columbia.edu/i/a/document/9386_WhitePaper_2_Extremism_030809.pdf (дата обращения: 18.09.2017).

¹¹ Косова А. С. Психологические особенности молодежного экстремизма в образовательной сфере // Молодой ученый. — 2016. — № 11. — С. 1768–1770.

¹² Родина М. Е. Экстремизм и экстремистская деятельность как политико-правовые категории // Российский следователь. — 2016. — № 20. — С. 26–29.

¹³ Википедия. Экстремизм. URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki/Экстремизм> (дата обращения: 18.09.2017).

(пример — кинематограф, где во многих фильмах главных героев несколько — и они различного цвета кожи).

В международных нормативных правовых актах встречается также следующее определение: «Экстремизм представляет собой форму политической деятельности, явно или исподволь отрицающую принципы парламентской демократии и основанную на идеологии и практике нетерпимости, отчуждения, ксенофобии, антисемитизма и ультранационализма»¹⁴.

Что касается Шанхайской конвенции¹⁵, то она своей статьей 1 понимает под экстремизмом 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 организацию в вышеуказанных целях незаконных вооруженных формирований или участие в них, и преследуемое в уголовном порядке в соответствии с национальным законодательством Сторон.

Обобщая вышеприведенное, можно заметить, что сущностью экстремизма в самом общем виде выступают общественные противоречия, в ходе которых одна группа людей (или конкретные индивиды) с общими признаками пытается дискриминировать другую или другие группы людей с характерными отличительными чертами, такими, как национальность, взгляды, религия и т. п.

В ходе противоречий одна из сторон конфликта (иногда обе стороны) избирают такой противоправный способ его разрешения, который сводится к моральному, правовому или даже физическому уничтожению другой стороны конфликта.

Именно с избранием сторонами конфликта такого подхода, который идет вразрез с предусмотренными законодательством способами, и с реализацией его на практике социальные конфликты максимально обостряются, и нормальной жизни общества начинает угрожать повышенная опасность. Общественная опасность экстремистской деятельности, таким образом, состоит в избрании ею критичной позиции по отношению к своему оппоненту, которая, в зависимости от ресурсов и настроений в обществе, приобретает критичный характер.

В любом государстве проблема идентификации экстремизма прямо зависит от того, что в данном обществе считается нормой, а что — уже патологией,

¹⁴ Резолюция Парламентской Ассамблеи Совета Европы № 1344 (2003) «Об угрозе для демократии со стороны экстремистских партий и движений в Европе». — URL: http://www.coe.int/t/T/r/parliamentary_assembly/%5Brussian_documents%5D/%5B2003%5D/%5BSept_2003%5D/Res%201344%20Rus.asp (дата обращения: 18.09.2017).

¹⁵ Шанхайская конвенция о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом. Заключена в г. Шанхае 15.06.2001 // Собрание законодательства РФ. — 2003. — № 41. — Ст. 3947.

отклонением от нее. Поэтому в демократических обществах к экстремистам обычно приравнивают тех индивидуумов или их группы, которые выступают против демократии и установление строгого авторитарного режима, а в авторитарных и тоталитарных обществах — абсолютно диаметрально.

На основании изложенного можно отметить, что отождествление каких-либо проявлений с экстремистскими носит в той или иной мере субъективный и конструируемый характер. Как указали в своей работе Тарасов А. Н., Черкасов Г. Ю. и Шавшукова Т. В., одно и то же действие может рассматриваться и как «борьба за свободу», и как «экстремизм» и «терроризм». В силу этого употребление термина «экстремизм» может носить характер «наклеивания ярлыков», т. е. умеренная и ненасильственная оппозиционная деятельность может быть охарактеризована властью или СМИ как «экстремистская», и наоборот¹⁶.

Как отметил Воронцов С. А., институционально-правовое измерение экстремизма нельзя отнести к числу достаточно разработанных в отечественной юридической литературе проблем. Это обусловлено, в том числе, тем, что авторы пока еще не пришли к единому мнению относительно форм экстремистской деятельности, критериев их различения¹⁷.

Таким образом, можно справедливо заметить, что определение понятия «экстремизма», а равно «экстремистской деятельности», в настоящее время носит конструктивный характер, каждый исследователь трактует данные деяния по-своему, что в целом негативно отражается и на правоприменительной практике.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Шанхайская конвенция о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом. Заключена в г. Шанхае 15.06.2001 // Собрание законодательства РФ. — 2003. — № 41. — Ст. 3947.
2. Резолюция Парламентской Ассамблеи Совета Европы № 1344 (2003) «Об угрозе для демократии со стороны экстремистских партий и движений в Европе» // URL: http://www.coe.int/T/1/parliamentary/assembly/Brussian_documents/003/03/03Sept_2003/Res%201344%20Rus.asp (дата обращения: 18.09.2017).
3. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 n 63-ФЗ / Собрание законодательства РФ. — 17.06.1996. — № 25. — Ст. 2954.
4. Федеральный закон от 25.07.2002 № 114-ФЗ «О противодействии экстремистской деятельности» // Собрание законодательства РФ. — 29.07.2002. — № 30. — Ст. 3031.
5. Стратегия противодействия экстремизму в Российской Федерации до 2025 года, утв. Президентом РФ 28.11.2014 № Пр-2753 / СПС «Консультант Плюс».

¹⁶ Тарасов А. Н., Черкасов Г. Ю., Шавшукова Т. В. Левые в России: от умеренных до экстремистов // А. Н. Тарасов, Г. Ю. Черкасов, Т. В. Шавшукова. — М.: ИЭС. 2009. — 74 с.

¹⁷ Воронцов С. А. Антиэкстремистская деятельность органов государственной власти и местного самоуправления России в институционально-правовом контексте: Дис. ... докт. юрид. наук: 23.00.02. — Ростов н/Д, 2009. — 345 с.

6. *Coleman Peter T., Bartoli Andrea.* Addressing Extremism (англ.) The International Center for Cooperation and Conflict Resolution (ICCCR) URL: http://www.tc.columbia.edu/i/a/document/9386_WhitePaper_2_Extremism_030809.pdf (дата обращения: 18.09.2017).
7. *Андреева О. А.* Региональная правовая политика преодоления экстремизма в молодежной среде: реалии и прогнозы // Государственная власть и местное самоуправление. — 2014. — № 9. — С. 28–31.
8. Википедия. Экстремизм. — URL: <http://ru.wikipedia.org/wiki/Экстремизм> (дата обращения: 18.09.2017).
9. *Воронцов С. А.* Антиэкстремистская деятельность органов государственной власти и местного самоуправления России в институционально-правовом контексте: Дис. ... докт. юрид. наук: 23.00.02. — Ростов н/Д., 2009.
10. *Косова А. С.* Психологические особенности молодежного экстремизма в образовательной сфере // Молодой ученый. — 2016. — № 11.
11. Мнение Венецианской Комиссии по поводу ФЗ РФ «О противодействии экстремистской деятельности» от 20.06.2012 / Информационно-аналитический центр «Сова» URL: <http://www.sova-center.ru/misuse/publications/2012/07/d24899/> (дата обращения: 18.09.2017).
12. *Родина М. Е.* Экстремизм и экстремистская деятельность как политико-правовые категории // Российский следователь. — 2016. — № 20.
13. *Тарасов А. Н., Черкасов Г. Ю., Шавшукова Т. В.* Левые в России: от умеренных до экстремистов // А. Н. Тарасов, Г. Ю. Черкасов, Т. В. Шавшукова. — М.: ИЭС, 2009. — 74 с.
14. «Экстремизм». Большая советская энциклопедия. — URL: <http://bse.sci-lib.com/article125811.html> (дата обращения: 18.09.2017).

*Андрианова М. В.*¹

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ ИНФОРМАЦИОННЫХ ТЕХНОЛОГИЙ В СФЕРЕ РЕАЛИЗАЦИИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВ: РАЗВИТИЕ И ПРОБЛЕМЫ

Аннотация: В статье исследуются основные направления использования информационных технологий в гражданском, арбитражном и административном судопроизводстве, рассматриваются проблемы применения таких технологий в сфере реализации процессуальных прав граждан и предлагаются возможные пути решения таких проблем.

Ключевые слова: информационные технологии, электронное правосудие, судопроизводство, применение, процессуальные права.

В настоящее время информатизация общества проявляется в различных общественных отношениях. Компьютерные технологии стали активно использоваться и в сфере судопроизводства. Здесь проявлением информатизации общества является появление электронного правосудия, такого способа реализации правосудия, при котором судопроизводство осуществляется посредством информационных технологий, применение которых предусмотрено и регламентировано процессуальным законодательством².

Действующее процессуальное законодательство Российской Федерации закрепляет право граждан на представление в суд и получение копий документов в электронном виде с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет, допросы участников процесса посредством видеоконференц-связи, «на пороге» онлайн-трансляции судебных заседаний.

Впервые в России электронный документооборот был введен в арбитражных судах. Федеральным законом от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» в АПК РФ внесены изменения, которые позволяют совершать отдельные процессуальные действия в электронной форме. Приказом Высшего Арбитражного Суда РФ от 12.01.2011 № 1 был утвержден «Временный порядок подачи документов в арбитражные суды Российской Федерации в электронном виде», который довольно детально регламентировал порядок подачи документов в электронном виде и заполнения форм документов, размещенных на официальном сайте арбитражного суда в сети Интернет.

Недавно подобные нововведения коснулись и судов общей юрисдикции. С 1 января 2017 года вступил в силу Федеральный закон от 23.06.2016 № 220-ФЗ

¹ АНДРИАНОВА Мария Владимировна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия».

² Жданова Ю. А. Правовая природа электронного правосудия и его место в системе институтов информационного общества. — URL: <http://отрасли-права.рф/article/16771>.

«О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти», который внес изменения в отдельные статьи ГПК РФ, АПК РФ и КАС РФ³. Указанные поправки значительно расширяют область применения информационных технологий в судопроизводстве в судах общей юрисдикции. Дополнения в основном коснулись порядка подачи документов в суд, порядка ознакомления с материалами дела и изготовления судебных решений.

Исковые заявления, заявления, жалобы и иные документы можно представлять в суд в электронном виде через официальный сайт соответствующего суда, как и заявления об обеспечении иска, а также заявления о приостановлении исполнения решения суда, подписанные усиленной квалифицированной электронной подписью. Ознакомиться с материалами дела тоже можно на официальном сайте соответствующего суда в режиме ограниченного доступа по ходатайству лиц, участвующих в деле, или с их согласия. Кроме того, в форме электронного документа может быть изготовлено и решение суда. В таком случае решение должно быть подписано судьей усиленной квалифицированной электронной подписью, которые на практике у многих судей отсутствуют⁴.

Требования к документам и процедура подачи документов в суд в электронном виде регламентированы Порядком подачи в федеральные суды общей юрисдикции документов в электронном виде, в том числе в форме электронного документа, утвержденной Приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 27.12.2016 № 251, а также Порядком подачи в арбитражные суды Российской Федерации документов в электронном виде, в том числе в форме электронного документа, утвержденной Приказом Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 28.12.2016 г. № 252.

Гражданин может подать документы в суд через Личный кабинет пользователя, созданный в разделе «Подача процессуальных документов в электронном виде» официального сайта суда, который расположен на интернет-портале ГАС «Правосудие», или через информационную систему «Мой арбитр». Каждый документ, направляемый в электронном виде, должен быть заверен или подписан усиленной квалифицированной электронной подписью. Такая подпись не отображается на самом документе, а лишь прилагается к нему. Чтобы удостовериться, что документ подписан надлежащим лицом, необходимо всякий раз открывать такую подпись с помощью специальной программы, что требует

³ Федеральный закон от 23.06.2016 № 220-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти».

⁴ Федеральный закон от 23.06.2016 № 220-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти».

значительного количества времени. Представляется, что возможно предусмотреть специальную отметку на документе для облегчения процесса проверки документов, однако это вопрос технический, которых на практике возникает немало.

Также открытым остается вопрос о предоставлении копий для сторон, участвующих в деле, при подаче документов в суд в электронной форме. Получается, что обязанность изготовления таких копий возлагается на суд, хотя в соответствии с действующим законодательством стороны обязаны сами предоставлять такие копии. Это противоречие необходимо устранить. Таким образом, суд несет дополнительные расходы по распечатке документов и их пересылке, что при большом количестве лиц, участвующих в деле, является довольно затруднительным. Представляется целесообразным, в ключе развития и внедрения информационных технологий в судопроизводство, закрепить возможность отправки судом таких копий в электронном виде на адреса электронной почты лиц, участвующих в деле, которые должны быть указаны в соответствующей графе направляемых в суд документов.

Надо отметить, что перечисленные нововведения в суде применяются при наличии у него такой материально-технической возможности. А наличие такой возможности является проблемой для большого количества судов. Так, в большинстве судов сейчас отсутствует техническая возможность для предоставления ознакомления с материалами дела в электронной форме, однако право лиц, участвующих в деле, на такое ознакомление закреплено законодательно.

Решение этих проблем требует, прежде всего, достаточного финансирования со стороны государства. Конечно, обеспечить все суды в стране необходимыми техническими возможностями одновременно довольно проблематично. Однако права, гарантированные законодательством сторонам процесса, не должны быть проигнорированы.

Имеются проблемы и при использовании систем видеоконференц-связи. Первые нововведения, связанные с внедрением таких систем, коснулись арбитражного процесса. Федеральным законом от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» (далее — АПК РФ) введены изменения среди прочих в статью 136 АПК РФ. Статья дополнена указанием на право участия субъектов судопроизводства в судебном заседании посредством видеоконференц-связи⁵.

Позже такое право появилось и в гражданском процессе. Федеральный закон от 26.04.2013 № 66-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» дополнил Гражданский процессуальный кодекс

⁵ Федеральный закон от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации».

Российской Федерации (далее — ГПК РФ) статьей 155.1, предусматривающей использование систем видеоконференц-связи в судебном заседании⁶. Такая возможность появилась и в Кодексе административного судопроизводства Российской Федерации (далее — КАС РФ).

Судебная практика показывает, что суды отказывают в применении видеоконференц-связи из-за отсутствия технической возможности. При этом АПК РФ, КАС РФ и ГПК РФ не предусматривают возможности обжалования соответствующего отказа суда отдельно от решения суда. Очевидно, что такое определение не исключает возможности дальнейшего движения дела, поэтому не может быть обжаловано отдельно от решения в соответствии со ст. 188 АПК РФ, ст. 331 ГПК РФ, ст. 202 КАС РФ. Закрепление права на обжалование такого отказа отдельно от решения суда без приостановления производства по делу представляется нецелесообразным, поскольку может возникнуть ситуация, когда итоговое решение по делу будет уже вынесено, а разрешение жалобы на определение об отказе в использовании систем видеоконференц-связи еще не будет разрешено.

Отказ в применении систем видеоконференц-связи влечет, как правило, допрос соответствующего лица в рамках судебного поручения в порядке статьи 62 ГПК РФ, статьи 66 КАС РФ или статьи 73 АПК РФ. Судебная практика показывает, что зачастую производство по делу на время выполнения судебного поручения приостанавливается, что, в отличие от применения видеоконференц-связи, затягивает процесс судопроизводства. Решение суда о приостановлении производства по делу, в свою очередь, может быть обжаловано отдельно от итогового решения суда. Предлагается закрепить право обжалования отказа в применении систем видеоконференц-связи совместно с решением о приостановлении производства по делу. Это позволит вышестоящему суду при разрешении вопроса об обоснованности приостановления производства решить вопрос и об обоснованности отказа в применении видеоконференц-связи. Таким образом, при отмене определения суда о приостановлении производства по делу вышестоящий суд может признать необоснованным и определение об отказе в использовании систем видеоконференц-связи.

Что касается технической возможности суда в применении подобных систем, то представляется необходимым закрепить в АПК РФ, ГПК РФ, КАС РФ возможность проведения судебного заседания с использованием видеоконференц-связи в ближайшем суде, в котором такая техническая возможность есть, при согласии сторон и допрашиваемого лица. При этом все участники

⁶ Федеральный закон от 26.04.2013 № 66-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации».

судопроизводства должны быть извещены о месте и времени проведения судебного заседания надлежащим образом.

Кроме того, имеют место случаи, когда суды указывают на недостаточную обоснованность необходимости участия в заседании лиц, ходатайствующих о возможности участия в судебном заседании посредством видеоконференц-связи⁷. Такой аргумент представляется необоснованным, так как следует различать ходатайство о вызове и допросе лица в качестве свидетеля и ходатайство о применении систем видеоконференц-связи. Если ходатайство о допросе лицо было удовлетворено, то далее разрешается вопрос о способе допроса такого лица. То есть презюмируется, что необходимость участия такого лица в судебном заседании уже обоснована.

Отсутствуют также и требования к качеству связи при использовании таких систем, в то время как этот вопрос является одним из самых важных при использовании технических средств. В любой момент проведения сеанса видеоконференц-связи может пропасть изображение или звук или возникнуть другие неполадки связи. Судья не обладает специальными познаниями в области техники, да и не должен ими обладать. В связи с этим многими авторами предлагается законодательно закрепить необходимость участия соответствующих специалистов при использовании таких систем.

Таким образом, система электронного правосудия в Российской Федерации активно развивается, что способствует реализации процессуальных прав граждан, но на практике остается ряд проблем, связанных с применением информационных технологий в судопроизводстве. Данное обстоятельство обуславливается не столько нежеланием следовать веянию времени или недостаточной подготовленностью кадров, сколько несовершенностью соответствующих программных продуктов, недостаточностью технической оснащённости судов, отсутствием возможности у значительного числа граждан использовать такие технологии, что вынуждает работать «по старинке»⁸.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Гурьев М.* Подача иска в электронном виде. Практика против теории. — URL: https://zakon.ru/blog/2017/5/2/podacha_iska_v_elektronom_vede_praktika__teorii (дата обращения 21.09.2017).

⁷ *Чертков М.* Использование систем видеоконференц-связи как гарантия реализации права на доступ к правосудию. — URL: https://zakon.ru/discussio№/2015/4/23/ispolzovanie_sistem_vedeokonferencsvyazi_kak_gara_ntiga_realizacii_prava_na_dostup_u_pravosudiyu.

⁸ *Гурьев М.* Подача иска в электронном виде. Практика против теории // https://zakon.ru/blog/2017/5/2/podacha_iska_v_elektronom_vede_praktika_protiv_teorii.

2. *Жданова Ю. А.* Правовая природа электронного правосудия и его место в системе институтов информационного общества. — URL: <http://отрасли-права.рф/article/16771> (дата обращения 21.09.2017).
3. Федеральный закон от 27.07.2010 № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_103105/ (дата обращения 19.09.2017).
4. Федеральный закон от 26.04.2013 № 66-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_145722/ (дата обращения 19.09.2017).
5. Федеральный закон от 23.06.2016 № 220-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части применения электронных документов в деятельности органов судебной власти». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_200008/ (дата обращения 19.09.2017).
6. *Чертков М.* Использование систем видеоконференц-связи как гарантия реализации права на доступ к правосудию. — URL: https://zakon.ru/discussion/2015/4/23/ispolzovanie_sistem_videokonferencsvyazi_kak_garantiga_realizacii_prava_na_dostup_u_pravosudiyu (дата обращения 21.09.2017).

*Ануреева В. В.*¹

ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО И ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ СВИДЕТЕЛЯ В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: В статье анализируются вопросы ответственности лиц, содействующих осуществлению правосудия. На основе полученной характеристики делается вывод о необходимости развития процедуры привлечения свидетелей в арбитражном процессе.

Ключевые слова: арбитражный суд, свидетель, лица, содействующие правосудию, процессуальное положение, правовое положение.

У участников арбитражного процесса разные интересы и различное правовое положение. Орган, рассматривающий и разрешающий спор по существу, — арбитражный суд (судья). Лица, участвующие в деле, — стороны (истец, ответчик). Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора; прокурор; государственные органы; органы местного самоуправления и иные органы, выступающие в защиту чужих интересов в силу возложенных на них законом функций; лица, содействующие осуществлению правосудия, — свидетели, эксперты, переводчики, представители в арбитражном суде. Свидетель в данном ряду — это источник информации, носитель сведений о фактах, положенных в основание иска или возражений против него.

В качестве свидетелей в процессе могут участвовать граждане, должностные лица и иные работники организаций, если им оказались известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для рассматриваемого дела. В АПК РФ, в отличие от ГПК РФ, нет ограничений относительно использования в качестве доказательств сведений отдельных категорий лиц. Вместе с тем представляется, что по аналогии со ст. 61 ГПК РФ и в арбитражном суде тоже существует ряд ограничений. Так, не может быть допущен допрос в качестве свидетелей представителей по гражданскому делу или защитников по уголовному делу по поводу обстоятельств, которые стали им известны в связи с исполнением обязанностей представителя или защитника, или лиц, которые в силу физических или психических недостатков не способны воспринимать факты или давать о них правильные показания.

¹ АНУРЕЕВА Виктория Викторовна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. А. Нахова, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»), кандидат юридических наук).

Сведения о фактах, содержащиеся в свидетельских показаниях, являются судебным доказательством. Свидетелем может быть любое лицо, которому известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для дела, рассматриваемого судом. В отличие от сторон и третьих лиц, свидетель не имеет юридической заинтересованности в исходе дела, так как не участвует в материально-правовых отношениях. Наличие особых отношений свидетеля (неприятных или, напротив, дружеских) с лицами, участвующими в деле, обязывает суд тщательно оценить его показания, но не может служить основанием для исключения такого показания из числа доказательств.

Хотя показания свидетелей являются одним из законных средств доказывания и могут сыграть важнейшую роль в исходе дела, арбитражные суды не часто привлекают свидетелей в процесс.

Это определяется, прежде всего, характером арбитражных споров, предполагающим, что большинство разрешаемых судом вопросов касается правоотношений, возникновение, изменение и прекращение которых сопровождается оформлением письменных документов в соответствии с требованиями гражданского законодательства, законодательства о бухгалтерском учете и т. п. Согласно п. 1 ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае возникновения спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания.

Помимо прочего, судьи арбитражных судов редко вызывают свидетелей для участия в процессе, поскольку удовлетворение соответствующих ходатайств затягивает сроки рассмотрения спора, а свидетель может просто не явиться в судебное заседание.

Вместе с тем, показания непосредственного участника событий могут иметь решающее значение для исхода судебного спора. В АПК РФ даже предусмотрена специальная норма, согласно которой арбитражный суд по своей инициативе может вызвать в качестве свидетеля лицо, участвовавшее в составлении документа, исследуемого судом как письменное доказательство, либо в создании или изменении предмета, исследуемого судом как вещественное доказательство (ч. 2 ст. 88 АПК РФ)².

Собственно владение информацией о фактических обстоятельствах не делает любое лицо свидетелем по рассматриваемому делу. Лицо получает статус свидетеля только с момента вынесения определения арбитражного суда о привлечении его к участию в процессе в качестве свидетеля. Более того, в тот момент, когда арбитражный суд выносит определения о привлечении лица к участию

² Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // СПС «Консультант Плюс».

в процессе в качестве свидетеля, у суда есть только предположение, что данное лицо обладает сведениями о фактических обстоятельствах дела.

В науке арбитражного процессуального права есть мнение, что в характеристике самого понятия необходимо обозначить юридическую незаинтересованность свидетеля в исходе дела. В самом деле, свидетель не должен иметь такой заинтересованности, иначе он должен привлекаться к участию в деле в ином статусе. В данном контексте мы разделяем такие понятия, как «юридическая незаинтересованность», «юридический интерес» и «интерес» в обыденном понимании. «Свидетель в силу своих человеческих особенностей или в силу определенных обстоятельств (знакомство; деловое партнерство, дружеские отношения) может невольно симпатизировать одной из сторон, но это не будет являться его юридическим интересом в исходе дела, а будет лишь одним из факторов, который надлежит выяснить суду и будет необходимо учитывать при оценке свидетельских показаний»³.

После того, как судом удовлетворено ходатайство о вызове свидетеля и назначена дата судебного разбирательства со свидетелем, представителю есть резон провести подготовительную беседу. В Соединенных Штатах Америки, например, обязанность по подготовке и инструктированию свидетелей закреплена за представителем законодательно. В нашей стране подготовка свидетеля к выступлению прямо не запрещена, но отношение у судей к данному вопросу не одинаково.

Необходимо помнить, что одним из принципов арбитражного процесса является добросовестность, и критерием может стать поведение участвующих в деле лиц, демонстрирующее уважение ими прав всех участников процесса и исключающее злоупотребления (ч. 2 ст. 41 АПК РФ)⁴. В ходе собеседования представитель может дать свидетелю разъяснения относительно самого арбитражного разбирательства, проинформировать об общих принципах подготовки показаний в суде, о поведении на процессе, вполне может рекомендовать свидетелю оптимальную модель поведения в судебном заседании. Представитель также может и должен указать свидетелю на недопустимость искажения фактических обстоятельств дела, предупредить о нежелательности общения до, во время судебного разбирательства и в перерывах.

Работа со свидетелем является индивидуальной и зависит от обстоятельств конкретного дела. Ее общие принципы хорошо описаны в работе М. В. Жижинной «Основы криминалистической тактики судебного допроса в гражданском

³ Ванярхо А. В. Лица, содействующие осуществлению правосудия — участники арбитражного процесса Российской Федерации // Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — М., 2011.

⁴ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // СПС «Консультант Плюс».

(арбитражном) процессе»⁵. В ходе подготовки к предварительной беседе со свидетелем необходимо составить примерный план опроса свидетеля, сформулировать перечень вопросов, раскрывающих обстоятельства, имеющие значение для дела; заострить внимание свидетеля на провокационных моментах и противоречивых вопросах, которые могут быть заданы ему иными участниками процесса, полезно будет познакомить свидетеля с позицией оппонента по делу, а также «провести модельное (“игровое”) судебное разбирательство»⁶.

Важно после выступления свидетеля ознакомиться с соответствующим протоколом судебного заседания, поскольку он в соответствии с ч. 2 ст. 75 АПК РФ является письменным доказательством, которое можно и нужно использовать в вышестоящих инстанциях. Распространена такая процессуальная ошибка, связанная с ведением протокола, как отсутствие отметки об уведомлении свидетелей об уголовной ответственности, а именно об ответственности за отказ или уклонение от дачи показаний либо за дачу заведомо ложных показаний (ст. 307, 308 УК РФ). Также протокол должен содержать собственноручные подписи свидетелей (п. 5 ч. 1 ст. 155 АПК РФ). Этот вид процессуальных нарушений весьма серьезен и является основанием для изменения или отмены вынесенного судебного акта (ч. 3 ст. 288 АПК РФ), так как приводит к принятию решения на основании оценки доказательств, полученных с нарушением закона, что недопустимо в силу ч. 3 ст. 64 АПК РФ.

Даже очень информативное и успешное выступление свидетеля в судебном заседании не может гарантировать того, что проделанная серьезная работа будет учтена при вынесении судебного акта и окажет существенное влияние на исход рассматриваемого дела. Это, впрочем, не отменяет необходимости максимально пользоваться предусмотренным законом правом на привлечение к разбирательству свидетеля — важного источника информации, носителя сведений о фактах, положенных в основание иска или возражений против него.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // СПС «Консультант Плюс».
2. *Ванярхо А. В.* Лица, содействующие осуществлению правосудия- участники арбитражного процесса Российской Федерации // Автореф. дисс. ... канд. юридич. наук. — М., 2011.

⁵ *Жижина М. В.* Основы криминалистической тактики судебного допроса в гражданском (арбитражном) процессе: научно-практическое пособие. — М.: Юстицинформ, 2012.

⁶ *Тальцева Л. А.* Свидетели в арбитражном процессе // Корпоративный юрист. — № 11. — 2013.

3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 года № 51-ФЗ (ред. От 31.01.2016) // Российская газета. — № 238. — 239.08.12.1994.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 04.03.2013) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532. — 2013.— № 9. — Ст. 872.
5. *Жижина М. В.* Основы криминалистической тактики судебного допроса в гражданском (арбитражном) процессе: научно-практическое пособие. — М.: Юстицинформ, 2012.
6. *Рыжаков А. П.* Свидетель в арбитражном процессе // Советник юриста. — 2010. — № 2.
7. *Тальцева Л. А.* Свидетели в арбитражном процессе // Корпоративный юрист. — № 11. — 2013.

*Безуглов А. Д.*¹

ВОПРОСЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ МЕЖДУНАРОДНОЙ ПОДСУДНОСТИ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ЭКОНОМИЧЕСКИХ СПОРОВ, ОСЛОЖНЕННЫХ ИНОСТРАННЫМ ЭЛЕМЕНТОМ

Аннотация: В статье рассматриваются основные вопросы, связанные с международной договорной подсудностью в российском праве. Проведен анализ некоторых статей АПК РФ и ГПК РФ, регулирующих рассматриваемые правоотношения. Приводятся примеры из практики, а также некоторые способы решения обнаруженных проблем.

Ключевые слова: соглашение о международной подсудности, применимое право, исключительная подсудность, компетенция суда, толкование соглашения.

В современной российской доктрине под соглашением о международной подсудности имеется в виду договоренность, посредством которой стороны изменяют подсудность дела таким образом, что суд в каком-либо государстве приобретает компетенцию его рассмотреть и вынести по нему решение и (или) суд другого государства утрачивает право на его рассмотрение и разрешение.

Существенное повышение количества иностранцев в экономике РФ, приводит к неизбежному увеличению конфликтов между субъектами экономической деятельности разных государств. «Так, например, в 2014 году арбитражными судами РФ рассмотрено 2172 дела с участием иностранных лиц, в 2015 году — уже 5779 дел (7 лет назад — в 2011 году — таких дел было 1675)»².

В случае если у спорящих сторон имеется международное соглашение в форме процессуального договора, у указанного в нем суда появляются полномочия для разрешения спора. Суд должен убедиться, не нарушает ли такое соглашение исключительную подсудность другого государства, так как в противном случае это может привести к нарушению права на судебную защиту. В. Ф. Борисова отмечает необходимость принятия во внимание исключительной подсудности, несоблюдение которой лишает заявителя права на обращение в суд за судебной

¹ БЕЗУГЛОВ Андрей Дмитриевич, магистрант 1 курса юридического факультета ФГБОУВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н. Г. Чернышевского» (научный руководитель — М. Н. Зарубина, доцент кафедры гражданского права и процесса ФГБОУВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н. Г. Чернышевского»), кандидат юридических наук).

² Тисленко Д. И., Филонова А. А. Рассмотрение арбитражными судами России дел с участием иностранных лиц: вопросы определения подсудности и применимого права // Научно-практический юридический журнал «Общество. Закон. Правосудие». — 2016. — № 3 (32). — С. 16.

защитой, а также права на правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданского дела³.

Исключительная компетенция (ст. 248 АПК РФ) по своей сущности проявляется в «сверхимперативных» нормах и не может быть изменена по соглашению сторон, поэтому ее несоблюдение является основанием для отказа в признании и приведении иностранного судебного акта в исполнение на территории РФ.

Что касается договорной компетенции, то здесь закреплено правило «молчание — знак согласия», то есть участие иностранного лица в судебном разбирательстве и отсутствие возражений с его стороны относительно компетенции арбитражного суда РФ до первого заявления по существу спора приравниваются к выражению воли на рассмотрение спора судом РФ⁴. Так, АС города Москвы вынес определение, которым отказал в принятии к рассмотрению искового заявления о взыскании задолженности, так как соглашением сторон рассмотрение споров между ними определено в суде иностранного государства. АС Московского округа направил дело в суд первой инстанции для решения вопроса о принятии искового заявления к производству, поскольку на стадии принятия искового заявления ответчик не заявил возражений в отношении рассмотрения дела в арбитражном суде РФ, отказ в принятии искового заявления является преждевременным⁵.

Действующие АПК РФ и ГПК РФ устанавливают правила допустимости соглашений, условия их действительности и обязательности письменной формы, последствия заключения и т. д. При этом обращают внимание присутствующие недостатки формулировок ст. 249 АПК РФ и ст. 404 ГПК РФ.

Во-первых, буквальное толкование данных статей позволяет сделать вывод о том, что правовое регулирование соглашений о международной подсудности ограничивается отношениями с участием «иностранцев», но с точки зрения терминологии более конкретным было бы указание не только на субъектный состав участников спора, но и в целом на «правоотношение, осложненное иностранным элементом». Поэтому было бы обосновано согласовать процессуальное законодательство с материально-правовыми нормами МЧП, прежде всего со ст. 1186 ГК РФ.

³ См.: *Борисова В. Ф.* Возбуждение гражданского судопроизводства: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Саратов, 2009. — С. 26.

⁴ *Богданова Н. А.* Регулирование соглашений о международной подсудности в соответствии с новым регламентом ЕС о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам // *Арбитражный и гражданский процесс.* — 2015. — № 8.

⁵ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.09.2017 № Ф05-13389/2017 по делу № А41-21122/2017.

Во-вторых, проявляются и иные разночтения терминов. Так, статья 404 ГПК РФ оперирует понятием «пророгационное соглашение», тогда как ст. 249 АПК РФ содержит термин «соглашение об определении компетенции». Кроме того, в статье 404 ГПК РФ отсутствуют требования к форме соглашения, условия его действительности и соответствие соглашения исключительной подсудности иностранного государства. Положительно сказывается то, что на необходимость унификации формулировок ст. 404 ГПК РФ и ст. 249 АПК РФ указано также в Концепции единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. При этом разработчики предлагают взять за основу именно положения ст. 249 АПК РФ⁶.

Однако на практике встречаются случаи, когда даже арбитражные суды, имея в своем арсенале более совершенные нормы АПК РФ, не сразу могут установить, является ли действительным соглашение о международной подсудности. Так, английская фирма Б. обратилась в АС города Москвы с иском о взыскании задолженности к российской организации Ф. Судом первой инстанции производство по делу было прекращено со ссылкой на п. 1 ч. 1 ст. 150 АПК РФ, а именно в связи с тем, что между сторонами заключено пророгационное соглашение, согласно которому все споры, возникающие из соглашения, должны быть рассмотрены Лондонским судом. Данное определение истец оспорил, и апелляционный суд установил, что соглашение было подготовлено на английском языке с русским переводом, но в случае споров о толковании соглашения превалирует английская версия. Из буквального толкования версии на английском языке следовало, что: «стороны подчиняются исключительной юрисдикции Верховного суда Лондона», что имело указание на наименование конкретного суда, а не любого лондонского суда. Однако имеющееся соглашение не отвечает определенности, так как в английской судебной системе есть только два суда с похожими наименованиями и ни одному не подсудны дела о взыскании задолженности по гражданским сделкам в качестве судов первой инстанции. В связи с тем, что невозможно определить, в компетенцию какого суда стороны намеревались передать спор, суд отменил определение о прекращении производства по делу и направил вопрос на новое рассмотрение в суд первой инстанции⁷.

Из данного примера следует, что важная роль при определении подсудности дела конкретному суду отведена толкованию соглашения, так как при

⁶ Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, одобренного решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 08.12.2014 № 124 (1) // Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

⁷ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 17 ноября 2015 г. по делу № А40–17612/2015 // Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

неправильном его толковании суды, имея совершенный нормативно-правовой ресурс, все равно рискуют вынести незаконный судебный акт.

В-третьих, рассматриваемые кодексы не устанавливают процессуальных последствий для российских судов в случае, если суд после принятия иска к производству установит, что между сторонами имеется надлежаще оформленное и действительное соглашение о международной подсудности, о рассмотрении спора исключительно судом конкретного государства. В данном случае суду необходимо вынести определение о прекращении производства по делу или определение об оставлении искового заявления без рассмотрения. Однако процессуальным последствием определения о прекращении производства по делу является недопустимость повторного обращения в суд по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям.

В таком случае может получиться так, что иностранный суд, указанный в соглашении о международной подсудности, по каким-либо причинам при обращении истца откажет в своей компетенции (например, на основании применимого материального права соглашение окажется недействительным), то повторное обращение истца в российский суд по общим правилам территориальной подсудности в целях рассмотрения спора по существу будет исключено со ссылкой на ст. 221 ГПК РФ / ст. 151 АПК РФ. Из указанных причин, по нашему мнению, единственным верным подходом будет вынесение судом определения об оставлении искового заявления без рассмотрения.

Таким образом, нередко случаи установления участниками международных экономических отношений конкретного суда, который будет уполномочен рассматривать все или конкретные споры между ними. Однако такое соглашение не может и не должно нарушать правила об исключительной компетенции иностранного суда. Немалую роль в данном случае играет соответствие друг другу действующего процессуального и материального права, а также толкование соглашений с учетом общих правил о толковании договоров, позволяющих определить действительное содержание соглашения в целях установление компетентного суда. В связи с тем, что в разных государствах существуют свои правила толкования договоров, безусловно, важным будет установления права, применимого к толкованию соглашения о международной подсудности, и, при необходимости, права государства, в соответствии с которым будет разрешен спор по существу.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Парламентская газета. — № 140–141. — 27.07.2002.

2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
3. *Тисленко Д. И., Филонова А. А.* Рассмотрение арбитражными судами России дел с участием иностранных лиц: вопросы определения подсудности и применимого права // Научно-практический юридический журнал «Общество. Закон. Правосудие». — 2016. — № 3 (32).
4. *Борисова В. Ф.* Возбуждение гражданского судопроизводства: автореф. дис. ... канд. юридич. наук / В. Ф. Борисова. — Саратов, 2009.
5. *Богданова Н. А.* Регулирование соглашений о международной подсудности в соответствии с новым регламентом ЕС о юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам // Арбитражный и гражданский процесс. — 2015. — № 8.
6. *Костин А. А.* Вопросы действительности соглашения о международной подсудности на этапе признания и приведения в исполнение иностранного судебного решения // Арбитражный и гражданский процесс. — 2014. — № 5.
7. Постановление Пленума ВС РФ от 27.06.2017 № 23 «О рассмотрении арбитражными судами дел по экономическим спорам, возникающим из отношений, осложненных иностранным элементом» // Российская газета. — № 144. — 04.07.2017.
8. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.09.2017 № Ф05-13389/2017 по делу № А41-21122/2017 // Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
9. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 17 ноября 2015 г. по делу № А40-17612/2015 // Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».
10. Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, одобренного решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 08.12.2014 № 124 (1) // Документ опубликован не был. СПС «Консультант Плюс».

*Богданова П. С.*¹

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ РАССМОТРЕНИЯ СПОРОВ, КАСАЮЩИХСЯ ОЦЕНКИ ОБОСНОВАННОСТИ НАЛОГОВОЙ ВЫГОДЫ

Аннотация: В статье приводятся основные особенности процесса доказывания по налоговым спорам, связанным с оценкой обоснованности налоговой выгоды, последние изменения законодательства и анализ судебной практики по указанной категории дел.

Ключевые слова: налоги, налоговая выгода, судебная практика по налоговым спорам, налогоплательщики, налоговые споры.

Значительная часть налоговых споров связана с оценкой обоснованности полученной налогоплательщиком налоговой выгоды, а именно применением им налоговых вычетов по налогу на добавленную стоимость (далее — НДС), включением затрат в состав расходов, учитываемых при исчислении налога на прибыль организаций.

В литературе справедливо отмечено, что суды в российской правовой системе при рассмотрении налоговых споров осуществляют не только основную свою функцию правосудия, но и нормотворческую функцию в сфере налогообложения². Понятие обоснованной налоговой выгоды не закреплено напрямую в законодательстве, а выработано правоприменительной практикой, свое отражение оно нашло в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда (далее — ВАС РФ) Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» (далее — постановление № 53)³. Анализ судебной практики позволяет выделить особенности процесса доказывания по налоговым спорам.

В целом практика применения положений процессуального законодательства не позволяет усмотреть каких-либо особых правил доказывания в налоговых спорах.

¹ БОГДАНОВА Полина Сергеевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. Л. Васянина, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук).

² *Васянина Е. Л.* Полномочия российских судов при рассмотрении споров, возникающих в сфере установления фискальных взиманий // *Налоги.* — 2015. — № 5. — С. 23–26.

³ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.co№sulta№t.ru (дата обращения 10.03.2018).

Целью процесса доказывания при их рассмотрении является оценка обоснованности установленных налоговым органом в ходе проведения налоговой проверки фактов о хозяйственной деятельности налогоплательщика, имеющих юридическое значение, их соответствие действительности⁴.

При этом в налоговых спорах суды, принимая решение о законности ненормативного акта налогового органа, исходят из оценки обстоятельств и имеющихся в материалах дела доказательств в их совокупности и взаимосвязи в соответствии с требованиями статьи 71 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее — АПК РФ). Зачастую налогоплательщики указывают на нарушение судами положений части 5 статьи 200 АПК РФ, выражающееся в неправомерном возложении на них обязанности доказывания несоответствия действующему законодательству решений налоговых органов. В связи с этим отметим справедливое утверждение Тютина Д. В. о том, что указанное положение АПК РФ не означает полную процессуальную пассивность налогоплательщика при рассмотрении налоговых споров, поскольку доказательство должен представить тот, кто утверждает, а не тот, кто отрицает, ибо по природе вещей не может быть доказательств отрицательного⁵. Как отмечает Е. О. Козлова, в случае, если налогоплательщик выдвигает возражения относительно обстоятельств, установленных в ходе налоговой проверки и сделанных на их основе выводов, отраженных в оспариваемом решении налогового органа, бремя доказывания переходит на налогоплательщика в силу положений статьи 65 АПК РФ⁶.

Рассмотрение дел о признании недействительными ненормативных актов налоговых органов, в которых сделан вывод о получении проверяемым налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды, осуществляется в порядке, предусмотренном главой 24 АПК РФ. Особенность рассмотрения налоговых споров заключается в учете положений Налогового кодекса Российской Федерации при оценке доказательств, которые устанавливаются, в том числе, требования к сбору налоговыми органами доказательств на стадии налоговой проверки.

В прошедшем году Федеральным законом от 18.07.2017 № 163-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Налогового кодекса Российской Федерации» (далее — Закон № 163-ФЗ) введена в действие статья 54.1 Налогового кодекса Российской Федерации (далее — НК РФ) «Пределы осуществления

⁴ Смолина О. С. Арбитражный процесс: доказывание и доказательства по делам об оспаривании результатов налоговых проверок: монография. — М.: Юр. Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015. — С. 81.

⁵ Тютин Д. В. Налоговое право. Курс лекций // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.co№sulta№t.ru (дата обращения 18.03.2018).

⁶ Козлова Е. О. Бремя доказывания по налоговым спорам и его значение для адвоката // Адвокат. — 2014. — № 9. — С. 36–41.

прав по исчислению налоговой базы и (или) суммы налога, сбора, страховых взносов».

Практика ее применения пока еще очень мала и в основном касается ее действия во времени. В самом Законе № 163-ФЗ указано, что положения статьи 54.1 НК РФ действуют в отношении выездных налоговых проверок, решения о назначении которых вынесены налоговыми органами после дня вступления в силу данного закона, т. е. после 19 августа 2017 года, к камеральным налоговым проверкам налоговых деклараций (расчетов), представленных в налоговый орган после указанной даты, однако высказываются мнения о возможности придания положениям данной статьи обратной силы, поскольку она улучшает положение налогоплательщика.

В контексте анализа складывающейся практики применения статьи 54.1 НК РФ представляют интерес рекомендации Федеральной налоговой службы, направляемые нижестоящим налоговым органам. Так, в письме от 31.10.2017 № ЕД-4-9/22123@ указывается, что понятия, отраженные в постановлении № 53 и сформированные в судебной практике при рассмотрении споров об оценке обоснованности налоговой выгоды, не должны применяться в рамках проведения камеральных и налоговых проверок после вступления в силу статьи 54.1 НК РФ. Однако следует отметить, что суды по-прежнему будут руководствоваться положениями действующего постановления № 53, поскольку оно не отменено и не изменено.

В целом можно сказать, что статья 54.1 НК РФ не содержит кардинально новых правил, способных существенно изменить развитие арбитражной практики, касающейся налоговых споров о полученной налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоде. Это скорее стремление законодателя в Налоговом кодексе Российской Федерации более четко закрепить правила, позволяющие установить наличие или отсутствие в действиях налогоплательщика умысла на получение необоснованной налоговой выгоды, кодифицировать их. Например, в пункте 1 части 2 статьи 54.1 НК РФ указано, что налогоплательщик вправе уменьшить налоговую базу и (или) сумму подлежащего уплате налога, если основной целью совершения сделки не является неуплата или неполная уплата сумм налога. Данное положение корреспондирует отраженному в абзаце второго пункта 9 постановления № 53, в соответствии с которым налоговая выгода не может являться самостоятельной деловой целью налогоплательщика.

Положение пункта 10 постановления № 53 о том, что факт нарушения контрагентом налогоплательщика налоговых обязательств сам по себе не свидетельствует о получении последним необоснованной налоговой выгоды, получило свое отражение в части 3 статьи 54.1 НК РФ. В абзаце третьем пункта 9 постановления № 53 указано, что обоснованность получения налоговой выгоды не может быть поставлена в зависимость от способов привлечения капитала

для осуществления экономической деятельности, эффективности его использования, корреспондирующее положение отражено и в части 3 статьи 54.1 НК РФ: наличие возможности получения налогоплательщиком того же результата экономической деятельности при совершении иных не запрещенных законодательством сделок (операций) не может рассматриваться в качестве самостоятельного основания для признания уменьшения налогоплательщиком налоговой базы и (или) суммы подлежащего уплате налога неправомерным. Конституционный Суд Российской Федерации еще в определении от 04.06.2007№ 320-О-П указал, что налоговое законодательство не использует понятие экономической целесообразности и не регулирует порядок и условия ведения финансово-хозяйственной деятельности налогоплательщиками, которые самостоятельно и единолично оценивают ее эффективность и целесообразность.

Особый интерес представляет положение пункта 2 части 2 статьи 54.1 НК РФ, хотя оно и не является в полной мере новым для арбитражной практики. Суды и до появления статьи 54.1 НК РФ указывали на обязанность налогоплательщика, предъявляющего к вычету НДС по операциям с контрагентами, подтвердить как факт реального приобретения товара (работ, услуг), так и то, что товар (работы, услуги) приобретены непосредственно у тех контрагентов, которые заявлены в представленных в налоговый орган документах⁷. Данная позиция была отражена в постановлениях Президиума ВАС РФ от 17.11.1998 № 3501/98, от 09.03.2011 № 14473/10.

Таким образом, практика рассмотрения налоговых споров, связанных с оценкой обоснованности полученной налогоплательщиком налоговой выгоды, является сформировавшейся. Постановление № 53, в котором фактически отражены основные положения, связанные с оценкой полученной налогоплательщиком налоговой выгоды, доказательств, представляемых налоговыми органами, будет по-прежнему применяться на практике наряду с положениями новой статьи 54.1 НК РФ.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Васянина Е. Л.* Полномочия российских судов при рассмотрении споров, возникающих в сфере установления фискальных взиманий // *Налоги.* — 2015. — № 5.
2. *Козлова Е. О.* Бремя доказывания по налоговым спорам и его значение для адвоката // *Адвокат.* — 2014. — № 9.

⁷ См.: например: постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 25.01.2018 по делу № А13-14619/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).

3. *Смолина О. С.* Арбитражный процесс: доказывание и доказательства по делам об оспаривании результатов налоговых проверок: монография. — М.: Юр. Норма, НИЦ ИНФРА-М, 2015.
4. *Тютин Д. В.* Налоговое право. Курс лекций // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).
5. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 12.10.2006 № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» // Официальный сайт СПС Консультант Плюс — www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).
6. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 25.01.2018 по делу № А13–14619/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).

Варданян А. Г.¹

**О СООТВЕТСТВИИ СОДЕРЖАНИЯ ИСКОВОГО ЗАЯВЛЕНИЯ
О ПРИЗНАНИИ ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ НА САМОВОЛЬНУЮ ПОСТРОЙКУ
ТРЕБОВАНИЯМ СТАТЬИ 131 ГПК РФ**

Аннотация: В рамках данной статьи рассматривается проблема оценки соответствия содержания искового заявления о признании права собственности на самовольную постройку статье 131 ГПК РФ, а именно необходимость предоставления в качестве доказательства попытки получения разрешения на строительство.

Ключевые слова: самовольная постройка, право собственности, разрешение на строительство, принятие иска к производству, судебная практика.

Иск о признании права собственности на самовольную постройку является одним из способов приобретения права собственности. Удовлетворение данного иска зависит от того, были ли соблюдены и доказаны заявителем все условия, указанные в п. 3 ст. 222 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ), а именно: земельный участок должен находиться на праве собственности, пожизненном наследуемом владении или постоянном (бессрочном) пользовании за лицом, который осуществил данное строительство; строительство этого объекта не противоречит назначению земельного участка; постройка соответствует установленным параметрам застройки; ее сохранение не нарушает права и законные интересы иных лиц и не создаёт угрозы для жизни и здоровья.

Важным условием, влияющим на признание права собственности на самовольную постройку, является принятие заявителем мер по легализации объекта до обращения в суд (обращался ли заявитель за разрешением на строительство в уполномоченный орган и т. п.).

Данная позиция была выражена в п. 26 Постановления Президиума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 10/22 от 29.04.2010, согласно которому отсутствие разрешения на строительство не может служить безусловным основанием для отказа в признании права собственности, но при этом необходимо установить факт, что ранее лицо принимало меры к его получению.

Пунктами 4–5 ст. 131 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ) предусмотрено, что в исковом заявлении должно

¹ ВАРДАНЯН Анаит Герасимовна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Ю. Б. Шубников, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»), доктор юридических наук).

быть указано: в чем состоит нарушение права или законного интереса, а также обстоятельства, на которые истец ссылается, и доказательства к ним.

Как отмечает Жиров А., «наибольшую проблему для правоприменителей вызывает оценочный характер принятых мер заинтересованного лица к легализации самостроя»².

По мнению автора данной работы, соблюдение данного критерия не является очевидным для заявителя, поскольку статьей 222 ГК РФ четко определен перечень обстоятельств, подлежащих доказыванию для признания права собственности на самовольную постройку, а «попытка получить разрешение до строительства ранее» — это дополнительный факт, который по смыслу п. 26 Постановления Президиума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 10/22 от 29.04.2010 необходимо рассматривать в самом заседании. В связи с этим спорным является вывод судов общей юрисдикции, а именно Верховного суда, а том, что отсутствие документов, свидетельствующих об обращении заявителя к органу государственной власти с просьбой выдать разрешение на строительство/ввод объекта в эксплуатацию или отказ соответствующего органа в выдаче таких документов, является основанием для оставления искового заявления без движения³⁴. Обосновывая свою позицию, Верховный суд РФ ссылается на п. 4–5 ч. 2 ст. 131 ГПК РФ, которыми установлено, что в исковом заявлении должно быть указано, в чем нарушаются права или законные интересы истца, обстоятельства, на которые он ссылается, а также доказательства, подтверждающие данные обстоятельства; отсутствие же данных сведений не позволяет суду сделать вывод о наличии нарушения либо угрозы нарушения прав, свобод или законных интересов лица, обращающегося в суд, что является обязательным условием для реализации права на судебную защиту (ч. 1 ст. 3 и ч. 1 ст. 4 ГПК РФ).

Данный подход представляется ошибочным по следующим основаниям. Во-первых, самовольные постройки — это результат незаконных действий застройщика, которые не всегда возникают из-за отказа уполномоченного органа в выдаче разрешения на строительство. Логика Верховного суда же РФ направлена на то, что если есть отказ уполномоченного органа, то лицо, подавая иск о признании права на самовольную постройку, защищает свое право, нарушенное, в том числе, данным отказом. Однако, по мнению автора данной работы, данный подход является не совсем верным. Статья о самовольной постройке находится в рамках главы о приобретении права собственности и по своей сути

² См.: Жиров А. Самострой: проблемы настоящего и будущего // Жилищное право. — 2012. — № 5. — С. 13.

³ См.: Определение Верховного Суда РФ от 15.12.2009 № 80-В09–23 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.co№sulta№t.ru (дата обращения 11.03.2018).

⁴ «Обзор судебной практики по делам, связанным с самовольным строительством» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 19.03.2014) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.co№sulta№t.ru (дата обращения 11.03.2018).

является особым механизмом приращения имущественной массы заявителя, поэтому иск о признании права собственности на самовольную постройку направлен не столько на защиту нарушенного права или интереса, сколько является одним из способов реализации ст. 35 Конституции РФ, которая защищает право частной собственности.

Во-вторых, в самом первоисточнике критерия «принятия мер к легализации» указано, что «в то же время суду необходимо установить, предпринимало ли лицо, создавшее самовольную постройку, надлежащие меры к ее легализации...»⁵, то есть это обстоятельство устанавливается судом, а установление каких-либо обстоятельств судом происходит в рамках судебного заседания, но никак не на этапе принятия искового заявления к производству.

Таким образом, подобный подход Верховного суда РФ приводит к необоснованному расширению полномочий суда на этапе разрешения вопроса о принятии искового заявления к производству, поскольку данный этап должен быть направлен исключительно на формальное рассмотрение соблюдения формы и содержания искового заявления нормам процессуального законодательства, а именно тем требованиям, которые не вызывают споров или сомнений, как, например, наличие платежного поручения об оплате государственной пошлины, наименование истца и ответчика и иные «строгие» требования ГПК РФ.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Жиров А. Самострой: проблемы настоящего и будущего // Жилищное право. 2012. № 5.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.18).
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.2018).
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.2018).
5. Определение Верховного Суда РФ от 15.12.2009 n 80-В09-23 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.2018).
6. «Обзор судебной практики по делам, связанным с самовольным строительством» (утв. Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 19.03.2014) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.2018).

⁵ П. 26 Постановления Президиума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ № 10/22 от 29.04.2010 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 11.03.2018).

*Газман Л. М.*¹

НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ПОДГОТОВКИ И РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛ С ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ДОКУМЕНТОВ В ЭЛЕКТРОННОМ ВИДЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: Статья посвящена некоторым процессуальным особенностям рассмотрения дел в гражданском процессе с применением документов в электронном виде и систем электронного правосудия.

Ключевые слова: электронное правосудие, подача документов в электронном виде, процессуальные сроки, судебные извещения, приложение к заявлению.

Как известно, рассмотрение гражданских дел в суде происходит в порядке, предусмотренном разделом II Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ)². Однако в связи с тем, что при рассмотрении дел используются документы в электронном виде или электронные образы документов, имеются некоторые особенности, регулированию которых посвящены последние изменения процессуального законодательства и многочисленные разъяснения Верховного суда Российской Федерации.

Одним из наиболее интересных вопросов, касающихся подачи документов в суд с использованием электронных систем, является проблема определения даты подачи обращения, что имеет ключевое значение при исчислении процессуальных сроков.

Например, срок подачи апелляционной жалобы на решение суда первой инстанции в арбитражном процессе составляет один месяц со дня принятия решения суда в окончательной форме (см. ч. 2 ст. 321 ГПК РФ). Принимая во внимание указанную норму во взаимосвязи со ст. ст. 192, 194 ГК РФ, можно сделать вывод, что заинтересованное лицо вправе подать апелляционную жалобу до двадцати четырех часов в последний день срока, начало течения которого приходится на день, следующий после принятия решения суда в окончательной форме³. При этом, согласно ч. 4 ст. 1, ч. 3 ст. 108 ГПК РФ, при решении вопроса об истечении срока подачи обращения в суд следует исходить из того, что

¹ ГАЗМАН Лев Михайлович, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУ-ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Т. Б. Юсупов, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.

обращение подано в суд на дату, указанную в уведомлении о поступлении документов в соответствующую информационную систему. Сразу же отметим, что именно указанное уведомление (а не информационное сообщение о том, что документы направлены пользователем) является подтверждением поступления документов в суд, аналогичным, например, входящему штампу на копии обращения, который можно получить в канцелярии суда.

Между тем лицам, участвующим в деле, следует учитывать п. 4.3 Порядка подачи в федеральные суды общей юрисдикции документов в электронном виде, в том числе в форме электронного документа, утвержденного приказом Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 27.12.2016 № 251⁴. Указанная норма гласит, что дата и время поступления документов в информационную систему определяются по московскому времени. Очевидно, что применение данного правила может быть особенно актуальным при рассмотрении споров в регионах, часовые пояса которых значительно отличаются от московского, в особенности следует обратить на это внимание лицам, участвующим в судебных процессах на территории Калининградской области. Так, при поступлении апелляционной жалобы в систему «ГАС Правосудие» в 01:00 дня, следующего за последним днем срока на подачу такой жалобы, по местному времени, находясь в Приморском крае, податель жалобы не считается пропустившим процессуальный срок в связи с тем, что в этот момент московское время — 18:00 предыдущего дня.

Анализ судебной практики позволил сделать вывод, что, несмотря на детальную проработку, регулирование данных правоотношений, споры о возможности принятия поданных в последний день процессуального срока документов все же возникают (например, см. Определение Оренбургского областного суда от 14.06.2017 по делу № 33–4708/2017⁵).

Имеются и некоторые особенности при подаче в суд общей юрисдикции электронных документов с приложениями. Если на стадии принятия заявления (искового заявления), поданного в электронном виде, суд придет к выводу об отказе в принятии обращения либо о возвращении такого обращения (ст. 134, 135 ГПК РФ), приложенные к такому заявлению электронные документы не прилагаются к копии соответствующего определения, направляемого заявителю. Если исковое заявление, жалоба (представление) и приложенные к ним документы поданы в суд в электронном виде, то при подготовке дела к судебному

⁴ Об утверждении Порядка подачи в федеральные суды общей юрисдикции документов в электронном виде, в том числе в форме электронного документа: Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 27.12.2016 № 251 // Бюллетень актов по судебной системе. — 2017, февраль. — № 2.

⁵ Определение Оренбургского областного суда от 14.06.2017 по делу № 33–4708/2017 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 12.03.2018).

разбирательству суд предлагает истцу или его представителю в установленный судом срок передать ответчикам и третьим лицам копии искового заявления, жалобы (представления) и приложенные к ним документы (ч. 4 ст. 1, абз. 2 ст. 132 и п. 1 ч. 1 ст. 149 ГПК РФ).

Одной из наиболее значимых целей применения в судах общей юрисдикции электронного правосудия является постепенное упрощение и ускорение процедуры судебных извещений. Рассмотрим правовое регулирование данных процессуальных правоотношений подробнее.

Во-первых, на основании ч. 7 ст. 113 ГПК РФ информация о принятии обращения в суд к производству, о времени и месте судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия размещается судом на официальном сайте соответствующего суда в сети «Интернет» с учетом сроков, предусмотренных процессуальным законодательством.

Во-вторых, направление судебных извещений с использованием сети «Интернет». Если суду известно, что лицам, указанным в ч. 2.1 ст. 113 ГПК РФ, известно о начавшемся процессе, то такие лица могут извещаться судом о времени и месте судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий, в том числе в судах апелляционной, кассационной и надзорной инстанций, посредством размещения соответствующей информации на официальном сайте суда в сети «Интернет». Следует заметить, что данное правило имеет исключения. Так, необходимо направлять копию извещения о времени и месте проведения судебного заседания на бумажном носителе в случае проведения отдельных процессуальных действий, таких, как: о восстановлении пропущенного срока подачи апелляционной (частной), кассационной, надзорной жалобы или представления; о принятии к производству заявления, представления о пересмотре судебного акта по новым или вновь открывшимся обстоятельствам; о назначении судебного заседания после принятия итогового судебного акта по делу.

Представляется целесообразным перенять положительный опыт, применяемый в административном судопроизводстве. КАС РФ (в ч. 10 ст. 96 КАС РФ) предоставляет некоторым лицам, например, органам местного самоуправления, органам и организациям, наделенным отдельными государственными или иными публичными полномочиями, заявить мотивированное ходатайство о направлении им судебных извещений и вызовов без использования сети «Интернет»⁶. Основанием удовлетворения такого ходатайства является доказывание факта, свидетельствующего об отсутствии у такого лица компьютерной техники,

⁶ Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 09.03.2015. — № 10. — Ст. 1391.

сотовых телефонов, иных средств коммуникации, обеспечивающих доступ к сети «Интернет».

В-третьих, это внедрение возможности извещения лиц, участвующих в деле, посредством электронной почты или СМС-сообщением.

Как следует из п. 19 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 26.12.2017 № 57, согласие на извещение по электронной почте может быть выражено, в частности, посредством указания адреса электронной почты в тексте обращения в суд, а также при подаче обращения в суд в электронном виде посредством заполнения соответствующей формы, размещенной на официальном сайте суда в сети «Интернет». Вместе с тем буквальное толкование данной нормы свидетельствует о том, что указания адреса электронной почты достаточно для выражения согласия, несмотря на то, что отдельно в тексте направляемых в суд документов это, возможно, и не указано. Однако такой подход к правовому регулированию представляется допустимым и оправданным, поскольку зачастую лицо, указавшее, например, на фирменном бланке организации адрес электронной почты, ответственно подходит к получаемой корреспонденции, и не должна возникнуть ситуация, когда судебное извещение не получено. Разумеется, такому лицу следует учитывать, что часть корреспонденции, в том числе судебной, может оказаться в специальном разделе электронного «ящика», предназначенном для нежелательной почты («спама»), и принимать меры, необходимые для получения судебного отправления. С другой стороны, лица, не использующие электронную почту на постоянной основе, в подавляющем большинстве случаев не станут указывать ее адрес на подаваемом в суд документе, что практически исключает вероятность неполучения судебного извещения.

В соответствии с Регламентом организации извещения участников судопроизводства посредством СМС-сообщений, утвержденным Приказом Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 25.12.2013 № 257, с согласия участника судопроизводства допускается информирование лиц, участвующих в деле, о месте, дате, времени, судебного заседания или совершения отдельных процессуальных действий. Согласие участника судопроизводства должно быть выражено распиской, форма которой утверждена указанным приказом. Отправка СМС-сообщений осуществляется с помощью ГАС «Правосудие»⁷.

Следует отметить, что надлежащим извещением о времени и месте судебного заседания признается направление СМС-сообщения, о котором имеется отчет

⁷ Об утверждении Регламента организации извещения участников судопроизводства посредством SMS-сообщений: Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 25.12.2013 № 257 // Бюллетень актов по судебной системе. — 2014, февраль. — № 2.

о доставке адресату. Такой отчет должен быть распечатан на бумажном носителе и приобщен к материалам дела.

Оценивая данное новшество, следует в первую очередь отметить следующие очевидные преимущества: ответственный сотрудник суда производит рассылку СМС-сообщений с помощью готовых шаблонов, затрачивает минимум времени на формирование сообщения, извещение происходит в течение нескольких секунд, не требуется ожидание доставки судебной повестки почтой, что позволяет назначить судебное заседание на более ранний срок, экономятся бюджетные средства, предназначенные на почтовую отправку.

Вместе с тем, в случае неполучения отчета о доставке СМС-сообщения лицо считается ненадлежаще извещенным, следовательно, требуется дополнительно направлять судебную повестку почтовым отправлением с уведомлением о вручении. Кроме того, не допускается направлять СМС-извещение в случае, если лицу необходимо направить документы или материалы. Также при СМС-извещении лица необходимо приобщать к материалам дела документ, подтверждающий доставку сообщения, что не уменьшает количество бумажных документов в деле.

Внимания заслуживают способы подтверждения размещения судом извещения на официальном сайте суда в сети «Интернет». Такими подтверждениями являются отчет системы автоматизации судопроизводства о публикации судебного акта на официальном сайте суда в сети «Интернет» и копии страниц официального сайта суда на бумажном носителе, в которых содержится дата размещения информации, и сама информация о времени и месте судебного заседания или совершения отдельного процессуального действия. Для надлежащего подтверждения ответственному сотруднику аппарата суда надлежит изготовить на бумажном носителе копии страниц официального сайта суда, подтверждающие размещение судом указанных сведений, которые должны быть приобщены к материалам дела.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
3. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 09.03.2015. — № 10. — Ст. 1391.
4. О некоторых вопросах применения законодательства, регулирующего использование документов в электронном виде в деятельности судов общей юрисдикции и арбитражных судов: Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26.12.2017 № 57 // Российская газета. — 29.12.2017. — № 297.

5. Об утверждении Регламента организации извещения участников судопроизводства посредством СМС-сообщений: Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 25.12.2013 № 257 // Бюллетень актов по судебной системе. — 2014, февраль. — № 2.
6. Об утверждении Порядка подачи в федеральные суды общей юрисдикции документов в электронном виде, в том числе в форме электронного документа: Приказ Судебного департамента при Верховном Суде РФ от 27.12.2016 № 251 // Бюллетень актов по судебной системе. — 2017, февраль. — № 2.
7. Определение Оренбургского областного суда от 14.06.2017 по делу № 33–4708/2017 — СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 12.03.2018).

Галицкова Е. К.¹

К ВОПРОСУ О ПРИМЕНЕНИИ АСТРЕНТА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: Основываясь на анализе судебной практики, автор рассматривает в статье процессуальные особенности реализации положений ч. 1 ст. 308.3 Гражданского кодекса Российской Федерации. Затронуты вопросы порядка применения астрента, в том числе условий для его удовлетворения судом, определения размера и оплаты государственной пошлины.

Ключевые слова: гражданский процесс, астрент, судебная неустойка, обязательство в натуре, неисполнение судебного акта.

Отнюдь не высокий процент исполнимых судебных решений по гражданским делам² привел законодателя в 2015 году к включению в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее «ГК РФ») такого инструмента воздействия на недобросовестных ответчиков, как «астрент». Зародился данный институт в процессуальном законодательстве Франции еще в XIX в³, после чего распространился на западные страны. В России он был упомянут впервые в Постановлении Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 г. № 22 «О некоторых вопросах присуждения взыскателю денежных средств за неисполнение судебного акта», а сейчас приобрел форму судебной неустойки. Именно так астрент определяет п. 28 действующего Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств». ГК РФ раскрывает данное понятие в ч. 1 ст. 308.3 через полномочие суда присудить в пользу кредитора по его требованию денежную сумму за неисполнение ответчиком судебного акта в натуре. Иными словами, неисполнение акта становится для ответчика невыгодным, так как последующее промедление быстро трансформируется в материальные потери⁴. Как только ответчик просрочил срок добровольного

¹ ГАЛИЦКОВА Елена Константиновна, студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы ФГБОУВО «Российского государственного университета правосудия» (научный руководитель — В. В. Ефимова, доцент кафедры гражданского и административного судопроизводства, ФБГОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Научный круглый стол по теме «Перспективы внедрения в российское право института *astreinte* как особого способа обеспечения исполнения судебного решения», 21 марта 2013 г. // Юридический институт «М-Логос». — М.: Тезисы Карапетова А. Г. — С. 1.

³ *Oosterhius J. Specific performance in German, French and Dutch law in the nineteenth century: remedies in an age of fundamental rights and industrialization* // Martinus nijhoff publ., Leiden. — Boston, 2011. — P. 419.

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7. П. 32.

исполнения решения, у истца появляется право на получение затребованной судебной неустойки.

Недавнее появление астрента в российском гражданском процессе актуализирует рассмотрение следующих вопросов о применении судебной неустойки: каковы условия ее присуждения, каков размер и порядок ее исчисления, а также существование обязанности истца по уплате государственной пошлины за требование об астренте.

Обращаясь к первому пункту, следует сказать, что суд присуждает судебную неустойку тогда и только тогда, когда кредитор заявляет требование об исполнении обязательства в натуре⁵. На денежные требования судебная неустойка распространяться не может, как следует и из толкования ГК РФ, и из судебной практики⁶. Хотя ранее, до законодательного урегулирования судебной неустойки в ГК РФ, Постановлением Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 г. № 22 такая возможность предусмотрена была⁷. Примечательно, однако, что если суд изначально вынес решение об исполнении обязательства в натуре, которое впоследствии оказалось невозможным, он на основании соответствующего ходатайства взыскивает с ответчика денежные средства⁸.

Следующий неоднозначный момент заключается в установлении размеров астрента. Как устанавливается ч. 1 ст. 308.3 ГК РФ, величина судебной неустойки определяется судом, исходя из принципов «справедливости, соразмерности и недопустимости извлечения выгоды из незаконного или недобросовестного поведения». Порядок определения величины был установлен еще Постановлением Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 г. № 22. Он заключается в присуждении твердой денежной суммы, взыскиваемой либо одновременно, либо периодически (в том числе путем установления прогрессивной шкалы). В целом размер неустойки сильно варьируется в зависимости от категории спорного правоотношения или объемов финансового оборота ответчика и может достигать от 200–600 рублей в день⁹ до 400000 рублей в день (к примеру, в спорах по вопросам интеллектуальной собственности)¹⁰.

⁵ ГК РФ. — Ст. 308.3.

⁶ Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 28.07.2016 г. № Ф08–4993/2016 по делу № А32–20655/2015.

⁷ Постановление Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 г. № 22. П. 2.

⁸ Определение Верховного Суда РФ от 15.04.2015 № 304-ЭС14–6750; Постановление Президиума ВАС РФ от 19 марта 2013 г. № 12981/12.

⁹ Решение Арбитражного суда Самарской области от 25.06.2015 по делу № А55–5765/2015; Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31.10.2016 по делу № А40–171679/2016.

¹⁰ Решение Арбитражного суда г. Москвы от 06.07.2017 по делу № А40–63980/2017.

В качестве примера прогрессивной шкалы исчисления размера астрента можно привести следующее дело. Арбитражный суд присудил в пользу истца судебную неустойку в размере 1000 рублей — за первую неделю неисполнения решения, 2000 рублей — за следующую, 4000 рублей — за третью, 8000 рублей — за четвертую и 16000 рублей — за пятую и каждую следующую неделю просрочки¹¹. Интересно, что на «родине» астрента, существует также два его иных варианта: предварительный, заключающийся в предостережении суда о взыскании астрента и окончательный, когда суд уже фиксирует сумму, подлежащую взысканию в будущем¹².

В качестве освобождающих от выплаты астрента обстоятельств могут выступать: отсрочка или рассрочка исполнения судебного акта¹³; невозможность исполнения судебного акта; отказ истца от принятия исполнения. Во всех вышеперечисленных случаях судебная неустойка перестает начисляться с момента возникновения препятствующих исполнению обстоятельств.

Третьим практическим вопросом использования астрента в российском процессе является уплата государственной пошлины за данное требование. Представляется, что в установлении астрента необходимо различать ситуации, когда заявление о судебной неустойке подается либо уже в рамках судебного разбирательства, либо изначально вместе с исковым заявлением. В первом случае заявление об установлении неустойки подается в порядке ст. 203 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее «ГПК РФ») для изменения порядка исполнения решения суда¹⁴. В таком случае государственная пошлина за заявление уплачиваться не будет, так как оно «не носит исковой характер»¹⁵. Данный вывод подтверждается судебной практикой, в рамках которой суды не требуют оплаты государственной пошлины за заявление о присуждении астрента, поданное в порядке ст. 203 ГПК РФ¹⁶. Во втором случае, рассматривая подачу заявления об установлении астрента вместе с исковым заявлением, возможны следующие варианты. Либо суд может оценить подобное требование как неимущественное и обязать к уплате государственной пошлины, либо также квалифицировать его как неисковое и, соответственно,

¹¹ Решение Арбитражного суда Свердловской области от 18.09.2015 г. по делу № А60–20829/2015.

¹² *Watkins Gaylord*. The Enforcement of Conformity to Law through Contempt Proceedings. *Osgoode Hall Law Journal* 5.2. 1967. — P. 149.

¹³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7. П. 34.

¹⁴ ГПК РФ. — Ст. 203.

¹⁵ Определение Ленинградского областного суда от 20.01.2016 г. № 33–428/2016.

¹⁶ Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 14.02.2015 г. № 15АП–22260/2014 по делу № А53–17137/2011; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7. П. 31.

необязательное к уплате пошлины¹⁷. Судебная практика по данному вопросу пока что не сформировалась.

Таким образом, можно прийти к выводу, что, во-первых, присуждение астрента возможно, если истцом было заявлено требование об исполнении ответчиком обязательства в натуре. Такое условие может быть впоследствии снято при невозможности реального исполнения судебного решения. Во-вторых, порядок установления астрента бывает как единовременным, так и периодичным, а размер судебной неустойки определяется в каждом конкретном случае, исходя из категории спорного правоотношения или финансового оборота ответчика. В-третьих, следуя позиции Верховного суда, заявление об установлении астрента не является исковым, а потому облагаться государственной пошлиной не должно, что, однако, еще не до конца прояснено при требовании неустойки в исковом заявлении. В заключение следует отметить, что, несмотря на некоторые еще не устоявшиеся вопросы применения в практике астрента, данный инструмент представляется эффективным способом воздействия на недобросовестных ответчиков. Материальное стимулирование эффективного исполнения решения суда показало свою состоятельность как во Франции, где астрент был впервые введен, так и в иных западных странах.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 24.02.18).
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 24.02.18).
3. Лагунова Е. А. Практические вопросы применения института астрента судами Российской Федерации // Альманах современной науки и образования. — 2017. — № 1 (115).
4. Научный круглый стол по теме «Перспективы внедрения в российское право института *astreinte* как особого способа обеспечения исполнения судебного решения», 21 марта 2013 г. // Юридический институт «М-Логос». — М., 2013. URL: http://m-logos.ru/publications/nauchnyi_kruglyi_stol_uridicheskogo_instituta_m-logos_o_teme_perspektivy_vnedreniya_v_rossyskoe_pravo_instituta_astreinte_kak_osobogo_sposoba_obespecheniya_ispolneniya_sudebnogo_resheniya_21_marta_2013_g/ (дата обращения: 23.02.2018).
5. Определение Верховного Суда РФ от 15.04.2015 n 304-ЭС14-6750 // СПС «Консультант-Плюс» (дата обращения: 23.02.18).
6. Определение Ленинградского областного суда от 20.01.2016 г. n 33-428/2016 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 24.02.18).

¹⁷ Лагунова Е. А. Практические вопросы применения института астрента судами Российской Федерации // Альманах современной науки и образования. — 2017. — № 1 (115). — С. 62.

7. Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 28.07.2016 г. № Ф08–4993/2016 по делу № А32–20655/2015 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 23.02.18).
8. Постановление Президиума ВАС РФ от 19 марта 2013 г. № 12981/12 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 23.02.18).
9. Постановление Пленума ВАС РФ от 04.04.2014 г. № 22 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 23.02.18).
10. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения: 23.02.18).
11. Постановление Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 14.02.2015 г. № 15АП-22260/2014 по делу № А53–17137/2011 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 24.02.18).
12. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 06.07.2017 по делу № А40–63980/2017 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 23.02.18).
13. Решение Арбитражного суда г. Москвы от 31.10.2016 по делу № А40–171679/2016 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 23.02.18).
14. Решение Арбитражного суда Самарской области от 25.06.2015 по делу № А55–5765/2015 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 23.02.18).
15. Решение Арбитражного суда Свердловской области от 18.09.2015 г. по делу № А60–20829/2015 // «Судебные и нормативные акты РФ» (дата обращения: 23.02.18).
16. *Oosterhius J. Specific performance in German, French and Dutch law in the nineteenth century: remedies in an age of fundamental rights and industrialization // Martinus nijhoff publ., Leiden, Boston, 2011.*
17. *Watkins, Gaylor. The Enforcement of Conformity to Law through Contempt Proceedings. Osgoode Hall Law Journal 5.2. — 1967. — P. 149.*

*Глазачева Е. А.*¹

ПРАВИЛА РАСПРЕДЕЛЕНИЯ ОБЯЗАННОСТИ ПО ДОКАЗЫВАНИЮ

Аннотация: Статья посвящена рассмотрению общих и специальных правил распределения обязанности по доказыванию в российском гражданском процессуальном праве.

Ключевые слова: гражданское процессуальное судопроизводство, доказывание, обязанность по доказыванию, представление доказательств, доказательственная презумпция, фикция.

Процесс доказывания занимает центральное место в гражданском судопроизводстве, поскольку охватывает весь судебный процесс от стадии досудебного урегулирования спора до вынесения судебного решения. От доказанности зависит правильность разрешения гражданского дела и надлежащая защита всех субъектов гражданских правоотношений.

Для реализации одного из основных принципов гражданского процессуального права, такого, как равноправие сторон, для суда установлена обязанность, во-первых, всестороннего и, во-вторых, полного исследования доказательств по делу. При этом, для реализации этой обязанности, необходимо множество условий, таких, как правильное определение предмета доказывания, обстоятельств, подлежащих доказыванию, и так далее. При этом важно соблюдение установленных правил распределения обязанности по доказыванию.

В гражданском судопроизводстве существуют общие правила распределения обязанностей по доказыванию. Они закреплены в ст. ст. 56, 57 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Так, в соответствии со ст. 56 ГПК РФ, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений². Это является основным правилом для доказывания в гражданском процессе, которое подразумевает, исходя из его буквального толкования, что обязанность доказывания возлагается на стороны, доказывающие факты, которые они утверждают.

Общее правило распределения доказательственных обязанностей нельзя применять прямолинейно, оно не тождественно используемому положению

¹ ГЛАЗАЧЕВА Елизавета Андреевна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. А. Нахова, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. — 29.01.1996. — № 5. — Ст. 410.

«кто на что ссылается, тот то и доказывает». Важно учитывать, что общее правило по доказыванию подлежит применению в спорах с обязательным учетом от характера юридических фактов, подлежащих установлению, во-вторых, в зависимости от характера иска, его процессуальной цели, а также видом иска в зависимости от его процессуальной цели³.

Так, по искам о взыскании задолженности по договору аренды арендодатель доказывает факт заключения договора и иные факты, свидетельствующие о наличии правоотношений и задолженности по ним у арендатора, а арендатор в случае несогласия доказывает факт отсутствия задолженности по арендным отношениям.

Для правильного и полного исследования доказательств по делу и правильного разрешения спора необходимо, чтобы стороны надлежащим образом исполняли основное правило по доказыванию; бездействие сторон может привести к тому, что доказательства фактов, в которых заинтересованы стороны, не будут исследованы должным образом.

Наряду с общими правилами доказывания существуют исключения из общих правил по доказыванию.

Специальные правила применяются в отношении определенных категорий дел либо при решении отдельных процессуальных вопросов.

Это доказательственные презумпции, доказательственные фикции, а также специальные доказательственные правила⁴.

Наиболее распространенным специальным правилом является доказательственная презумпция⁵. Понятие презумпции широко исследовано различными учеными. Ю. А. Сериков верно отмечает, что презумпция определяется как доказательственное предположение⁶. Проф. М. К. Треушников понимает под презумпцией «вывод о существовании факта как истинного, следующий из другого юридически значимого факта, доказанного факта или допускаемого в качестве истинного»⁷.

³ Курс доказательственного права: Гражданский процесс. Арбитражный процесс / Под ред. М. А. Фокиной. — М.: Статут, 2014. — 496 с.

⁴ Нахова Е. А. Доказательственные презумпции как частные правила распределения обязанностей по доказыванию в реформируемом гражданском законодательстве // Ленинградский юридический журнал. — 2014. — № 1. — С. 173–176.

⁵ Треушников М. К. Судебные доказательства. 4-е изд., перераб. и доп. / М. К. Треушников. — М.: ИД «Городец», 2005. — 288 с.

⁶ Сериков Ю. А. Презумпции в гражданском судопроизводстве. — М.: Волтерс Клувер, 2006. — 184 с.

⁷ Треушников М. К. Судебные доказательства. 4-е изд., перераб. и доп. — М.: ИД «Городец», 2005. — 288 с.

В настоящее время значимость презумпций для института доказывания безоговорочная, несмотря на различные исторически складывавшиеся оценки их роли. Сейчас презумпции являются не только правилами, а в какой-то степени нормами доказывания, поскольку используются как в процессуальной действительности, так и в материальных нормах.

Таким образом, одним из существующих правил доказывания являются презумпции, под которыми понимаются выводы или предположения о существовании юридического факта как истинного.

В процессе доказывания презумпции используются достаточно часто. Как указывает И. А. Войтко, доказательственные презумпции применяются с целью освободить сторону, которой это сделать в сложившейся ситуации сложнее, от необходимости доказывания.

При этом очевидно, что зачастую при освобождении от доказывания определенного факта одной стороны обязанность доказывания обратного ложится на другую сторону автоматически.

В том случае, когда бремя доказывания правовой позиции возлагается на истца согласно презумпции доказывания, фактически может идти речь о том, что при использовании презумпции действует основное правило доказывания, в котором истец доказывает свою правовую позицию, а ответчик может ее опровергнуть. В иных случаях, при применении презумпций, имеет место перераспределение обязанностей по доказыванию, в связи с чем презумпции часто используются как специальные правила доказывания.

В научной литературе презумпции различаются по различным основаниям.

- 1) По факту правового закрепления — фактические (предположения, которые широко распространены в социуме, но не имеют законодательного закрепления) и законные (прямо или косвенно закреплены в нормах права и поэтому имеют юридическое значение);
- 2) По возможности опровержения — опровержимые (предположения, в отношении которых закон допускает возможность опровержения и которые считаются истинными, пока не установлено иное) и неопровержимые (не допускают возможности опровержения);
- 3) В зависимости от роли в правовом регулировании — материально-правовые и процессуальные; по сфере действия — общеправовые, отраслевые и межотраслевые⁸.

⁸ *Нахова Е. А.* Доказательственные презумпции как частные правила распределения обязанностей по доказыванию в реформируемом гражданском законодательстве // Ленинградский юридический журнал. — 2014. № 1. — С. 173–176.

Помимо указанных еще можно назвать презумпции, предусмотренные ст. ст. 18, 168, 239, 252, 344, 408, 410, 423, 455, 460, 462, 476, 523, 554, 683, 713843, 911, 961, 1064 ГК РФ⁹.

Презумпции, таким образом, имеют широкое распространение и влияют на процесс доказывания сторонами правовых позиций.

Кроме существующих презумпций, составляющих специальные правила доказывания, существуют также фикции, то есть те правила, которые устанавливают изначально недействительные положения. Фикции используются как в материальном, так и в процессуальном праве, в связи с чем, справедливо их деление на материально- и процессуально-правовые.

Пунктом 6 ст. 8.1 ГК РФ закрепляется материально-правовая фикция осведомленности лица, обратившегося за регистрацией права на имущество в тот момент, когда в отношении этого имущества в государственном реестре содержалась отметка о соответствующем притязании в случае спора с лицом, по требованию или заявлению которого была внесена эта отметка¹⁰.

В процессуальных нормах также используются фикции. Например, ч. 3 ст. 79 ГПК РФ гласит, что при уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования, суд вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым¹¹.

О специальных доказательственных правилах говорится в научных исследованиях.

Исследователи приводят в пример ситуацию, когда гражданин или организация вправе требовать по суду опровержения порочащих их честь и достоинство сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности. В этой норме нет презумпции, но ответчик обязан доказать соответствие порочащих сведений действительности, поскольку считается, что распространившее сведения лицо владеет доказательствами действительности таких сведений.

Закон устанавливает такую норму, исходя из целей защиты достоинства и чести, а также из того, что распространивший сведения до процесса

⁹ Там же.

¹⁰ *Нахова Е. А.* Доказательственные презумпции как частные правила распределения обязанностей по доказыванию в реформируемом гражданском законодательстве // Ленинградский юридический журнал. — 2014. — № 1. — С. 173–176.

¹¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.

располагает доказательствами, а поэтому ему и необходимо доказывать соответствие распространенных сведений действительности¹².

Также при формировании правил распределения обязанностей по доказыванию, важную роль играет судебная практика. Так, при рассмотрении трудовых споров о восстановлении на работе лиц, уволенных по инициативе работодателя, обязанность доказывания обстоятельств, послуживших основанием для увольнения, возлагается на работодателя.

При этом гражданское дело может разрешаться по существу на основании правил распределения по доказыванию, только если стороны и суд использовали все возможности для собирания доказательств¹³.

Таким образом, в настоящей статье произведен анализ существующих правил распределения обязанности по доказыванию в гражданском судопроизводстве, перечислены и раскрыты существующие общие и специальные правила по доказыванию, существующие в данном процессуальном институте.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017) // Собрание законодательства РФ. 01.01.1996. — № 1. — Ст. 16.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // Собрание законодательства РФ. — 29.01.1996. — № 5. — Ст. 410.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
4. Курс доказательственного права: Гражданский процесс. Арбитражный процесс / Под ред. М. А. Фокиной. — М.: Статут, 2014.
5. *Жаглина М. Е.* Особенности использования презумпций и фикций в доказывании по гражданским делам // Вестник ВИ МВД России. — 2007. — № 1.
6. *Нахова Е. А.* Доказательственные презумпции как частные правила распределения обязанностей по доказыванию в реформируемом гражданском законодательстве // Ленинградский юридический журнал. — 2014. — № 1.
7. *Сериков Ю. А.* Презумпции в гражданском судопроизводстве / Ю. А. Сериков. — М.: Волтерс Клувер, 2006.
8. *Треушников М. К.* Судебные доказательства. 4-е изд., перераб. и доп. / М. К. Треушников. — М.: ИД «Городец», 2005.
9. *Фетисов А. К.* Неопровержимые презумпции в праве // Юрист. — 2005. — № 6.
10. *Уколова Т. Н., Шевченко А. А.* Правила распределения обязанностей по доказыванию в гражданском процессе // Вестник ВУиТ. — 2010. — № 74.

¹² *Треушников М. К.* Судебные доказательства. 4-е изд., перераб. и доп. / М. К. Треушников. — М.: ИД «Городец», 2005. — 288 с.

¹³ Там же.

*Горохов С. А.*¹

УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ЦИВИЛИСТИЧЕСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье рассматриваются теоретические аспекты, относящиеся к участию прокурора в гражданском, арбитражном и административном процессе. Проводится анализ положений законодательства, касающихся участия прокурора в судопроизводстве.

Ключевые слова: прокурор, гражданский процесс, арбитражный процесс, административный процесс, надзор, полномочия, функции.

В Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации, осуществляет Прокуратура Российской Федерации. Отправной точкой проводимого исследования является Закон о прокуратуре СССР 1979² года, наделявший прокуроров полномочиями по участию в заседаниях пленумов и президиумов судов различных инстанций. Задачи надзора над исполнением законов при рассмотрении дел в судах были установлены в общесоюзном законе. Генеральный прокурор СССР и подчиненные ему прокуроры осуществляли надзор над исполнением законов при рассмотрении дел в судах с тем, чтобы выполнялось требование закона о всестороннем, полном, объективном и своевременном разбирательстве дела во всех судебных инстанциях. Прокуроры способствовали осуществлению целей правосудия и задач суда при строгом соблюдении принципа независимости судей и подчинения их только закону. Осуществляя надзор за исполнением законов при рассмотрении дел в судах, прокурор в пределах своей компетенции участвовал в распорядительном заседании суда, в судебном разбирательстве дел по первой инстанции, в кассационном и надзорном порядке, давал заключения по вопросам, возникающим при рассмотрении дел, предъявлял иски и подавал заявления в суд, давал заключения по существу дела, поддерживал перед судом государственное обвинение, а при наличии оснований отказывался от обвинения, совершал иные процессуальные действия, предусмотренные законом, опротестовывал незаконные и необоснованные решения, приговоры, определения и постановления суда, постановления судей, проверял законность обращения к исполнению решений, приговоров, определений и постановлений суда, опротестовывал незаконные действия

¹ ГОРОХОВ Сергей Андреевич, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. В. Войтович, заведующая кафедрой гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² Закон СССР от 30.11.1979 № 1162-Х «О прокуратуре СССР» (ред. от 07.01.1988).

судебного исполнителя, принимал меры в случаях, предусмотренных законом, к пересмотру решений определений и постановлений по гражданским делам.

На современном этапе участие прокурора в суде регламентировано процессуальным законодательством Российской Федерации и другими федеральными законами.

Конституция Российской Федерации провозглашает, что судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства³. К числу других федеральных законов, на основании которых прокурор участвует в рассмотрении дел судами, относится Федеральный конституционный закон № 1 «О Конституционном Суде Российской Федерации». Названные формы судопроизводства, в которых прокурор принимает участие, соответственно регламентированы в нормах Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, Федеральном конституционном законе № 1 «О судах общей юрисдикции» от 21.07.1994 (ред. от 03.07.2016).

В Федеральном законе № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» от 17.11.1995⁴ раскрываются основные функции прокурора и виды надзора. Наибольший интерес для исследования представляют следующие:

- ▶ надзор за исполнением законов судебными приставами;
- ▶ участие в рассмотрении судами дел;
- ▶ участие в правотворческой деятельности (приказ генпрокуратуры России от 17.09.2007 № 144).

Также действующий Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» (далее ФЗ О прокуратуре) допускает возможность участия Генерального прокурора Российской Федерации в заседаниях Верховного суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а положения п. 1 ст. 23 и п. 1 ст. 35 ФЗ «О прокуратуре», регламентируют правило, согласно которому случаи, порядок и основания участия прокурора в рассмотрении дел определяются процессуальным законодательством РФ. Также положение п. 3 ст. 35 ФЗ О прокуратуре закрепляет возможность вступления прокурора в дело

³ «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ).

⁴ Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (ред. от 31.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2018).

на любой стадии процесса, если этого требует защита прав граждан и охраняемых законом интересов общества или государства⁵.

Исследуя положения процессуальных кодексов, закрепляющих основания участия прокурора в судопроизводстве, представляется возможным сделать вывод, согласно которому прокурор является лицом, участвующим в деле. Данный вывод подтверждается следующими статьями: ст. 34 ГПК РФ, ст. 40 АПК РФ и ст. 39 КАС РФ: в данных статьях закреплён процессуальный статус прокурора, последующее рассмотрение положений процессуальных законов конкретизирует возможные варианты участия прокурора в процессе.

В гражданском процессе участие прокурора определяется ст. 45 ГПК РФ⁶. В соответствии со статьёй, прокурор вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределённого круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований. Заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья не может сам обратиться в суд. Данное ограничение не распространяется на заявление прокурора, основанием для которого является обращение к нему граждан о защите нарушенных или оспариваемых социальных прав, свобод и законных интересов в сфере трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений, защиты семьи, материнства, отцовства и детства, социальной защиты, охраны здоровья, образования. Прокурор, подавший заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несёт все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов.

В арбитражном процессе сформировался иной порядок: так, в соответствии с ч. 1 ст. 52 АПК РФ⁷ прокурор вправе обратиться в арбитражный суд с заявлениями об оспаривании нормативных правовых актов, ненормативных правовых актов органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти, субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления, затрагивающих права и законные интересы организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;

- ▶ с иском о признании недействительными сделок, совершенных органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного

⁵ Зюбанов Ю. А. Комментарий к Федеральному закону «О прокуратуре Российской Федерации» (постатейный). — М.: Проспект, 2018. — С. 288.

⁶ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

⁷ «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов Российской Федерации, доля участия муниципальных образований; с иском о применении последствий недействительности ничтожной сделки, совершенной органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, государственными и муниципальными унитарными предприятиями, государственными учреждениями, а также юридическими лицами, в уставном капитале (фонде) которых есть доля участия Российской Федерации, доля участия субъектов Российской Федерации, доля участия муниципальных образований;

- ▶ с иском об истребовании государственного и муниципального имущества из чужого незаконного владения.

В Административном судопроизводстве согласно ст. 39 КАС РФ⁸ прокурор вправе обратиться в суд с административным иском заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов граждан, неопределенного круга лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами. Административное исковое заявление в защиту прав, свобод и законных интересов гражданина, являющегося субъектом административных и иных публичных правоотношений, может быть подано прокурором только в случае, если гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. Прокурор вступает в судебный процесс и дает заключение по административному делу в случаях, прямо предусмотренных Кодексом. Прокурор не дает заключение по административному делу, если административное дело возбуждено на основании его административного искового заявления.

Таким образом, участие прокурора в гражданском судопроизводстве обусловлено главной функцией, а именно надзором за точным и единообразным исполнением законов, и направлено на выполнение возложенных на прокурора процессуальных полномочий.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

⁸ «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

2. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).
3. «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 28.12.2017).
4. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ).
5. Закон СССР от 30.11.1979 № 1162-Х «О прокуратуре СССР» (ред. от 07.01.1988).
6. *Зюбанов Ю. А.* Комментарий к Федеральному закону «О прокуратуре Российской Федерации» (постатейный). — М.: Проспект, 2018. — С. 288.
7. Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (ред. от 31.12.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2018).

Гусейнова К. А.¹

ПОНЯТИЕ И ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ЭЛЕКТРОННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье рассматривается правовая природа электронного документа в качестве электронного доказательства. Определяются его правовое регулирование в отечественном законодательстве, а также существующие пробелы и пути их устранения.

Ключевые слова: доказательства, документ, информация, электронный документ, электронные доказательства.

С развитием информационных технологий в процессе доказывания используются электронные документы в качестве электронных доказательств. Но, как показывает практика, участники процессуальных правоотношений неоднозначно относятся к электронным документам и достаточно настороженно воспринимают информацию, полученную с помощью информационных технологий.

Отсутствие законодательного закрепления электронного документа как средства доказывания связано с его новизной в практике применения.

Основное отличие электронных документов от классических, письменных, объясняется особенностью их источника, то есть носителя закрепленной информации. Электронным является именно источник доказательственной информации. Сама информация остается прежней. Следует согласиться с мнением М. В. Горелова, что электронный документ — это информация, зафиксированная на электронном носителе, имеющая реквизиты, позволяющие его идентифицировать, и подтверждающая обстоятельства, имеющие правовое значение². Поэтому важным отличием электронного документа является то, что его не всегда можно осязать физически.

Впервые понятие электронного документа на законодательном уровне было введено Федеральным законом от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»³, в соответствии с которым

¹ ГУСЕЙНОВА Кунел Арзуевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. А. Нахова, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² См.: Горелов М. В. Электронные доказательства в гражданском судопроизводстве России: Вопросы теории и практики: Дис. ... канд. юрид. наук. — Екатеринбург, 2005. — С. 36.

³ См.: Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (в ред. от 21.07.2014) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Российская газета. — № 165. — 29.07.2006.

электронный документ — это документированная информация, представленная 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, подготовленный и оформленный в установленном порядке.

В отличие от традиционных, письменных, доказательств, электронные документы не создаются путем оставления физических следов и знаков на объектах материального мира, которые мы можем свободно осязать. Процесс их создания заключается именно в преобразовании человеческого мышления или объектов материальной действительности (в случае аудиовидеозаписи или фотографирования) в особую, неосязаемую форму при помощи сложной системы вычислений и операций. При этом особенностью данных документов является и то, что они могут свободно транслироваться, копироваться и отображаться на материальных носителях любое множество раз.

Исходя из положений действующего Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации⁴ (далее — ГПК РФ), Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации⁵ (далее — АПК РФ) и Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации⁶ (далее — КАС РФ), невозможно определить, к какому средству доказывания следует относить электронные документы, так как правовая природа спорна.

В настоящее время в теории и практике распространено мнение, что информация, закрепленная техническими носителями, относится к письменным доказательствам, поскольку те сведения, которые она содержит, представляют собой человеческую мысль. Открытым остается лишь вопрос о допустимости таких доказательств в процессе.

Так, по мнению А. Т. Темергалиевой, электронный документ можно считать письменным доказательством, если в нем содержатся мысли, имеющие доказательственное значение и воспринимаемые путем прочтения письменных знаков⁷. Также, по мнению А. П. Вершинина, электронные документы возможно рассматривать как письменные доказательства, так как сведения, которые содержатся в электронных документах, представляют собой человеческую мысль (понятия, суждения, умозаключения и т. д.) относительно существующей

⁴ См.: Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002.

⁵ См.: Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 137. — 27.07.2002.

⁶ См.: Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 49. — 11.03.2015.

⁷ См.: Темергалиева А. Т. Электронные документы как доказательства в суде // Юридическая научная сеть. Современное право: сборник онлайн-докладов, 2013.

действительности⁸. Поддерживая данную позицию, С. П. Ворожбит пишет, что электронный документ является письменным средством доказывания в той же степени, что и бумажный, если доказательственное значение имеют мысли, содержащиеся в нем и воспринимаемые путем прочтения письменных знаков⁹.

Однако, по мнению других исследователей, электронный документ нельзя рассматривать как письменное доказательство в чистом виде, поскольку у электронного документа отсутствует один из признаков доказательства — письменная форма¹⁰.

С другой стороны, электронные документы относят к вещественным доказательствам. Сходство электронных документов с вещественными доказательствами можно объяснить тем, что электронные документы недоступны человеческому восприятию, а служат лишь средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. А. Т. Боннер отмечает, что на данном этапе развития процессуального законодательства и науки процессуального права условно можно говорить о сайтах в Интернете как о неких специфических вещественных доказательствах¹¹. Согласно ст. 73 ГПК РФ вещественными доказательствами являются предметы, которые по своему внешнему виду, свойствам, месту нахождения или по иным признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела.

И. Ю. Востриков считает, что электронные средства доказывания охватываются всеми известными видами доказательств, но нуждаются в дополнительной процессуальной регламентации¹².

В настоящее время электронные доказательства вызывают множество вопросов. Дискуссии в данном случае обуславливаются новизной такой категории доказательств, а также недостаточным правовым регулированием данного вопроса.

Современная научная литература однозначно не отвечает на вопрос: что такое электронные доказательства? Так как в процессе доказывания используются электронные доказательства, необходимо на законодательном уровне дать

⁸ См.: *Вершинин А. П.* Электронный документ: правовая форма и доказательство в суде. — М., 2000. — С. 106.

⁹ См.: *Ворожбит С. П.* Электронные средства доказывания в гражданском и арбитражном процессе. — СПб., 2011. — С. 8.

¹⁰ См.: *Медведев И. Г.* Письменные доказательства в частном праве России и Франции. — СПб., 2004. — С. 145.

¹¹ См.: *Боннер А. Т.* Доказательственное значение информации, полученной из Интернета // Закон. — 2007. — № 12.

¹² См.: *Востриков И. Ю.* Электронный документ как доказательство в гражданском процессе // Гражданское судопроизводство в изменяющейся России: международная научно-практическая конференция (14–15 сентября 2007 г.). — Саратов, 2007. — С. 378.

определение электронного документа как доказательства. Таким образом, под электронным документом как доказательством необходимо понимать информацию, зафиксированную на электронных носителях и содержащую в себе атрибуты и реквизиты, позволяющие идентифицировать ее и носитель, на котором она зафиксирована, в том числе зафиксировать процесс передачи через информационно-телекоммуникационные сети.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 137. — 27.07.2002.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002.
3. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 49. — 11.03.2015.
4. Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (в ред. от 21.07.2014) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // Российская газета. — № 165. — 29.07.2006.
5. *Вершинин А. П.* Электронный документ: правовая форма и доказательство в суде. — М., 2000.
6. *Востриков И. Ю.* Электронный документ как доказательство в гражданском процессе // Гражданское судопроизводство в изменяющейся России: международная научно-практическая конференция (14–15 сентября 2007 г.). — Саратов, 2007.
7. *Горелов М. В.* Электронные доказательства в гражданском судопроизводстве России: Вопросы теории и практики: Дис. ... канд. юрид. наук. — Екатеринбург, 2005.
8. *Горелов М. В.* Современные источники информации как доказательства в гражданском процессе // Информационное право. — 2005. — № 3.
9. *Медведев И. Г.* Письменные доказательства в частном праве России и Франции. СПб., 2004.
10. *Темергалиева А. Т.* Электронные документы как доказательства в суде // Юридическая научная сеть. Современное право: сборник онлайн-докладов, 2013.

*Дола Н. С.*¹

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ МЧС РОССИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: Рассмотрены аспекты правового положения МЧС России в гражданском процессе. Проведен анализ нормативной базы и обобщенной судебной практики по вопросам участия МЧС России в гражданских делах.

Ключевые слова: правовое положение, гражданский процесс, МЧС России.

На современном этапе развития России можно утверждать, что нормативные акты Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (далее МЧС России) не содержат аспекты правового положения МЧС России в гражданском процессе.

Для понимания общего правового положения МЧС России обратимся к нормативно-правовой базе, связанной с деятельностью министерства².

МЧС России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики, нормативно-правовому регулированию, а также по надзору и контролю в области гражданской обороны, защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера (далее — чрезвычайные ситуации), обеспечения пожарной безопасности и безопасности людей на водных объектах.¹

Являясь органом государственной власти, МЧС России, в соответствии со ст. 47 ГПК РФ³, вступает в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле для дачи заключения по делу в соответствии с возложенными на данный государственный орган обязанностями.

МЧС России не наделяют правом обращения в суд с исковым заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц.

¹ ДОЛА Наталья Сергеевна, курсант 3 курса очной формы обучения, 31 «ПОНБ» группы факультета экономики и права, ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет Государственной противопожарной службы МЧС России» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет Государственной противопожарной службы МЧС России»), кандидат педагогических наук).

² Указ Президента РФ от 11.07.2004 № 868 (ред. от 26.10.2017) «Вопросы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий».

³ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).

Анализируя обобщенную судебную практику по вопросу участия МЧС России в гражданском процессе, можно определить, что МЧС России, как правило, выступает в качестве ответчика.

Также министерство может выступать в качестве истца, третьего лица и эксперта.

Согласно анализу судебной практики⁴, в решениях в качестве участников уголовного процесса выступают Главные управления субъектов Российской Федерации. Интересен момент фактического участия МЧС России в гражданском процессе. Для участия в качестве ответчика или третьего лица от министерства отправляется представитель или адвокат. Руководители федеральных органов исполнительной власти могут назначать представителей в суде из числа лиц, состоящих в штате этих и подведомственных им органов (центрального аппарате, территориальных и иных органах), либо привлекать адвокатов⁵. Доверенность должна содержать полномочия представителя и подпись руководителя федерального органа исполнительной власти.

Гражданские дела, в которых МЧС России является ответчиком, сводятся к разрешению споров о жилье и нарушению трудовых прав. Споры о жилье являются одной из самых часто встречающихся категорий гражданских дел для министерства. При разрешении данной категории дел проигравшей стороной, чаще всего, является министерство. В большинстве случаев суд признает решения жилищных комиссий Главных управлений МЧС России необоснованными или незаконными. Судебные разбирательства, заканчивающиеся в пользу министерства по жилищным спорам, могут иметь место в случаях умышленного ухудшения своих жилищных условий истцами. Инициирование гражданских дел МЧС России прослеживается в установлении вопроса об истребовании имущества из чужого незаконного владения и последующем выселении из данного помещения. Данные гражданские дела, по проведенному анализу, разрешаются в пользу МЧС России при наличии качественной и объективной доказательной базы и нормативного подкрепления данных доказательств. Участие министерства в качестве третьего лица в гражданском процессе ярко выражено в гражданских делах о нарушении требований пожарной безопасности. Рассматривая судебные решения по данному вопросу, Главные управления МЧС России субъектов РФ, как правило, отделы надзорной деятельности, являясь третьими лицами, ранее проводили проверки данных объектов. Вследствие проверки были обнаружены недостатки, угрожающие безопасности людей и имущества.

⁴ Государственная автоматизированная система РФ «Правосудие». — URL: <https://sudrf.ru/> (дата обращения 24.02.2018).

⁵ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушникова. — 5-е изд., перераб. и доп. / В. В. Аргунов, Е. А. Борисова, Н. С. Бочарова и др. — М.: Статут, 2014.

Последствием неисполнения предписания является обращение в суд прокурора в интересах защиты неопределенного круга лиц. Другие решения, где МЧС России может выступать в качестве третьего лица, состоят в действиях об отказе включения в списки граждан, нуждающихся в жилье, в результате пожара.

МЧС России в данном деле подтверждает или не подтверждает факт пожара в жилых домах и согласование включения в списки граждан, нуждающихся в данном жилье. МЧС России, а конкретнее, подразделения Федеральной противопожарной службы МЧС России, могут производить судебные экспертизы, в соответствии с нормативной базой МЧС России⁶. Эксперты МЧС России как участники гражданского процесса проводят судебные экспертизы еще на стадиях проверки объектов.

Инициирование гражданского дела, где участником будет являться эксперт МЧС России, исходя из судебной практики, происходит от прокурора в интересах защиты неопределенного круга лиц, по делам, касающимся нарушения требований пожарной безопасности. Для правильного и более полного формирования доказательной базы необходимо по данному вопросу присутствие эксперта и наличие заключения, в котором будут объективно изложены нарушения, которые с момента проверки и до подачи искового заявления не были устранены. В заключение хотелось бы сказать, что правовое положение МЧС России в гражданском процессе имеет многоаспектный характер, заключающийся в различных формах участия министерства в разрешении гражданских дел. Данные формы, в свою очередь, также имеют свою специфику, что подтверждается проанализированными судебными решениями.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Указ Президента РФ от 11.07.2004 № 868 (ред. от 26.10.2017) «Вопросы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий».
2. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).
3. Приказ МЧС России от 19.08.2005 г. № 640 об утверждении Инструкции по организации и производству судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях и экспертных подразделений федеральной противопожарной службы.
4. Государственная автоматизированная система РФ «Правосудие». — URL: <https://sudrf.ru/> (дата обращения 24.02.2018).
5. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушниковой. — 5-е изд., перераб. и доп. / В. В. Аргунов, Е. А. Борисова, Н. С. Бочарова и др. — М.: Статут, 2014.

⁶ Приказ МЧС России от 19.08.2005 г. № 640 об утверждении Инструкции по организации и производству судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях и экспертных подразделений федеральной противопожарной службы.

*Долгова К. А.*¹

ОСОБЕННОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА ГРАДОБРАЗУЮЩЕЙ ОРГАНИЗАЦИИ НА ПРИМЕРЕ НАУКОГРАДА

Аннотация: Рассматривается институт банкротства, который стремительно развивается в связи с развитием экономики и расширением сфер предпринимательской деятельности. Отдельного внимания, считает автор, заслуживает изучение правового регулирования процедур банкротства юридических лиц. Приводится перечень процедур, закрепленных в российском законодательстве и применяемых в деле о банкротстве юридического лица. Особое место в законодательстве отведено регулированию процедур при банкротстве отдельной категории юридических лиц — градообразующих организаций. Именно этой категории юридических лиц автор посвящает статью, поскольку действующее законодательство не отражает в полной мере порядок осуществления процедуры банкротства градообразующей организаций.

Ключевые слова: банкротство, несостоятельность, юридическое лицо, процедура банкротства, градообразующая организация, наукоград.

Несмотря на возрастающую актуальность института банкротства, за время его существования опубликовано небольшое количество исследований в области правового регулирования процедур банкротства отдельных категорий юридических лиц, в частности, в отношении градообразующих организаций.

В Федеральном законе от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — закон о банкротстве) содержится глава, закрепляющая положения о сроках и порядке проведения процедуры банкротства градообразующих организаций. Для целей настоящего Федерального закона градообразующими организациями признаются юридические лица, численность работников которых составляет не менее двадцати пяти процентов численности работающего населения соответствующего населенного пункта². В рамках данной научной статьи более подробно будет рассмотрен вопрос об особенностях правового регулирования процедуры банкротства градообразующих организаций на примере наукограда. Актуальность данному исследованию придает редко возникающая практика применения законодательства о банкротстве к данной категории субъектов на территории РФ, что влечет возникновение спорных

¹ ДОЛГОВА Ксения Алексеевна, магистрант 1 курса юридического факультета ФГБОУВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н. Г. Чернышевского» (научный руководитель — М. Н. Зарубина, доцент кафедры гражданского права и процесса юридического факультета ФГБОУВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н. Г. Чернышевского»).

² Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 28.01.2018) // СПС «Консультант Плюс».

ситуаций по данным делам. По данным Союза развития наукоградов России существует более 50 субъектов, с присвоенным им статусом наукограда, среди которых: г. Обнинск, Краснодар-59, г. Дубна, пос. Звездный городок, г. Снежинск (Челябинск- 70) и др.³ Существует яркий пример градообразующей организации, находящейся в зоне риска, — наукоград Бийска Алтайского края. По данным информационного агентства ТАСС, полученным из интервью с депутатом Бийской гордумы Владимиром Римером, долги трамвайного управления наукограда Бийска Алтайского края более чем в 100 млн рублей.

На сегодняшний день трамваи — единственный электротранспорт в городе. При этом в администрации подчеркивают, что трамваи городу необходимы — только они ходят в промзону города, где работает много людей. Бийск — наукоград с населением более 200 тысяч человек, второй по величине город региона, где действуют биофармацевтический и полимерно-композитный кластеры Алтайского края⁴. Администрация наукограда пытается решить проблему и сохранить трамваи возможными правовыми способами: проведены встречи с коллективом городского трамвайного управления, готовится к выходу группа специалистов для проверки финансового состояния муниципального предприятия и разработки мер финансового оздоровления, которые возможны в нынешних условиях, но в администрации отмечают, что пока говорить о положительных результатах преждевременно. Необходимо подчеркнуть, что особый правовой статус субъекта, в отношении которого возбуждено дело о банкротстве, определяет особенности проведения процедур, применяемых по данным делам.

Поскольку практика применения процедур банкротства градообразующих организаций на сегодняшний день встречается крайне редко, возникает множество вопросов относительно правильности и порядка проведения каждой из процедур, определения правового и процессуального статуса субъектов-участников правоотношений, закрепленных в законе. Доказательством возникновения спорной ситуации является судебная практика, в частности Постановление Третьего Арбитражного апелляционного суда от 13 июня 2017 г. по делу № А74–5384\2015, где конкурсным управляющим был допущен ряд существенных ошибок при осуществлении конкурсного производства. При осуществлении любой из процедур в рамках дела о банкротстве организации необходимо обратить внимание на ее правовой статус. В нашем случае, рассматривая вопрос об осуществлении банкротства наукограда, необходимо

³ Официальный сайт Союза развития наукоградов России. — URL: http://www.souznaukogradov.ru/naukograds/naukograds_inf/naukograds_list/ (дата обращения: 20.02.2018).

⁴ Официальный сайт информационного агентства ТАСС «Из-за долгов в 100 млн. рублей алтайский наукоград может остаться без трамваев» от 09. 06.2017 г. // <http://tass.ru/sibir-№ews/4325444> (дата обращения: 13.02.2018).

обратиться к специальному законодательству, регулиющему правовой статус данной категории субъектов. С 1999 г. на территории Российской Федерации действует Федеральный закон № 70-ФЗ «О статусе наукограда Российской Федерации» (далее — закон о статусе наукограда), в котором был закреплен статус и определены основные положения по сохранению форм собственности и организационно-правовых форм организаций научно-производственно-го комплексов наукоградов⁵. Помимо настоящего ФЗ правовое регулирование статуса наукограда осуществляется в соответствии с Конституцией Российской Федерации⁶, федеральными законами об общих принципах организации местного самоуправления⁷, о науке и государственной научно-технической политике⁸, другими федеральными законами, конституциями, уставами и законами субъектов Российской Федерации. Согласно закону о статусе наукограда, наукоград Российской Федерации — муниципальное образование со статусом городского округа, имеющее высокий научно-технический потенциал, с градообразующим научно-производственным комплексом. Наукоград учреждается Правительством Российской Федерации на определенный срок, при условии соответствия данного муниципального образования требованиям, установленным законом о статусе наукограда. Для успешного функционирования наукограда Правительством РФ ежегодно, посредством назначения уполномоченного федерального органа исполнительной власти, производится мониторинг осуществления мероприятий, включенных в планы мероприятий по реализации стратегий социально-экономического развития муниципальных образований, имеющих статус наукограда, а также показателей деятельности организаций и обособленных подразделений научно-производственных комплексов наукоградов⁹. Как отмечалось ранее, практика возбуждения дел о банкротстве в отношении наукограда встречается крайне редко, однако на примере Бийского наукограда можно проследить, насколько близка данная организация к объявлению ее банкротом,

⁵ Федеральный закон от 7 апреля 1999 г. № 70-ФЗ «О статусе наукограда Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

⁶ «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС «Консультант Плюс».

⁷ Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 № 131-ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

⁸ Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» (с изменениями и дополнениями) // СПС «Консультант Плюс».

⁹ Федеральный закон от 7 апреля 1999 г. № 70-ФЗ «О статусе наукограда Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) // СПС «Консультант Плюс».

в связи с затруднительным положением самой организации и проживающего на ее территории населения.

Возникновение ситуации, влекущей возбуждение дела о банкротстве, может быть связано с несвоевременной выплатой заработной платы работникам наукограда, задолженностью за предоставляемые услуги тепло-, водо-, электроснабжения, скрытой от Правительства РФ, недостаточным контролем со стороны Правительства РФ или халатным отношением уполномоченного органа при проведении мониторинга деятельности наукограда.

При исследовании законодательной базы, регулирующей банкротство наукограда, первое, на что необходимо обратить внимание, это круг субъектов, уполномоченных обратиться в суд с заявлением о признании наукограда банкротом. В законе о банкротстве отсутствует норма, четко регламентирующая данный вопрос. В связи с этим возникает вопрос: могут ли обратиться с таким заявлением работники муниципального образования или иные лица, участвующие в работе наукограда?

Статья 11 закона о статусе наукограда содержит положения, в соответствии с которыми решение вопроса о реорганизации, ликвидации или прекращении статуса наукограда принимается в соответствии с гражданским законодательством, т. е. по решению учредителей организации или органа юридического лица, уполномоченного на то учредительным документом. Однако в нашем случае речь идет о банкротстве наукограда, что оставляет открытым вопрос о круге лиц, уполномоченном обратиться в суд с заявлением о признании наукограда банкротом.

Не менее важным является вопрос о регулировании процедур, применяемых в случае возбуждения дела о несостоятельности (банкротстве) наукограда. В связи с особым правовым статусом наукограда процедуры, применяемые в случае его банкротства, будут иметь некоторые особенности. В ст. 171, 172 закона о банкротстве отражены положения по поводу введения в отношении градообразующей организации процедуры финансового оздоровления, внешнего управления и конкурсного производства, отдельно выделяют поручительство по обязательствам должника. Однако при изучении указанных норм отмечаются существенные пробелы, касающиеся регулирования порядка проведения процедур.

Так, например, согласно ч. 2 ст. 171 закона о банкротстве, уполномоченный в соответствии с законом орган определяет требования к кандидатуре внешнего управляющего и направляет их в саморегулируемые организации арбитражных управляющих (далее — СРО). Арбитражный управляющий является важным звеном в деле о банкротстве, поскольку уполномочен заниматься делами организации на протяжении всей процедуры банкротства на разных ее этапах и выполнять любые действия от лица организации, не выходящие за рамки закона.

В связи с тем, что перечень требований к арбитражным управляющим отсутствует в открытом доступе, возможно возникновение ситуации, при которой

ни один из кандидатов СРО не сможет вести дело о банкротстве градообразующей организации в связи с недостаточной квалификацией, что приведет к невозможности проведения процедуры в целом.

Особое внимание необходимо уделить осуществлению конкурсного производства. В соответствии с ч. 1 ст. 175 закона о банкротстве в ходе внешнего управления или конкурсного производства может быть осуществлена продажа предприятия градообразующей организации.

Поскольку объекты, находящиеся на территории наукограда, являются муниципальной собственностью, их оборот должен быть четко регламентирован. Положения по поводу оформления сделок купли-продажи государственного или муниципального имущества содержатся в Федеральном законе от 21.12.2001 № 178-ФЗ (ред. от 01.07.2017) «О приватизации государственного и муниципального имущества»¹⁰, а также информация о проведении торгов размещена на официальном сайте РФ для размещения информации о проведении торгов¹¹. Но, несмотря на существующее законодательное регулирование в рамках процедуры банкротства, может возникнуть вопрос, как, например, реализовать с торгов пожарную часть или лечебное заведение, будет ли имущество продаваться одним лотом или его необходимо оценить в денежном эквиваленте.

Помимо контроля и спонсирования деятельности наукограда со стороны государства, значимый вклад в развитие наукограда осуществляют заинтересованные физические и юридические лица посредством финансовых вложений в различные научные проекты, что накладывает определенное обременение на осуществление процедуры банкротства. Затруднительное финансовое положение наукограда влечет за собой неблагоприятные последствия для заинтересованных лиц, однако в законодательстве не закреплено положений по поводу правового статуса таких лиц, об их правах в ходе проведения банкротства наукограда.

В связи с проведенным исследованием необходимо сделать вывод о том, что законодательная база в сфере банкротства наукограда требует более детального регулирования и толкования, поскольку множество ключевых моментов регулирования отсутствует или толкуется неоднозначно. Усовершенствовать законодательное регулирование процедуры банкротства наукограда особенно важно в связи с его особым правовым статусом и ценностью для государства, в целях безошибочного определения истинного положения наукограда, а также грамотного и быстрого проведения процедуры банкротства в случае необходимости.

¹⁰ Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ (ред. от 01.07.2017) «О приватизации государственного и муниципального имущества» // СПС «Консультант Плюс».

¹¹ Официальный сайт Российской Федерации для размещения информации о торгах. — URL: <https://torgi.gov.ru/i№dex.html> (дата обращения: 16.02.2018).

С нашей точки зрения необходимо расширить законодательную базу путем внесения следующих изменений:

Во-первых, внести изменения в параграф 2 гл. IX закона о несостоятельности (банкротства), дополнив ее статьей или актом дополнительного толкования относительно субъектов, имеющих правовые основания для обращения в суд с заявлением о признании банкротом градообразующей организации.

Во-вторых, внести изменения в закон о статусе наукограда, дополнив его статьей, закрепляющей положения в случае возбуждения дела о банкротстве, определив при этом положение самого наукограда и субъектов, участвующих в деле.

В-третьих, определить и подготовить к опубликованию открытый перечень требований, применяемых к арбитражным управляющим в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) наукограда.

В-четвертых, внести изменения в закон о банкротстве, дополнив ст. 175 закона положениями о том, каким образом будет реализовываться имущество в ходе конкурсного производства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ). — URL: http://www.co№sulta№t.ru/docume№t/co№s_doc_LAW_28399 (дата обращения: 16.02.2018).
2. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 29.12.2017) «О несостоятельности (банкротстве)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 28.01.2018). — URL: http://www.co№sulta№t.ru/docume№t/co№s_doc_LAW_39331 (дата обращения: 16.02.2018).
3. Федеральный закон от 7 апреля 1999 г. № 70-ФЗ «О статусе наукограда Российской Федерации». — URL: <http://base.gara№t.ru/180307/> (дата обращения: 16.02.2018).
4. Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 06.10.2003 № 131-ФЗ (дата обращения: 19.02.2018).
5. Федеральный закон от 23 августа 1996 г. № 127-ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» (с изменениями и дополнениями). — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11507 (дата обращения: 19.02.2018).
6. Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ (ред. от 01.07.2017) «О приватизации государственного и муниципального имущества». — URL: http://www.co№sulta№t.ru/docume№t/co№s_doc_LAW_35155/ (дата обращения: 19.02.2018).
7. Официальный сайт Союза развития наукоградов России. — URL: http://www.souz№aukogradov.ru/№aukograds/№aukograds_i№f/№aukograds_list (дата обращения: 20.02.2018).
8. Официальный сайт информационного агентства ТАСС «Из-за долгов в 100 млн рублей алтайский наукоград может остаться без трамваев» от 09. 06.2017 г. — URL: <http://tass.ru/sibir-№ews/4325444> (дата обращения к сайту 13.02.2018).
9. Официальный сайт Российской Федерации для размещения информации о торгах. — URL: <https://torgi.gov.ru/i№dex.html> (дата обращения: 16.02.2018).

*Жегалова А. Е.*¹

КАТЕГОРИИ КОРПОРАТИВНЫХ СПОРОВ И СОСТОЯНИЕ ИХ РАССМОТРЕНИЯ В РОССИЙСКОМ АРБИТРАЖНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье выделяются особенности, относящиеся ко всем корпоративным спорам, анализируются положительные тенденции в сфере рассмотрения корпоративных споров.

Ключевые слова: корпоративные споры, субъекты корпоративных отношений, корпоративный иск.

Согласно п. 1 ст. 65.1 ГК РФ (в ред. Федеральных законов от 23.05.2015 № 133-ФЗ, от 07.02.2017 № 12-ФЗ) корпорациями являются юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган (общее собрание участников) в соответствии с пунктом 1 статьи 65.3 ГК РФ.

К ним относятся хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), нотариальные палаты, товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, а также общины коренных малочисленных народов Российской Федерации.

Корпоративные отношения возникают между самой корпорацией, ее участниками (членами), органами управления корпорацией. Все названные субъекты могут выступать как самостоятельные и противостоять друг другу с корреспондирующими правами и обязанностями.

Выделение корпоративных исков основано на их классификации по материально-правовому признаку².

Из содержания ст. 225.1 АПК РФ следует, что, во-первых, корпоративные споры — это споры с участием корпораций, во-вторых, корпоративные иски могут быть и косвенными, и прямыми, на что, например, указывала Роголева М. А.³

Субъекты корпоративных отношений для защиты своих интересов и субъективных прав могут использовать корпоративный иск⁴.

¹ ЖЕГАЛОВА Алёна Евгеньевна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия».

² Гражданский процесс / Под ред. В. В. Яркова. — М.: Волтерс Клувер, 2009. — С. 283.

³ Роголева М. А. Особенности рассмотрения дел по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ) (дата размещения статьи: 12.2017) // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Осокина Г. Л. Гражданский процесс. Общая часть / Г. Л. Осокина. — М.: Норма, 2008. — С. 540.

Как указывала Осокина Г. Л., корпоративный иск может существовать в трех своих разновидностях: иск корпорации против участника (участников) корпорации; иск участника (участников) корпорации против корпорации как юридического лица; иск участника (участников) корпорации против должностных лиц (менеджеров) корпорации или другого ее участника (участников).

Например, акционер вправе предъявить к обществу иск о возмещении убытков, причиненных ему (акционеру) вследствие неправильного ведения дел обществом.

Действующее российское законодательство предусматривает арбитражные дела по корпоративным спорам — это дела по спорам, связанным с созданием юридического лица, управлением им или участием в юридическом лице, являющемся коммерческой организацией, а также в некоммерческом партнерстве, ассоциации (союзе) коммерческих организаций, иной некоммерческой организации, объединяющей коммерческие организации и (или) индивидуальных предпринимателей, некоммерческой организации, имеющей статус саморегулируемой организации в соответствии с федеральным законом (ст. 225.1. АПК РФ в ред. Федерального закона от 29.12.2015 № 409-ФЗ).

К числу таковых корпоративных споров отнесены:

- 1) Споры, связанные с созданием, реорганизацией и ликвидацией юридического лица;
- 2) Споры, связанные с принадлежностью акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паев членов кооперативов, установлением их обременений и реализацией вытекающих из них прав (кроме споров, указанных в иных пунктах настоящей части), в частности споры, вытекающие из договоров купли-продажи акций, долей в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ, партнерств, товариществ, споры, связанные с обращением взыскания на акции и доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ, партнерств, товариществ, за исключением споров, вытекающих из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, споров, возникающих в связи с разделом наследственного имущества или разделом общего имущества супругов, включающего в себя акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов;
- 3) Споры по искам учредителей, участников, членов юридического лица (далее — участники юридического лица) о возмещении убытков, причиненных юридическому лицу, признании недействительными сделок, совершенных юридическим лицом, и (или) применении последствий недействительности таких сделок;
- 4) Споры, связанные с назначением или избранием, прекращением, приостановлением полномочий и ответственностью лиц, входящих

или входивших в состав органов управления и органов контроля юридического лица, споры, возникающие из гражданских правоотношений между указанными лицами и юридическим лицом в связи с осуществлением, прекращением, приостановлением полномочий указанных лиц, а также споры, вытекающие из соглашений участников юридического лица по поводу управления этим юридическим лицом, включая споры, вытекающие из корпоративных договоров;

- 5) Споры, связанные с эмиссией ценных бумаг, в том числе с оспариванием ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, иных органов, должностных лиц, решений органов управления эмитента, с оспариванием сделок, совершенных в процессе размещения эмиссионных ценных бумаг, отчетов (уведомлений) об итогах выпуска (дополнительного выпуска) эмиссионных ценных бумаг;
- 6) Споры, вытекающие из деятельности держателей реестра владельцев ценных бумаг, связанной с учетом прав на акции и иные ценные бумаги, с осуществлением держателем реестра владельцев ценных бумаг иных прав и обязанностей, предусмотренных федеральным законом в связи с размещением и (или) обращением ценных бумаг;
- 7) Споры о созыве общего собрания участников юридического лица;
- 8) Споры об обжаловании решений органов управления юридического лица;
- 9) Споры, вытекающие из деятельности нотариусов по удостоверению сделок с долями в уставном капитале обществ с ограниченной ответственностью (ч. 1 ст. 225.1. АПК РФ).

Ученые выделяют особенности, относящиеся ко всем корпоративным спорам согласно гл. 28.1 АПК РФ⁵.

Таковыми названы: исключительная подведомственность арбитражному суду; возможность ареста предмета спора и запрещения ответчику и другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора в качестве обеспечительных мер; обязанность арбитражного суда извещать корпорацию о споре, связанном с ее созданием, управлением и участием в ней; сокращенные сроки предъявления частных жалоб на определения, вынесенные при рассмотрении дел по корпоративным спорам.

В соответствии с ч. 1 ст. 225.1 АПК РФ корпоративные споры подведомственны арбитражным судам. Исключение составляют только споры, вытекающие из деятельности депозитариев, связанной с учетом прав на акции и иные ценные

⁵ *Роголева М. А.* Особенности рассмотрения дел по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ). Дата размещения статьи: 12.2017 // СПС «Консультант Плюс».

бумаги, споров, возникающих в связи с разделом наследственного имущества или разделом общего имущества супругов, включающего в себя акции, доли в уставном (складочном) капитале хозяйственных обществ и товариществ, паи членов кооперативов (п. 2 ч. 1 АПК РФ).

Есть и такое исключение: например, Верховный Суд РФ постановил, что и в том случае, когда заимодавец является одним из учредителей (участников) общества, дело по спору, возникшему между заимодавцем (физическим лицом) и заемщиком этим (хозяйственным обществом), рассматривается судом общей юрисдикции — определение Верховного Суда РФ от 03.03.2015 № 5-КГ14–162⁶.

Обеспечение исполнимости судебных решений по корпоративным спорам включает в себя: 1) меры по обеспечению иска, принимаемые судом общей юрисдикции и арбитражным судом, а также предварительные обеспечительные меры арбитражного суда; 2) меры по обеспечению исполнения решения суда⁷.

Арбитражный суд обязан извещать корпорацию — в соответствии с ч. 2 ст. 225.4 АПК РФ — о принятии искового заявления, заявления по корпоративному спору к производству, об изменении основания или предмета иска, если рассматривается спор, связанный с ее созданием, управлением и участием в этой корпорации, даже если данная корпорация не является лицом, участвующим в деле.

На конец 2013 года в литературе было высказано отрицательное мнение о качестве законодательного регулирования рассмотрения корпоративных споров в России.

Например, Д. И. Степанов писал, что если посмотреть, к чему привела гипертрофия императивных норм договорного права в отношении коммерсантов, то картина здесь очень грустная: большинство крупных сделок совершается по иностранному праву, главным образом английскому, а за сделками в иностранную юрисдикцию уходят также споры по поводу исполнения таких сделок. Как следствие, суды и арбитражи в Лондоне рассматривают сложнейшие вопросы права, так или иначе связанные с Россией, а российским практикующим юристам остается довольствоваться банальными хозяйственными спорами, порой находящимися на стыке права и обыкновенного криминала. В итоге русский бизнес и российская экономика развивают иностранные правопорядки, обогащая как в буквальном, так и в переносном смысле иностранное право, фактически в ущерб российскому гражданскому праву, отечественная наука права

⁶ Электронный ресурс. [URL] <http://consultant.ru> (10.01.2017).

⁷ *Роголева М. А.* Исполнимость судебных решений о защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг / *М. А. Роголева* // *Хозяйство и право*. — 2011. — № 12. — С. 85.

при этом стагнирует, российские юристы вместо «высшей математики» в праве занимаются схоластическими спорами о понятиях⁸.

Он ссылался на то, что, согласно исследованию, проведенному АБ «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры» в апреле — мае 2012 г. путем опроса нескольких десятков глав юридических служб крупнейших российских компаний, а также путем кабинетного исследования, в ходе которого были проанализированы публикации в средствах массовой информации, публичные высказывания юристов-практиков и государственных чиновников, результаты предшествующих исследований на данную тему, а также сведения о сделках, в отношении которых названное Бюро консультировало своих клиентов, получены крайне неутешительные для российского правопорядка данные. Так, согласно проведенному опросу среди корпоративных юристов большинство (57%) респондентов вообще не подчиняет российскому праву значимые сделки либо подчиняет ему не более 10% таких сделок; треть компаний (33%) подчиняют российскому праву от 10 до 50% значимых сделок, и только 10% компаний используют российское право для более чем 50% заключаемых ими сделок. При этом главными причинами предпочтения иностранного права корпоративные юристы называют неудобство российского коммерческого законодательства для ведения бизнеса (67%) и предпочтение российским судам иностранных форумов, судов и третейских институтов (62%), все прочие причины отступают на второй план (налоговый режим указали 48%, участие иностранных контрагентов в сделке — 14%, стремление скрыть бенефициары в сделке — 14%, отсутствие в законодательстве надежных механизмов защиты инвестора — 10% респондентов).

Каково же реальное количество рассматриваемых в России корпоративных споров и велико ли оно?

По официальным данным отчетов о работе арбитражных судов субъектов Российской Федерации в 2014 году по корпоративным спорам было рассмотрено 13419 дел, а удовлетворены требования в 6454 случаях, при 1398 793 дел всего, из которых требования удовлетворены по 965536 делам.

В 2015 году по корпоративным спорам было рассмотрено 14242 дела, а удовлетворены требования в 7129 случаях, при 1500 820 дел всего, из которых требования удовлетворены по 1040 684 делам.

⁸ Степанов Д. И. Свобода договора и корпоративное право / Гражданское право и современность: сборник статей, посвященный памяти М. И. Брагинского / С. С. Алексеев, Ф. О. Богатырев, Б. А. Булаевский и др.; под ред. В. Н. Литовкина, К. Б. Ярошенко; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. — М.: Статут, 2013. — 766 с.

В 2016 году по корпоративным спорам было рассмотрено 15668 дел, а удовлетворены требования в 8481 случаях, при 1539 528 дел всего, из которых требования удовлетворены по 1092 263 делам⁹.

Из приведенных данных очевидно видно, что год от года растет количество рассмотренных арбитражными судами России дел по корпоративным спорам, как и количество дел, по которым требования удовлетворены. О положительных тенденциях говорят и популярные публикации. За последние пять лет доля российских компаний, которые оформляют значимые сделки по национальному праву, выросла более чем втрое. Исследование вновь проводило адвокатское бюро «Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры». Опрашивались корпоративные юристы средних и крупных компаний, пишут «Ведомости». 24% респондентов сообщили, что сделки слияния и поглощения (M&A), кредитные договоры и акционерные соглашения стоимостью свыше \$10 млн заключаются по российскому праву. В 2012 году такой ответ дали только 10% опрошенных. 21% респондентов прибегают к сделкам в российской юрисдикции от случая к случаю. 45% предпочитают национальным правом для M&A не пользоваться. Пять лет назад таких было 33% и 57%.

Эксперты адвокатского бюро полагают, что ситуацию изменили международные санкции. Другая причина — после правки российского договорного и корпоративного законодательства там появились 90% инструментов, которые прежде были доступны только в английском праве. В частности, стороны могут подписать соглашение о порядке переговоров, определить условия закрытия сделки, дать гарантийные обязательства и заверения, договориться о купле-продаже акций в будущем. Неудобным отечественное законодательство считают только 26% опрошенных — против 67% пятью годами ранее.

Популярность российского права ограничивает отсутствие надежных механизмов защиты, такой ответ давали 42% юристов, что в четыре раза больше, чем во время предыдущего опроса. Весомое значение имеет также недоверие к судебной системе. Большинство респондентов предпочитают английское право из-за сложившейся судебной практики. Распространенным вариантом является заключение двойных соглашения: самого договора — по российскому праву, гарантий и заверений — по английскому¹⁰.

Таким образом, подводя итоги сказанному, можно констатировать, что в результате прошедшего в 2014 году реформирования законодательного регулирования корпоративных отношений — наметились положительные тенденции

⁹ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [URL] [http://www.cdep.ru/iN%20dex.php?id=5\(01.09.2017\)](http://www.cdep.ru/iN%20dex.php?id=5(01.09.2017)).

¹⁰ [Электронный ресурс]. [URL] <https://pravo.ru/news/view/141150/> (дата обращения: 25.05.2017).

в процессуальном регулировании защиты прав субъектов корпоративных отношений, но положение дел требует постоянного внимания законодателя и правоприменителя для адекватного реагирования и постоянного гармоничного регулирования этой сферы экономической жизни общества.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. II: Обязательственное право / Отв. ред. Е. А. Суханов. — М.: Статут, 2010.
2. Гражданский процесс / Под ред. В. В. Яркова. — М.: Волтерс Клувер, 2009.
3. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть / Г. Л. Осокина. — М.: Норма, 2008.
4. *Рогалева М. А.* Особенности рассмотрения дел по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ) (дата размещения статьи: 12.2017) // СПС «Консультант Плюс».
5. Электронный ресурс. — [URL] <http://co№sulta№t.ru> (10.01.2017).
6. *Рогалева М. А.* Исполнимость судебных решений о защите прав инвесторов на рынке ценных бумаг / М. А. Рогалева // Хозяйство и право. — 2011. — № 12.
7. *Степанов Д. И.* Свобода договора и корпоративное право / Гражданское право и современность: сборник статей, посвященный памяти М. И. Брагинского / С. С. Алексеев, Ф. О. Богатырев, Б. А. Булаевский и др.; под ред. В. Н. Литовкина, К. Б. Ярошенко; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. — М.: Статут, 2013.
8. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [URL] <http://www.cdep.ru/index.php?id=5> (дата обращения: 01.09.2017).
9. [Электронный ресурс]. — Режим доступа: [URL] <https://pravo.ru/news/view/141150/> (дата обращения: 25.05.2017).

*Захарова И. И.*¹

К ВОПРОСУ О ВЗЫСКАНИИ РАСХОДОВ НА ОПЛАТУ УСЛУГ ПРЕДСТАВИТЕЛЯ ПРИ УТВЕРЖДЕНИИ СУДОМ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ

Аннотация: В статье автор рассматривает некоторые положения гражданского процессуального законодательства, посвященные взысканию расходов на оплату услуг представителя после утверждения судом мирового соглашения. Затронуты проблемы института представительства в гражданском судопроизводстве, в том числе процессуальный статус представителя.

Ключевые слова: мировое соглашение, гражданский процесс, судебные расходы, представительство.

Наиболее предпочтительным способом разрешения судебного спора является заключение сторонами мирового соглашения, в котором стороны могут предусмотреть все требования истца, содержащиеся в исковом заявлении, в том числе и требования о взыскании судебных расходов.

Вопрос о распределении судебных расходов при утверждении судом мирового соглашения, на первый взгляд, не вызывает острых дискуссий. Однако и в этом институте гражданского права имеется ряд проблемных вопросов. Один из них — это взыскание расходов на оплату услуг представителя при утверждении судом мирового соглашения.

Согласно ч. 2 ст. 101 Гражданского Процессуального Кодекса Российской Федерации (далее ГПК РФ) стороны при заключении мирового соглашения должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов. В случае, если стороны не предусмотрели такой порядок, суд разрешает данный вопрос применительно к ст. 95, 97, 99, 100 ГПК РФ, в которых речь идет о выплате денежных сумм свидетелям, экспертам, специалистам и переводчикам, о компенсации за фактическую потерю времени, о компенсации судебных расходов на оплату услуг представителя.

В случае, если стороны не предусмотрели в мировом соглашении вопрос о взыскании судебных расходов, а после утверждения судом мирового соглашения подали в суд ходатайство о взыскании расходов на оплату услуг представителя, суд решает это следующим образом.

Суды ссылаются на положения статьи 98 ГПК РФ, в которой говорится о распределении судебных расходов между сторонами. Однако в случае, если стороны

¹ ЗАХАРОВА Ирина Игоревна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Н. А. Латышева, старший преподаватель кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

пришли к условиям мирового соглашения и оно соответствует их интересам, то нельзя сделать однозначного вывода о том, кто является выигравшей стороной, а кто проигравшей, поэтому нельзя утверждать, что судебный акт вынесен только в пользу одной из сторон. Это можно видеть из следующих примеров.

Мировое соглашение, заключаемое по воле обеих сторон с целью урегулирования конфликта, соответствует их интересам, поэтому по его условиям нельзя сделать однозначного вывода о том, кто является проигравшей стороной, а кто выигравшей. Нельзя утверждать, что судебный акт вынесен только в пользу одной стороны по делу, поскольку мировое соглашение заключается к выгоде в интересах обеих сторон (Определение Верховного суда Республики Мордовия от 16.12.2014 по делу № 33–2442/2014).

Гражданское процессуальное законодательство исходит из того, что критерием присуждения судебных расходов в порядке ст. 98 ГПК РФ является вывод суда о правомерности или неправомерности заявленного истцом требования.

При заключении мирового соглашения производство по делу прекращается, спор по существу не разрешается, поэтому положения статьи 98 ГПК РФ применению не подлежат, в связи с чем возмещение понесенных по делу судебных расходов не может быть поставлено в зависимость от условий мирового соглашения, определивших размер взыскиваемых ответчика в пользу истца сумм (Определение Верховного Суда Российской Федерации от 17 мая 2013 года № 45-КГ13–4, Постановление Президиума Санкт-Петербургского городского суда от 24 июня 2015 года № 44г-77/15).

Об этом же нам говорит и Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела». В п. 27 данного нормативно-правового акта содержатся положения о том, что в случае, если стороны не предусмотрели в условиях мирового соглашения порядок распределения расходов на оплату услуг представителя, данные судебные издержки, понесенные сторонами в ходе рассмотрения гражданского дела, до утверждения судом мирового соглашения относятся на них и распределению не подлежат².

Несмотря на многочисленную судебную практику по отказу в удовлетворении ходатайства о взыскании расходов на оплату услуг на представителя при утверждении судом мирового соглашения, имеются единичные случаи, когда

² Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.cotsultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения 15.02.2018).

суды взыскивают подобные судебные расходы после утверждения судом мирового соглашения. Данные суды занимают следующую позицию.

Ходатайства о взыскании расходов на оплату услуг представителя могут быть поданы на любой стадии судебного разбирательства, в том числе и после вступления судебного постановления в законную силу.

В случае, если стороны при заключении мирового соглашения не предусмотрели порядок распределения судебных расходов и суд не разрешил этот вопрос, стороны не лишены права обратиться в суд с самостоятельным заявлением о взыскании расходов на оплату услуг представителя и после вступления в силу определения об утверждении мирового соглашения (Апелляционные определения Волгоградского областного суда от 03.09.2014 по делу № 33–9493/14, ВС Республики Бурятия от 25.12.2013 по делу № 33–485)³.

Основанием для взыскания расходов на оплату услуг представителя, по мнению автора, является отсутствие прямого запрета на это в ГПК РФ.

По мнению автора, Пленум Верховного суда подробно и четко высказал позицию по данному вопросу. В случае, если судебные расходы не были рассмотрены сторонами в мировом соглашении, эти расходы фактически остаются на той стороне, которая их фактически понесла. Судебные акты, в которых были взысканы судебные расходы на оплату услуг представителя после утверждения судом мирового соглашения при условии их дальнейшего обжалования, по мнению автора, подлежат отмене.

Из вышесказанного вытекает, что суд в определении об утверждении мирового соглашения не ставит вопрос о взыскании услуг на представителя, требуется дополнительное ходатайство. По смыслу ч. 2 ст. 101 ГПК РФ суд в определении об утверждении мирового соглашения разрешает вопрос по ст. 100 ГПК РФ, которая говорит о взыскании расходов на оплату услуг представителя.

Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» в п. 27 говорит о том, что ч. 2 ст. 101 ГПК РФ связана с судебными издержками, понесенными за счет средств государства, средств соответствующего бюджета бюджетной системы Российской Федерации. Получается, что к услугам представителя, которые должны быть рассмотрены в определении об утверждении мирового соглашения, на взгляд автора, относятся услуги адвоката ответчика, назначаемого по ст. 50 ГПК РФ. В случае, если данный адвокат не был назначен судом, и рассмотрение вопроса о взыскании услуг на представителя в определении об утверждении судом мирового соглашения невозможно.

³ Бычков А. И. Актуальные проблемы судебного разбирательства. — М.: Инфотропик Медиа, 2016. — 480 с.

Верховный Суд Российской Федерации в прошлом году обратился в Государственную Думу РФ с законодательной инициативой, предложил законопроект — Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 03.10.2017 № 30 «О внесении в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекта Федерального закона “О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации”».

Данный законопроект предусматривает внесение большого количества изменений в ГПК РФ. Предлагается дополнить ГПК РФ главой 14¹ «Примирительные процедуры. Мировое соглашение».

В данном законопроекте в п. 3 ст. 153² говорится о том, что в случае, если стороны не предусмотрели вопрос о распределении судебных расходов при утверждении судом мирового соглашения, суд решает это в общем порядке, предусмотренном кодексом.

Данный законопроект не предусматривает прямой запрет на взыскание судебных расходов на оплату услуг представителя после утверждения судом мирового соглашения, а значит, что вопрос остается открытым, даже при принятии данного законопроекта.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения 13.02.2018).
2. Пленум Верховного Суда Российской Федерации в Постановлении от 21 января 2016 года № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения 15.02.2018).
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 03.10.2017 № 30 «О внесении в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации проекта Федерального закона “О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации”» (текст по состоянию на 10.02.2018) // СПС «Консультант Плюс». URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB001&№=514623#015986578583789668> (дата обращения 20.02.2018)5.
4. *Бычков А. И.* Актуальные проблемы судебного разбирательства. — М.: Инфотропик Медиа, 2016.

*Зобнина Е. Ю.*¹

ОСПАРИВАНИЕ МИРОВОГО СОГЛАШЕНИЯ КАК НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ СДЕЛКИ

Аннотация: В рамках данной работы исследуются проблемы оспаривания мирового соглашения. На основе проделанного анализа делается вывод о необходимости развития законодательства с учетом особенностей мирового соглашения как сделки.

Ключевые слова: недействительность сделки, мировое соглашение.

Конституция РФ предоставляет право каждому защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом². Исходя из данного постулата, действующее гражданское законодательство позволяет сторонам спора урегулировать возникающие между ними разногласия путем заключения мирового соглашения.

Д. В. Князев рассматривает мировое соглашение как вид процессуального соглашения, которое «может иметь материальное основание в виде договора о материальных правах и обязанностях и приобретает юридическую силу только после утверждения его юрисдикционным органом»³. Рязановский В. А. отмечал, что «судебная мировая сделка по существу не отличается от внесудебной: она является только более прочно оформленной»⁴.

Позиция Верховного Суда РФ по рассматриваемому вопросу косвенно определяет мировое соглашение как один из видов гражданско-правовых договоров: «Мировое соглашение — это двусторонний договор, в котором стороны идут на взаимные уступки друг другу (заново определяя свои права и обязанности по спорному правоотношению)»⁵. Пункт 9 Постановления Пленума ВАС РФ от 18.07.2014 № 50 прямо определяет мировое соглашение как сделку, к которой помимо норм процессуального права, подлежат применению нормы гражданского права о договорах⁶.

Основным процессуальным последствием утверждения мирового соглашения является ликвидация спора между сторонами. В связи с утверждением

¹ ЗОБНИНА Елизавета Юрьевна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия».

² Конституция Российской Федерации // Российская газета. — 25.12.1993. — № 237.

³ Князев Д. В. Мировое соглашение в арбитражном процессе: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — Томск, 2004.

⁴ Рязановский В. А. Единство процесса: Учебное пособие. М.: Городец, 1996. — С. 74.

⁵ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 22 октября 2001 г. по делу № 21-ВПр01-45 // ЭПС «Система ГАРАНТ».

⁶ Постановление Пленума ВАС РФ от 18.07.2014 № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // СПС «Консультант Плюс».

мирового соглашения прекращается судебное производство по делу, исполнительное производство, а также становится невозможной подача нового иска по вопросу, урегулированному в мировом соглашении. В этом случае сторона, которая попытается реализовать требования, вытекающие из мирового соглашения, но не урегулированные им, может встретить такое препятствие, как эстоппель (потеря права на возражение).

Ярким примером использования эстоппеля применительно к мировому соглашению является Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 марта 2011 г. № 13903/10⁷. В рассматриваемом деле стороны заключили мировое соглашение, по которому ответчик своевременно исполнил обязательство по выплате денежной суммы, признанной неосновательным обогащением. Спустя некоторое время истец вновь обратился в арбитражный суд с требованием о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами. Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ применил эстоппель, указав, что невключение в текст мирового соглашения условий о необходимости выполнения каких-либо дополнительных обязательств означает соглашение сторон о полном прекращении гражданско-правового конфликта и влечет за собой потерю права сторон на выдвижение новых требований.

Важная процессуальная особенность мирового соглашения состоит в том, что «оспаривание утвержденного судом мирового соглашения (статья 141 АПК РФ) отдельно от оспаривания судебного акта, которым мировое соглашение утверждено, невозможно»⁸. Данная позиция сформирована без учета особенностей мирового соглашения как сделки.

Действительность мирового соглашения презюмируется. Однако, во-первых, проверка судом мирового соглашения на предмет соответствия закону и недопустимости ущемления интересов третьих лиц (ст.ст. 49, 141 АПК РФ) в некоторых случаях представляется затруднительной. Во-вторых, нельзя исключать риск судебской ошибки, недостаточной осмотрительности.

Верховный Суд РФ, прямо сославшись на ст. 178 ГК РФ, указал, что существенное заблуждение стороны в отношении обстоятельств, из наличия которых она исходила, подписывая мировое соглашение, квалифицируется судами как вновь открывшееся обстоятельство⁹. Однако в случае с другими материально-правовыми дефектами мирового соглашения как сделки квалификация

⁷ Постановление Президиума ВАС РФ от 22.03.2011 № 13903 / 10 по делу № А60-62482/2009-С7 // Вестник ВАС РФ. — 2011. — № 7.

⁸ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 июля 2014 г. № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // Вестник экономического правосудия РФ. — № 9. — 2014, сентябрь.

⁹ Определение Верховного Суда РФ от 14 сентября 2015 г. № 309-ЭС15-3840 по делу № А07-1736/2013 // СПС «Консультант Плюс».

обстоятельств, влияющих на недействительность сделки, как вновь открывшихся не представляется возможной. Яркий, хоть и гипертрофированный, пример — заключение мирового соглашения под влиянием угрозы: за пределами месячного срока для обжалования определения об утверждении мирового соглашения у стороны, подвергшейся угрозе, не будет никаких правовых способов для нуллификации этого соглашения.

Из невозможности оспаривания мирового соглашения отдельно от судебного акта также следует такое негативное последствие, как существенное сокращение сроков для восстановления нарушенного права. Если в случае оспаривания сделок по общему правилу действуют годичный и трехгодичный сроки исковой давности, то для мировых соглашений, в соответствии с п. 3 ст. 188 АПК РФ, срок подачи жалобы на определение арбитражного суда не должен превышать месяца со дня вынесения определения.

Последнее время в арбитражной практике часто встречается утверждение мировых соглашений при рассмотрении дел о банкротстве. Тем больший интерес для нас представляют особенности обжалования подобных мировых соглашений.

Пленум Высшего Арбитражного Суда РФ от 23.12.2010 № 63 предусматривает следующую правовую позицию: если конкурсные кредиторы или уполномоченные органы полагают, что их права и законные интересы нарушены мировым соглашением, то они вправе обжаловать определение об утверждении такого мирового соглашения, принимать участие в рассмотрении указанной жалобы, предоставлять новые доказательства и заявлять новые доводы¹⁰.

Арбитражный суд Волго-Вятского округа пришел к выводам о том, что если организация находится под процедурой наблюдения, то достигнутое между ней и одним из ее кредиторов мировое соглашение по делу о взыскании долга по договору может быть признано недействительным при условии, что на его заключение не было получено согласие других кредиторов и конкурсного управляющего¹¹. Кассационная инстанция направила дело на новое рассмотрение, предложив суду решить вопрос с учетом требований ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» и установить, является ли оспариваемое мировое соглашение

¹⁰ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)». С изменениями и дополнениями от 22 июня 2012 г., 30 июля 2013 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. — № 3. — 2011.

¹¹ Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 28 декабря 2015 г. по делу № А29-10306/2015 // [Электронный ресурс]: http://kad.arbitr.ru/PdfDocume№t/b90e738b-c32c-428d-9ca3-5537cf65da74/A29-10306-2015_20151228_Posta№ovle№ie_kassacio№№oj_i№sta№cii.pdf (дата обращения 25.12.2017).

недействительной сделкой либо сделкой, которая влечет или может повлечь за собой оказание предпочтения одному из кредиторов перед другими кредиторами организации.

Как видно, рассмотрение мирового соглашения в гражданско-правовом дискурсе дает широкую возможность применения к нему правил о сделках, что, в свою очередь, очевидно, делает сам институт более гибким для участников оборота.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации // Российская газета. — 25.12.1993. — № 237.
2. Постановление Пленума ВАС РФ от 18.07.2014 № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // СПС «Консультант Плюс».
3. Постановление Президиума ВАС РФ от 22.03.2011 № 13903/10 по делу № А60–62482/2009–С7 // Вестник ВАС РФ. — 2011. — № 7.
4. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 18 июля 2014 г. № 50 «О примирении сторон в арбитражном процессе» // Вестник экономического правосудия РФ. — № 9. — 2014, сентябрь.
5. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона “О несостоятельности (банкротстве)” с изменениями и дополнениями от 22 июня 2012 г., 30 июля 2013 г. // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. — 2011. — № 3.
6. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 22 октября 2001 г. по делу № 21-ВПР01–45 // ЭПС «Система ГАРАНТ».
7. Определение Верховного Суда РФ от 14 сентября 2015 г. № 309-ЭС15–3840 по делу № А07–1736/2013 // СПС «Консультант Плюс».
8. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 28 декабря 2015 г. по делу № А29–10306/2015 [Электронный ресурс]: http://kad.arbitr.ru/PdfDocume№t/b90e738b-c32c-428d-9ca3-5537cf65da74/A29-10306-2015_20151228_Posta№ovle№ie_kassacio№№oj_i№sta№cii.pdf (дата обращения 25.12.2017).
9. Князев Д. В. Мировое соглашение в арбитражном процессе: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. — Томск, 2004.
10. Рязановский В. А. Единство процесса: Учебное пособие. — М.: ИД «Городец», 1996. — С. 74.

*Касев О. В.*¹

ПРОЦЕССУАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ИСКЛЮЧЕНИЯ КРЕДИТОРОВ И УПОЛНОМОЧЕННЫХ ОРГАНОВ ИЗ РЕЕСТРА ТРЕБОВАНИЙ КРЕДИТОРОВ

Аннотация: В судебной практике часто встречаются различия правоприменения процессуальных норм в рамках дел о несостоятельности (банкротстве), в частности связанные с исключением требований кредиторов и уполномоченных органов из реестра требований кредиторов должника.

Ключевые слова: арбитражный процесс, несостоятельность, банкротство, требования кредиторов, пересмотр судебных актов.

Несостоятельность (банкротство) — одна из важнейших процедур в рыночной экономике любого государства, направленная на восстановление платежеспособности субъектов и/или перераспределение активов с целью роста экономического развития. Правовые реалии процедуры банкротства приводят к возникновению большого количества специальных норм и институтов, отличных от общепринятых в гражданском праве и процессе, что на практике порождает ряд коллизий и сложностей правоприменения законодательства.

Несомненно, в каждой правовой системе ключевыми фигурами процедуры банкротства выступают должник и его кредитор. Несостоятельность должника выражается в длительной невозможности исполнения требования кредитора в силу возникшей неплатежеспособности и/или недостаточности имущества должника.

Установление требований кредитора к должнику в российском законодательстве должно быть подтверждено судебным актом за исключением ряда случаев. Исполнение требований кредиторов происходит при реализации мероприятий в процедуре банкротства, направленных на формирование конкурсной массы и дальнейший расчет с требованиями кредиторов.

Рассматривая процедуру банкротства в Российской Федерации с точки зрения арбитражного процесса, можно отметить ключевые особенности и специфику применения норм права и институтов. Требования кредиторов разделяются на два типа: требования кредиторов по текущим обязательствам — возникшим после возбуждения дела о банкротстве; требования кредиторов, подлежащих включению в реестр требований кредиторов. Для настоящей

¹ КАСЕВ Олег Владимирович, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Ю. Б. Шубников, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук).

работы представляет интерес вторая группа, так как она является причиной возникновения неплатежеспособности.

Следует отметить, что по общим правилам процедуры банкротства реестр требований кредиторов состоит из трех очередей.

К первой очереди относятся обязательства перед гражданами в результате причинения вреда жизни или здоровью. Ко второй очереди относятся обязательства по выплате выходных пособий и оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и по выплате вознаграждения авторам результатов интеллектуальной деятельности. Однако на практике наиболее распространенной является третья очередь требований кредиторов, к которой относятся требования, возникшие в результате ненадлежащего исполнения должником обязательств в результате финансово-хозяйственной деятельности, и иные обязательства.

В настоящей работе подробно хотелось бы остановиться на процессуальных аспектах, связанных с исключением требований кредиторов и уполномоченных органов из третьей очереди реестра требований кредиторов должника — юридического лица в результате пересмотра судебных актов.

Для начала необходимо кратко рассмотреть, как кредиторы включаются в реестр. В соответствии с пунктом 6 статьи 16 Закона о банкротстве кредиторы третьей очереди подлежат включению в реестр требований кредиторов исключительно на основании вынесенного судебного акта в рамках дела о несостоятельности (банкротстве).

Как следует из статьи 7 Закона о банкротстве, в случае длительной просрочки исполнения денежного обязательства (более трех месяцев), установленного судом общей юрисдикции или арбитражным судом, и заблаговременного опубликования в Едином федеральном реестре сведений о фактах деятельности юридических лиц (за пятнадцать дней до даты подачи заявления) у конкурсного кредитора, работника, бывшего работника должника возникает право на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника несостоятельным (банкротом). При этом сумма основного долга не должна быть менее трехсот тысяч рублей. Арбитражный суд при наличии соблюденных процессуальным законодательством требований возбуждает дело о несостоятельности (банкротстве) юридического лица и назначает дату судебного заседания, на котором подлежит рассмотрению обоснованность поданного заявления. При признании требований обоснованными арбитражный суд вводит процедуру наблюдения, устанавливает требования кредитора-заявителя в реестре, утверждает временного управляющего и назначает дату судебного заседания по рассмотрению итогов процедуры наблюдения.

Действующим законодательством предусмотрен специальный порядок введения процедуры банкротства юридического лица, если заявителем по делу является кредитная организация или уполномоченный орган.

Следует отметить, что процедура несостоятельности (банкротства) может возбуждаться также по заявлению самого должника. В ряде случаев на должнике лежит обязанность по обращению с соответствующим заявлением в арбитражный суд.

Зачастую должник, отвечающий признакам неплатежеспособности и/или недостаточности имущества, имеет двух и более кредиторов, у которых после введения первой процедуры возникает процессуальное право на обращение в арбитражный суд в рамках дела о банкротстве с заявлением о включении в реестр требований кредиторов. По итогам положительного рассмотрения заявления суд выносит определение о включении требований кредитора в реестр требований кредиторов должника.

Классифицируя возможность пересмотра судебных актов об установлении требований кредиторов в реестре, следует обратиться к институту пересмотра судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам в порядке ст. 311 Арбитражного процессуального кодекса РФ. Более подробно хотелось рассмотреть пробелы законодательства по пересмотру актов на основании новых обстоятельств: признания сделки недействительной и изменения практики применения нормы права.

Поскольку действующее законодательство о банкротстве в главе III.1 Закона о банкротстве содержит существенный массив специальных оснований оспоримости подозрительных сделок по статье 61.2 Закона и банкротстве и сделок с предпочтением по статье 61.3 Закона о банкротстве, то наиболее встречающимся основанием для исключения кредитора из реестра является именно признание сделки, на которой он основывает свои требования, недействительной.

Заявление подается в арбитражный суд в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) в течение одного года с того момента, когда первоначальный внешний либо конкурсный управляющий узнал о наличии оснований для оспаривания сделки должника. В случае, если в производстве арбитражного суда имеется два обособленных спора по включению в реестр требований кредитора и по оспариванию сделки, на которой строит свои требования данный кредитор, такие обособленные споры могут быть объединены в одно производство, однако отсутствует возможность приостановить рассмотрение требования кредитора до вступления в силу судебного акта по итогам рассмотрения заявления об оспаривании.

В отношении признанных судом недействительных сделок применяется реституция. В случае признания недействительными сделок, по которым восстанавливается требование кредитора к должнику, следует учитывать возможность

включения данного требования в реестр требований кредиторов. При этом законодатель исходит из добросовестности сторон, совершивших такого рода сделку, указывая на различные основания для ее оспаривания: подозрительная сделка и сделка с предпочтением.

Нахождение должника в процедуре банкротства не исключает возможность признания совершенной им сделки недействительной по общим основаниям оспоримости и/или ничтожности сделок (пункт 17 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 № 63).

Наряду с этим утрата правовой составляющей сделки может быть достигнута также в результате признания договора незаключенным.

Как указывал Высший Арбитражный Суд РФ в пункте 8 Постановления Пленума от 30.06.2011 № 52 и Верховный Суд РФ в пункте 11 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 11.12.2012 № 31, признание сделки несовершенной (договора незаключенным) не приводит к пересмотру судебного акта, что следует из дословного толкования статьи 311 Арбитражного процессуального кодекса РФ. При этом возникает сложность правоприменения, когда в реестр включен кредитор, чьи требования основаны на признанном в дальнейшем судом незаключенным договоре, поскольку пересмотреть определение кредитора не представляется возможным.

Существует и другая позиция, которой придерживаются некоторые нижестоящие суды, что незаключенная сделка, как и недействительная, не порождает прав и обязанностей сторон, на которые она была направлена, поэтому при пересмотре судебного акта незаключенность сделки может иметь такое же правовое значение, как и ее недействительность.

По мнению автора, второй подход более целесообразен, поскольку отходит от формального толкования закона и направлен в первую очередь на защиту добросовестных интересов субъектов гражданского права.

Относительно изменения толкования нормы права и возможности пересмотра судебного акта. На сегодняшний день актуальной проблемой является изменение очередности требования уполномоченного органа, основанного на уплате страховых взносов на обязательное пенсионное страхование.

Постановление Пленума ВАС РФ от 22.06.2006 № 25 устанавливало особую правовую природу и назначение страховых взносов на обязательное пенсионное страхование. Высший Арбитражный Суд РФ указывал, что при осуществлении процедур банкротства не являющиеся текущими требования в отношении страховых взносов подлежат исполнению в режиме, установленном для удовлетворения требований о выплате заработной платы, то есть подлежат включению во вторую очередь реестра требований кредиторов.

Информационным письмом Президиума ВАС РФ от 27.04.2010 № 138 было дано толкование пункта 15 постановления Пленума РФ, которое свелось к тому,

что удовлетворяться страховые взносы на обязательное пенсионное страхование должны как любые иные обязательные платежи в составе третьей очереди. В дальнейшем пункт 15 был признан утратившим силу Постановлением Пленума ВАС РФ от 06.06.2014 № 37.

Между тем, в Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с участием уполномоченных органов в делах о банкротстве и применяемых в этих делах процедурах банкротства (утв. Президиумом ВС РФ 20.12.2016), разъяснено, что требование об уплате страховых взносов на обязательное пенсионное страхование подлежит удовлетворению в режиме, установленном для удовлетворения требований о выплате заработной платы.

До выхода вышеуказанного Обзора все требования по уплате страховых взносов на обязательное пенсионное страхование учитывались в третьей очереди, а после этого суды стали придерживаться новой позиции.

На практике же позиции арбитражных судов при рассмотрении заявлений об изменении очередности существенно разошлись. Одни ссылаются, что в Обзоре отсутствует ссылка на возможность пересмотра судебных актов по делам о банкротстве (отсутствуют положения, свидетельствующие о придании обратной силы правовой позиции), что не позволяет применить статью 311 Арбитражного процессуального кодекса РФ к спорным правоотношениям. Другие суды указывают иную природу данного заявления, нежели заявление о пересмотре судебного акта, и выносят следующее решение: исключить требования уполномоченного органа из третьей очереди реестра требований кредиторов, включить требование уполномоченного органа во вторую очередь реестра требований кредиторов.

Следует отметить, что неясна процессуальная природа заявления об изменении очередности требования кредитора. Действующее законодательство, в частности Закон о банкротстве и разъяснения к нему, не указывают на существование такого заявления. Таким образом, первая группа судов трактует заявление об изменении очередности как заявление о пересмотре судебного акта, что больше соответствует формальному подходу.

Однако в большинстве регионов применяется вторая позиция, согласно которой нахождение требований кредитора в реестре — это не статичное состояние, а оно может изменяться. Изменение очередности удовлетворения требований уполномоченного органа — это приведение реестра требований кредиторов в соответствие с действующим законодательством Российской Федерации.

На основании двух вышеуказанных примеров автор попытался показать наличие пробелов в банкротном законодательстве Российской Федерации. Такое расхождение явно противоречит основополагающим принципам — единообразия судебной практики (единства судебной системы), что позволяет выносить кардинально противоположные решения на десятки и сотни миллионов рублей.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 07.03.2018).
2. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 07.03.2018).
3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.06.2006 № 25 «О некоторых вопросах, связанных с квалификацией и установлением требований по обязательным платежам, а также санкциям за публичные правонарушения в деле о банкротстве» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 07.03.2018).
4. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.12.2010 № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона “О несостоятельности (банкротстве)”» // СПС «Консультант Плюс» (дата обращения 07.03.2018).

*Кития И. З.*¹

ПРОБЕЛЫ В ЗАКОНОДАТЕЛЬНОМ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА ИСПОЛЬЗОВАНИЯ АУДИО- И ВИДЕОЗАПИСИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: Аудио- и видеозаписи занимают специальное место в системе гражданско-процессуальных доказательств, следовательно, актуальной необходимостью является тщательное исследование проблем использования данных средств доказывания, для эффективного их использования в гражданском процессе.

Ключевые слова: права граждан, скрытая запись, доказательства.

Отсутствие чёткой процессуальной регламентации применения скрытых аудио- и видеозаписей как доказательств породило неоднозначное применение судами данного вида доказательств.

Право на неприкосновенность частной жизни является одним из важнейших элементов правового статуса личности, во многом обуславливающим взаимоотношения личности с государством, а также с другими членами общества².

Вопрос о потенциале ведения видео- или аудиозаписи разговора как доказательств возникает по вполне аргументированным причинам. Данный вопрос связан с соблюдением гарантированных Конституцией РФ прав граждан при реализации таких записей. Сюда включается право граждан на неприкосновенность частной жизни, личную, а также семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 Конституции РФ).

В силу ч. 1 ст. 24 Конституции РФ сбор, использование, хранение и распространение информации о **частной жизни** гражданина без его согласия не допускаются. Председатель Конституционного Суда В. Д. Зорькин предопределяет неприкосновенность частной жизни как гарантированную государством и предоставленную человеку, возможность контролировать информацию о себе, а также препятствовать разглашению сведений интимного, личного характера³.

¹ КИТИЯ Ираклий Зурабович, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. В. Ефимова, доцент кафедры гражданского и административного судопроизводства, ФБГОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² *Казимирская Ю. В.* Конституционно-правовые основы ограничения личных (гражданских) прав и свобод человека и гражданина в России и зарубежных странах: Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — М., 2016. — С. 17.

³ См. *Зорькин В. Д.* Тезисы о правовой реформе в России Очерки Конституционной Экономики. 23 октября 2009 года // Отв. ред. Г. А. Гаджиев. — М.: Юстицинформ, 2009. — С. 54.

Конституционный Суд РФ не единожды давал толкование понятию «частная жизнь». В соответствии с позицией Конституционного Суда данное понятие охватывает ту область жизнедеятельности гражданина, которая относится к отдельному лицу, касается только его и не подконтрольна обществу и государству, при условии, если она носит не противоправный характер. Согласно этому, только сам гражданин имеет право определять, какие именно сведения, которые имеют отношение к его частной жизни, должны оставаться в тайне, а потому и сбор, использование, хранение и распространение данной информации, не доверенной им никому, не допускается без согласия данного лица⁴.

Не исчерпывающий перечень информации о частной жизни гражданина указан в п. 1 ст. 152.2 ГК РФ: если иное прямо не предусмотрено законом, запрещаются без согласия гражданина сбор, распространение, хранение, а также использование любой информации о частной жизни: сведений о его происхождении, о личной и семейной жизни, о месте его пребывания или жительства. Касательно семейной и личной тайны, в Семейном кодексе РФ⁵ содержится предписание на такой вид семейной тайны, как тайна усыновления (удочерения) ребёнка. Юридический запрет на сбор, хранение, распространение и использование информации о гражданине без его согласия затрагивает исключительно информацию о частной жизни данного лица.

Далее выделим, что мобильные устройства играют существенную роль в современном мире.

Видео- или аудиозапись, сделанная с помощью телефона, — это определённая возможность доказать в судебном процессе ту или иную точку зрения. Однако необходимо рассмотреть правомерно ли записывать разговоры при условии, что собеседник не имеет сведений об этом? Представляется, что это зависит от обстоятельств, при которых она производится. Специального предусмотренного законом порядка на сегодняшний день не существует. Следственно, любой гражданин имеет полное право фиксировать всё, что происходит. Данное право ограничивается законодательством предписанием о запрете такой записи в определённых случаях: запрет на сбор сведений о частной жизни лица, составляющих его семейную или личную тайну, без его согласия. В этом случае сбор данных сведений без согласия лица устанавливается Уголовно-процессуальным

⁴ Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 года № 1253-О // URL: <http://legalacts.ru/doc/opredele№ie-ko№stitutsio№№ogo-suda-rf-ot-28062012-№№-1253-o-ob/> (дата обращения 25.10.2017).

⁵ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.10.2017) // Российская газета. — № 17. — 27.01.1996.

кодексом РФ⁶ и Федеральным законом от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности»⁷.

Согласно ч. 1 ст. 55 ГПК РФ аудио- и видеозаписи являются доказательствами в суде. Данные доказательства должны отвечать ряду требований, так как в случае несоответствия данных требований анализируемые доказательства могут быть отклонены судом. Применение аудио- и видеозаписей допускается только по правилам, определённым нормами процессуального права (или же не противоречащим им), для достижения цели своевременного и правильного установления фактических обстоятельств рассматриваемого дела. Все они строго регламентированы действующим законодательством.

Отметим, что в современном гражданском процессе, несмотря на простоту проведения записи на мобильный телефон, суды данные доказательства используют крайне редко. Суды, чаще всего, отказываются принимать видео- и аудиозаписи в качестве доказательств, ссылаясь на то, что их достоверность нельзя проверить соответствующим образом. Например, истец представил звуковые файлы, которые записаны на обычном компакт-диске. Суд обозначил, что данная фонограмма получена не путём записи информации непосредственно первоисточника звука, а переписана с другого носителя (диктофона и/или телефона). Таким образом, верность данной фонограммы-копии не может быть надлежаще удостоверена и проверена. В итоге представленная аудиозапись была признана судом недопустимым доказательством⁸. Отдельные суды указывают на то, что видео- или аудиозапись не позволяют отнести разговор к спорным правоотношениям⁹, либо же отмечают, что произведённые без ведома другого лица записи нарушают его право на тайну частной жизни¹⁰. Ряд судов всё же принимают аудиозаписи, даже полученные без согласия второй стороны¹¹.

⁶ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Российская газета. — № 249. — 22.12.2001.

⁷ Федеральный закон от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (ред. от 06.07.2016) // Российская газета. — № 160. — 18.08.1995.

⁸ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Свердловского областного суда от 15 сентября 2016 г. по делу № 33–15582/2016 // URL: <http://base.gara№t.ru/143481978/> (дата обращения 20.11.2017).

⁹ Постановление Третьего арбитражного апелляционного суда от 31 марта 2016 г. № 03АП-1037/16 // URL: <http://base.garant.ru/61238048/> (дата обращения 20.11.2017).

¹⁰ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Тверского областного суда от 16 февраля 2016 г. по делу № 33–798/2016 // URL: <http://base.gara№t.ru/140704220/> (дата обращения 20.11.2017).

¹¹ Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Карелия от 12 августа 2016 г. по делу № 33–3239/2016 // URL: <http://base.gara№t.ru/143696894/> (дата обращения 20.11.2017).

Здесь необходимо акцентировать внимание на том, что в декабре 2016 года Верховный Суд позволил сослаться на аудиозапись телефонного разговора, которая сделана без ведома собеседника. Произошло это в деле № 5-КГ16–18¹², в котором Страхова Е. В. обратилась с иском в суд к Белан Е. С. и Белану Р. И. о взыскании долга по договору займа, где представила в качестве доказательств по делу аудиозапись телефонного разговора с Ответчиком. Верховный Суд в своём Определении от 6 декабря 2016 г. № 35-КГ16–18 признал право на применение материалов скрытой видео- и аудиозаписи как доказательств в гражданско-правовом споре, тем самым, дав потенциал ведения аудиозаписи разговора одним из контрагентов без согласия другого. При этом Верховный Суд РФ обозначил, что запись была сделана одним из участников разговора, а речь шла именно об обстоятельствах, которые связаны с договорными отношениями между разговаривавшими сторонами, а не о их частной жизни. Также в определении суда указано, что в связи с этим запрещение фиксации данной информации на анализируемый случай не распространяется.

Считаем необходимым законодательное закрепление понятия «скрытая аудиозапись», а также дополнения ст. 55 ГПК РФ следующим абзацем:

«Аудио- и видеозапись, полученные без согласия собеседника, должны быть приобщены к материалам дела и исследованы, если аудио- и видеозапись не нарушают право на частную жизнь и содержат сведения только об обстоятельствах, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения гражданского дела».

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Зорькин В. Д. Тезисы о правовой реформе в России Очерки Конституционной Экономике. 23 октября 2009 года // Отв. ред. Г. А. Гаджиев. — М.: Юстицинформ, 2009.
2. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 года № 1253-О // URL: <http://legalacts.ru/doc/opredele№ie-ko№stitutsio№ogo-suda-rf-ot-28062012-№-1253-o-ob/> (дата обращения 25.10.2017).
3. Определение Верховного Суда Российской Федерации по делу № 5-КГ16–18// URL: http://www.vsrfr.ru/stor_pdf.php?id=1502686/ (дата обращения 25.10.2017).

¹² Определение Верховного Суда Российской Федерации по делу № 5-КГ16–18 // URL: http://www.vsrfr.ru/stor_pdf.php?id=1502686/ (дата обращения 25.10.2017).

*Колесова А. А.*¹

ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ: СЕГОДНЯ И ЗАВТРА

Аннотация: В работе исследуется правовой статус прокурора в гражданском процессе, рассматриваются различные точки зрения по данному вопросу, а также анализируются изменения полномочий прокурора, изложенные в Концепции единого ГПК РФ.

Ключевые слова: прокурор, правовой статус, гражданский процесс, Концепция.

В теории гражданского процессуального права дискуссии относительно правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве зародились еще с момента принятия нового Гражданского процессуального кодекса РФ и не утихают до сих пор. Казалось бы очевидно, что вмешательство публичной власти в частные споры недопустимо. Однако могут возникнуть ситуации, когда лицо само не будет иметь возможности самостоятельно защитить свои права, и на помощь должно прийти государство, реализуя указанное в ст. 46 Конституции РФ право граждан на судебную защиту. Таким образом, между данными гранями должен существовать баланс, но в силу недостаточного правового регулирования трактовка правового статуса прокурора в гражданском процессе отклоняет его то в одну, то в другую сторону. При этом определение правового статуса прокурора имеет важное теоретическое и практическое значение, позволяет определить роль прокурора в гражданском процессе, а также содержание его процессуальных прав и обязанностей.

В настоящее время насчитывается более пяти различных точек зрения относительно роли, правового статуса прокурора в гражданском процессе: сторона (истец); процессуальный истец; представитель государства; сторона (в «процессуальном» смысле), если предъявляет иск, и представитель государства, если вступает в начавшийся процесс; особый участник гражданского процесса, защищающий права и законные интересы граждан, неопределенного круга лиц, Российской Федерации и ее субъектов, муниципальных образований, и т. д. Помимо этого, Е. М. Артамонова полагает: «...деятельность прокурора, в чем бы она ни проявлялась, всегда надзорная. Прокурор, осуществляя

¹ КОЛЕСОВА Анастасия Александровна, магистрант 1 курса юридического факультета ФГБОУВО Санкт-Петербургского юридического института (филиала) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации (научный руководитель — Н. А. Васильчикова, заведующий кафедрой гражданско-правовых дисциплин ФГБОУВО Санкт-Петербургского юридического института (филиала) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, старший советник юстиции).

надзорную функцию, использует форму иска для возбуждения гражданского дела в суде, оставаясь при этом представителем государства. Вступая в процесс, прокурор не утрачивает своего особого правового статуса»². Интересна также точка зрения О. А. Гуреевой: «целесообразнее не пытаться подменить понятие прокурора иными терминами, а обозначать процессуальный статус прокурора в собственном смысле этого слова. Иными словами, прокурор в гражданском судопроизводстве занимает положение прокурора»³.

При этом, аргументируя ту или иную позицию, многие высказывались за необходимость внесения изменений в гражданское процессуальное законодательство РФ, с целью четко определить правовой статус, полномочия прокурора в гражданском судопроизводстве.

Об участии прокурора в гражданском процессе неоднократно высказывался и Европейский суд по правам человека. Как известно, ч. 4 ст. 15 Конституции РФ называет составной частью правовой системы России общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации. Федеральным законом от 30 марта 1998 г. № 54-ФЗ были ратифицированы Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 4 ноября 1950 г. с изменениями, внесенными Протоколами к ней. Таким образом, Конвенция стала составной частью российской правовой системы, а ее положения должны учитываться федеральным законодателем. Европейский суд, ссылаясь на прецедентную практику о роли прокуроров вне пределов уголовной юстиции, разъясняет, что одно лишь присутствие прокурора или иного сопоставимого должностного лица, будь то активное или пассивное, может рассматриваться как нарушение п. 1 ст. 6 Конвенции (право на справедливое судебное разбирательство)⁴.

Возможно, совсем скоро нас ждет реформа гражданского и арбитражного процессуального законодательства. В связи с упразднением ВАС РФ у законодательных органов возникла идея интеграции норм ГПК РФ и АПК РФ. Решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству Государственной Думы РФ Концепция единого ГПК РФ (далее — Концепция) была одобрена 8 декабря 2014 г. Согласно мнению некоторых авторов, Концепция представляет собой компиляцию двух кодифицированных нормативных правовых актов (ГПК РФ и АПК РФ), не подразумевая

² Артамонова Е. М. Новый ГПК: статус прокурора // Законность. — 2003. — № 3. — С. 24.

³ Гуреева О. А. Проблемы определения правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. — 2010. — № 8. — С. 18.

⁴ Харитонов С. С. О правовых позициях Европейского суда по правам человека и Конституционного Суда Российской Федерации по участию прокуроров в судах общей юрисдикции по гражданским делам // Право в Вооруженных Силах. — 2012. — № 10. — С. 115.

выработку совершенно новых подходов к регулированию новых гражданско-правовых отношений⁵.

Тем не менее, правовой статус прокурора с принятием единого ГПК РФ претерпит некоторые изменения. Прежде всего, стоит отметить, что в новом ГПК предполагается сохранить две существующие на сегодняшний день формы участия прокурора в гражданском процессе — обращение с заявлением в суд и вступление в процесс для дачи заключения по делу, внеся при этом изменения в порядок осуществления этих форм. Так, п. 4.7 Концепции предполагает сохранение различного регулирования права обращения прокурора в арбитражный суд и суд общей юрисдикции. При этом в Концепции указано, что «унификация норм о вышеперечисленных правах прокурора невозможна». На этот счет О. В. Исаенкова пишет: «Не убедил аргумент относительно разделения права прокурора обращаться в суд в зависимости от суда, в котором прокурор участвует. Представляется, что такая унификация не только возможна, но и необходима». При этом автором была предложена возможная редакция статьи, регулирующей участие прокурора в гражданском процессе с названием «участие в деле прокурора».

Вторая форма участия прокурора в гражданском судопроизводстве претерпит более существенные изменения. П. 4.8 Концепции ограничивает права прокурора участвовать в процессе для дачи заключения по делу той же категорией дел, которая предусмотрена для инициативной формы участия прокурора в процессе.

Также п. 25.15 предусматривает обязательное участие прокурора для дачи заключения по всем делам, возникающим из публичных правоотношений, а также право прокурора и государственных органов в определенных случаях возбуждать дело в защиту прав неопределенного круга лиц.

Тем не менее, несмотря на эти предполагаемые изменения, Концепция не внесла ясность относительно правового статуса прокурора в едином гражданском процессе.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. — 25 декабря, 1993.
2. Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации // СПС «Консультант Плюс».
3. *Артамонова Е. М.* Новый ГПК: статус прокурора // Законность. — 2003. — № 3.
4. *Воробьев Т. Н.* Прокурор в гражданском процессе — страж закона или *persona non grata* // Современное право. — 2016. — № 12.

⁵ *Латыев А. Н.* Концепция единого Гражданского процессуального кодекса России: взгляд с другой стороны // Вестник гражданского процесса. — 2015. — № 1. — С. 5.

5. *Гуреева О. А.* Роль и значение участия прокурора в гражданском судопроизводстве на современном этапе // *Криминалисть*. — 2016. — № 2 (19).
6. *Гуреева О. А.* Проблемы определения правового статуса прокурора в гражданском судопроизводстве // *Арбитражный и гражданский процесс*. — 2010. — № 8.
7. Единый ГПК; чего не ждали и на что не надеялись? // СПС «Консультант Плюс».
8. *Исаенкова О. В.* Концепция единого ГПК — от обсуждения к реализации // *Вестник гражданского процесса*. — 2015. — № 4.
9. *Харитонов С. С.* О правовых позициях Европейского суда по правам человека и Конституционного Суда Российской Федерации по участию прокуроров в судах общей юрисдикции по гражданским делам // *Право в Вооруженных Силах*. — 2012. — № 10.

*Коряковцева Л. А.*¹

ПОНЯТИЕ, ФУНКЦИИ И ВИДЫ СУДЕБНЫХ РАСХОДОВ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье автор рассматривает общие положения судебных расходов в гражданском судопроизводстве. Раскрыты функции и виды судебных расходов в соответствии с действующим законодательством. Затронуты проблемы института, а именно: теоретическая неразработанность понятия судебных расходов.

Ключевые слова: судебные расходы, гражданский процесс, функции и виды судебных расходов.

Деятельность судебных учреждений невозможна без финансового обеспечения, без института судебных расходов. Исторически судебные расходы устанавливались одновременно с учреждением судов и имели двойственную природу. С одной стороны, они имели целевое назначение (оплата труда судей, судебных чиновников, расходы, связанные с вызовом сторон, и др.). Так, в Судебнике Ивана IV вводились размеры судебных пошлин «за хоженное и езд недельщиков». А в Белозерской уставной грамоте предписывалось наместникам и боярам платить судебные расходы «с искового рубля» и в зависимости от различных моментов процесса. С другой стороны, судебные расходы могли рассматриваться как вид косвенных налогов и не увязываться с привлечением плательщиков к судебному процессу. В этом случае они носили безэквивалентный характер, как и любой вид налогов, например, налогов на содержание армии, полиции и пр. Таким образом, институт судебных расходов, несмотря на различия применительно к разным периодам истории и странам, всегда был и останется неотъемлемой частью законодательства, регулирующего функционирование судебных учреждений².

Современный законодатель в рамках Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации³ (далее — ГПК РФ) и правоприменитель⁴ не определяет

¹ КОРЯКОВЦЕВА Людмила Андреевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Н. А. Латышева, старший преподаватель кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² *Смыкалин А. С.* Судебная система российского государства от Ивана Грозного до Екатерины II (XV–XVII) // Вопросы истории. — 2004. — № 8. — С. 49–69.

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (в ред. от 28.12.2017 г.) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532; 2018. — № 1 (часть I). — Ст. 5.

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 г. № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // Бюллетень Верховного Суда РФ. — 2016. — № 4.

понятия судебных расходов, а лишь устанавливает, что входит в состав таких расходов, что говорит о теоретической неразработанности широко известных понятий и объясняет неравномерность развития знания в целом⁵.

Правовые положения о данном институте содержатся в гл. 7 ГПК РФ. Исходя из сущности судебных расходов, положения о которых содержатся в ГПК РФ, можно дать следующее их понятие — это денежные суммы, которые выплачиваются лицам, указанным в законе, и связанные с осуществлением производства по конкретному гражданскому делу. В качестве судебных расходов рассматриваются издержки, которые несет лицо, в связи с тем, что оно оплачивает услуги представителя. Это часть издержек, которые приносятся судом в размере, определяемом, исходя из критерия разумности.

Вообще вопрос о взыскании такого рода расходов разрешается судом при рассмотрении дела по существу и указывается в судебном решении по делу. Если же судом по каким-либо причинам вопрос о возмещении судебных расходов рассмотрен не был в рамках рассмотрения дела по существу и при вынесении решения, то лицо вправе обратиться в данный суд с отдельным заявлением о возмещении судебных расходов. Распределение данного вида расходов осуществляется согласно положениям ст. 98, 99, 100 ГПК РФ. Если обратиться к общему правилу распределения таких расходов, то они распределяются в пропорциональном порядке в соответствии с теми требованиями, которые были удовлетворены судом и подлежат возмещению той стороне, в пользу которой вынесено судебное решение.

В соответствии с ГПК РФ выделяют два вида судебных расходов:

- государственная пошлина;
- издержки, связанные с рассмотрением дела.

Издержки, которые связаны с рассмотрением дела, — это денежные суммы, которые подлежат взысканию при рассмотрении конкретного дела для выплаты вознаграждения лицам, которые оказывают помощь в осуществлении правосудия (экспертам, свидетелям), а равно по возмещению затрат суду по совершению перечисленных в законе отдельных процессуальных действий.

Под судебными издержками следует понимать денежные суммы, которые подлежат взысканию при рассмотрении конкретного дела в целях:

- выплаты их лицам, которые оказывают помощь в реализации деятельности по осуществлению правосудия. К таким субъектам получения выплат следует относить экспертов, свидетелей, специалистов;
- возмещения затрат судебному органу, понесенных на совершение процессуальных действий, указанных в законе.

⁵ Максимов И. В. Административные наказания: Монография. — М.: Норма, 2009. — 464 с.

Если рассматривать отличие государственной пошлины от судебных издержек, то можно сказать, что судебные издержки определяются в зависимости от тех расходов, которые были понесены лицами, участвующими в деле, в связи с рассмотрением дела в судебном органе.

Основное отличие государственной пошлины от издержек заключается в том, что её размер устанавливается в порядке, который установлен законом и подлежит зачислению только в доход федерального или местного бюджета.

Легальное определение государственной пошлины закреплено в Налоговом кодексе Российской Федерации.

Под государственной пошлиной принято понимать такой сбор, который взимается с лиц, когда они обращаются в:

- органы государственной власти,
- органы местного самоуправления,
- иные органы и (или) к их должностным лицам, которые правомочны на основании положений закона, в том числе нормативно-правовых актов, принимаемых органами субъектов РФ, а также органами местного самоуправления, совершать определенные юридически значимые действия⁶.

Предназначение государственной пошлины заключается в том, что с помощью нее государство может вернуть определенную часть денежных средств, которые затрачиваются на обеспечение деятельности судебных органов.

Размер и порядок уплаты государственной пошлины определяются законодательством РФ и меняются в зависимости от вида исковых требований и цены иска.

Безусловно, что оплата судебных расходов, согласно положениям закона, возлагается на истца и ответчика, как основных участников процесса. Если в деле принимают участие несколько истцов или ответчиков, то несение судебных расходов распределяется между ними в определенном порядке, определяемым судом в своем решении.

Но, конечно, обязанность по возмещению судебных расходов может быть возложена и на других участников процесса, так как они также принимают участие в рассмотрении дела.

Как уже отмечалось, функция судебных расходов заключается в том, что они должны, с одной стороны, компенсировать произведенные затраты, а с другой, защитить судебные органы от необоснованного обращения лица.

⁶ Гражданский процесс: учебник / Под ред. Л. В. Тумановой. — М.: Проспект, 2016. — 412 с.

То есть, благодаря возмещению судебных расходов, государство компенсирует свои затраты, производимые на содержание судебных органов и поддержание их деятельности и функционирования.

Кроме того, такие затраты должны своеобразным способом дисциплинировать участников судебных отношений, чтобы они понимали, когда необходимо обращаться в судебные органы за защитой своих прав, а когда такие действия недопустимы.

В связи с вышесказанным можно выделить две главные функции судебных расходов:

- компенсационную;
- превентивную.

Назначение судебных расходов выражается в трех основных положениях:

- обязанность по уплате таких расходов необходима для того, чтобы оградить судебную систему от необоснованного обращения лиц в судебные органы либо уже в ходе судебного процесса избежать злоупотребления лицами, участвующими в деле, процессуальными правами и обязанностями;
- судебные расходы также представляют собой еще одну санкцию в отношении лица, которое отказывается добровольно исполнять обязанности, которые были возложены на него законом или договором. Поэтому в этом случае суд не только выносит решение о принудительном исполнении им такой обязанности, но и о взыскании с него всех понесенных судебных расходов;
- судебные расходы призваны возместить государству некоторую часть затрат на обеспечение деятельности судебной системы.

По правилам, предусмотренным ст. ст. 98–103 ГПК РФ, распределение судебных расходов осуществляется:

- если заявленные исковые требования были удовлетворены судом в неполном объеме, то судебные расходы распределяются между сторонами согласно удовлетворенным требованиям. Такое же правило действует при рассмотрении дела в апелляционной или кассационной инстанции;
- если истец, согласно положениям закона, освобождается от уплаты таких расходов, а суд удовлетворяет требования лица в полном объеме, то данное лицо должно быть освобождено от уплаты расходов, а на ответчика возлагается обязанность по оплате таких расходов в полном объеме в доход местного бюджета;
- если возникает иная ситуация, когда истец также освобождается от уплаты всех судебных расходов, но при этом суд отказывает в удовлетворении его требований в полном объеме, то в этом случае ответчик также освобождается от уплаты данных расходов в полном объеме;

- если же истец отказывается от заявленного иска и своих требований в полном объеме, то он должен возместить ответчику все понесенные последним расходы, связанные с рассмотрением дела в суде. При этом ответчик освобождается от возмещения таких расходов в пользу истца;
- если судебный орган удовлетворил иски в неполном объеме, а ответчик освобожден от уплаты таких расходов, то такие расходы взыскиваются с истца, который не обладает таким освобождением, но только в том размере, который пропорционален объему неудовлетворенных судом требований истца;
- если же, в силу положений закона, обе стороны по делу освобождаются от уплаты судебных расходов, то они подлежат возмещению за счет федерального бюджета. При возмещении расходов, которые связаны с представлением интересов лица в суде, необходимо для правильного и обоснованного их взыскания указать, какие затраты были произведены в порядке досудебного разрешения спора, и те затраты, которые были произведены в рамках судебного рассмотрения дела.

Таким образом, из вышесказанного, можно сделать вывод, что государственная пошлина и издержки, которые связаны с рассмотрением дела в судебном органе, вместе образуют судебные расходы, которые можно установить как денежную сумму, выплачиваемую лицами, принимающими участие в деле, в связи с производством по делу в суде.

В соответствии с ст. 88 ГПК РФ в состав судебных расходов входит:

- государственная пошлина;
- издержки, которые непосредственно связаны с рассмотрением дела.

Перечни судебных расходов, которые указаны в законодательстве РФ, являются незакрытыми. По ходатайству лиц, участвующих в деле, суд может отнести к таким расходам и другие издержки, прямо связанные с рассмотрением дела, например, копирование документов, почтовые отправления.

В рамках гражданского процесса лица, принимающие участие в деле, могут заключить между собой соглашение, в котором укажут, каким образом будут распределены судебные расходы между ними по итогу рассмотрения дела. В этом случае суд должен распределить судебные расходы в соответствии с таким соглашением.

В гражданском процессе судебный орган вправе освободить определенное лицо от оплаты судебных расходов в связи с имущественным или материальным положением данного лица либо уменьшить размер таких расходов.

Возвращаясь к вопросу о государственной пошлине, следует отметить, что она подлежит оплате при:

- обращении в суд с иском заявлением;

- обращении в суд с заявлением по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений;
- подаче апелляционной и кассационной жалобы на решения судов, надзорной жалобы по делам, которые не были обжалованы в апелляционном или кассационном порядках;
- при подаче заявлений о повторной выдаче копии (дубликатов) судебного решения, судебного приказа, определений суда, других документов из дела⁷.

В процессе судебного разбирательства по гражданскому делу определенное действие, которое должно быть оплачено, подлежит оплате той стороной, которая заявляет такое ходатайство, а впоследствии она может рассчитывать на компенсацию, если для этого будут установлены необходимые обстоятельства.

Вообще сам размер судебных расходов определяется в соответствии с уровнем материального и имущественного благосостояния граждан, общей социально-экономической ситуацией в стране. Предназначение таких расходов заключается в обеспечении права лиц обращаться за защитой своих прав и интересов в судебные органы, а с другой стороны, обеспечивать защиту от необоснованного обращения в судебные органы и возникновения судебных споров.

Для тех граждан, которые в силу своего материального и имущественного положения не могут нести такие расходы, для обеспечения их права на обращение в судебные органы законодатель предусматривает возможность освобождения их от уплаты таких расходов в полном объеме.

В зависимости от предусмотренных законом положений определенные категории лиц освобождаются от оплаты государственной пошлины в силу определенных законом обстоятельств, в частности, их материального и социального положения.

Судебные издержки представляют собой те затраты, которые несут лица, принимающие участие в деле, и которые связаны с рассмотрением конкретного спора в суде, и они редко подлежат зачислению в бюджет, чаще всего они подлежат оплате в пользу определенного лица по делу.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Смыкалин А. С.* Судебная система российского государства от Ивана Грозного до Екатерины II (XV–XVII) // Вопросы истории. — 2004. — № 8. — С. 49–69.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 г. № 138-ФЗ (в ред. от 28.12.2017 г.) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532; 2018. — № 1 (часть I). — Ст. 5.

⁷ *Верещагин А. Н., Назаров В. С.* Государственная пошлина за рассмотрение дела в суде: какой ей следует быть? // Закон. — 2016. — № 4. — С. 26–37.

3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 г. № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // Бюллетень Верховного Суда РФ. — 2016. — № 4.
4. *Максимов И. В.* Административные наказания: Монография. — М.: Норма, 2009.
5. Гражданский процесс: учебник / Под ред. Л. В. Тумановой. — М.: Проспект, 2016.
6. *Верещагин А. Н., Назаров В. С.* Государственная пошлина за рассмотрение дела в суде: какой ей следует быть? // Закон. — 2016. — № 4.

*Кузнецова А. А.*¹

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА, РЕГЛАМЕНТИРУЮЩЕГО ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВЕ) ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Аннотация: В статье раскрывается соотношение законодательных актов, регулирующих процедуру банкротства юридических лиц. Рассматриваются различные банкротные системы на примере сравнительного анализа законодательства Франции, Германии, Англии и России. Изучается исторический аспект развития института несостоятельности в России и за рубежом.

Ключевые слова: законодательство, производство, несостоятельность, банкротство, юридические лица.

В условиях рыночной экономики некоторые субъекты предпринимательской деятельности начинают испытывать финансовые трудности и завершают свою деятельность процедурой банкротства. Подобные ситуации создают сложности правового и финансового характера не только для предприятия-должника, но и для его кредиторов. Эти факторы могут сказываться на стабильности гражданского оборота. Структурированное законодательство данной области может способствовать снижению негативных последствий для субъектов предпринимательской деятельности.

Актуальность работы обуславливается тем, что, несмотря на постоянный интерес к теме несостоятельности юридических лиц, многие важные проблемы в науке гражданского и арбитражного процессуального права так и не решены.

В данной области наиболее значимыми научными трудами являются работы следующих авторов: Баренбой П., Витрянского В. В., Лопач В., Попондопуло В. Ф., Зинценко С., Никитиной О., Свит Ю. и др.

Процедура банкротства регулируется Гражданским кодексом РФ (далее — ГК РФ), Арбитражным процессуальным кодексом РФ (далее — АПК РФ) и Федеральным законом № 127 от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — ФЗ «О банкротстве»).

Одним из наиболее фундаментальных вопросов является проблема соотношения ФЗ «О банкротстве» с другими законодательными актами.

П. 3 ст. 65 ГК РФ содержит указание на процессуальную составляющую вопроса. Именно словосочетание «порядок ликвидации юридического лица»

¹ КУЗНЕЦОВА Анна Анатольевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. В. Силина, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук, доцент).

является ключевым основанием, относящим ФЗ «О банкротстве» к процессу. Если обратиться к п. 1 ст. 1 ФЗ «О банкротстве», то в нем тоже идет указание на «порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве».

Таким образом, ГК РФ содержит общие нормы о несостоятельности, а конкретно саму процедуру банкротства регламентирует ФЗ «О банкротстве», о чем прямо указано в ГК РФ.

Так как законодатель относит нормы, содержащиеся в ФЗ «О банкротстве», к процедурным, то возникает вопрос, каким образом специальный закон соотносится с АПК РФ.

В соответствии с ч. 2 ст. 3 АПК РФ порядок судопроизводства в арбитражных судах определяется Конституцией РФ, ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» и ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации», АПК РФ и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами. Следовательно, отступление от норм, предусмотренных в перечисленных законах, в том числе от норм АПК РФ, возможно, если это допускается указанными законами.

П. 1 ст. 223 АПК РФ содержит указание на то, что дела о банкротстве подлежат рассмотрению арбитражным судом по правилам АПК РФ, но с особенностями, которые устанавливаются федеральными законами, регулирующими вопросы несостоятельности.

В. Ф. Попондопуло раскрывает содержание данной нормы, считая ФЗ «О банкротстве» комплексным, по отношению к которому нормы ГК РФ и АПК РФ являются общими и применяются субсидиарно². Он делит нормы ФЗ «О банкротстве» на общие и специальные. Например, гл. III ФЗ «О банкротстве» применяется, если иное не установлено другими нормами ФЗ «О банкротстве»³.

Также возможна ситуация, когда законодательные акты прямо противоречат друг другу (пример уже был в истории, когда нормы ФЗ «О банкротстве» предусмотрели банкротство некоммерческих организаций, а в ГК РФ не были внесены соответствующие изменения). ВАС РФ посчитал, что в данном случае должны применяться нормы ФЗ «О банкротстве»⁴.

Позиция Конституционного Суда РФ состояла в следующем: ни один федеральный закон в силу ст. 76 Конституции РФ не обладает по отношению к другому федеральному закону большей юридической силой. Следовательно,

² Попондопуло В. Ф. Конкурсное право: Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебное пособие. — М., 2001. — С. 54–55.

³ Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)»: Постатейный научно-практический / Под ред. В. Ф. Попондопуло. — М., 2003. — С. 8–9.

⁴ Постановление Пленума от 8 апреля 2003 г. № 4 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Федерального закона “О несостоятельности (банкротстве)”». П. 3.

применение положений ФЗ «О банкротстве» не вызывает каких-либо сомнений, поскольку более поздний по времени акт отменяет ранее принятый.

Таким образом, сначала применяются специальные нормы ФЗ «О банкротстве», затем его общие положения. Далее — нормы АПК РФ, ГК РФ. Эта последовательная «цепь» применения законодательных актов называется известным юридическим принципом *lex specialis derogat generali*. Что касается случаев противоречия двух законодательных актов, одинаковых по юридической силе друг другу, — применяется акт, принятый позднее.

Основной проблемой российского законодательства о несостоятельности является проблема его совершенствования. Помимо точечных изменений закона необходима общая концепция развития законодательства данной области, тогда поправки не будут случайными и хаотичными. Внося изменения, законодателю следует учитывать исторический аспект развития института банкротства в России, а также перенимать успешный опыт зарубежных коллег.

Можно выделить несколько систем законодательства о банкротстве: прокредиторскую, продолжниковую и сбалансированную системы.

М. В. Телюкина и В. Н. Ткачев отражают общую точку зрения в отечественной доктрине: ФЗ «О банкротстве» является продолжниковым⁵. Однако если проанализировать последние изменения законодательства, то можно прийти совершенно к противоположному выводу, т. к.:

1. Увеличен срок для предъявления кредиторами своих требований до двух месяцев (ФЗ от 29 декабря 2014 г. № 482).
2. Должник лишён права при обращении в арбитражный суд выбирать кандидатуру арбитражного управляющего.
3. Увеличен размер требований для инициирования дела о банкротстве для юридических лиц со 100 тыс. руб. до 300 тыс. руб.
4. Предусмотрено право работников обращаться с заявлением о признании работодателя несостоятельным и при этом не нести расходы по делу (ФЗ от 29 июня 2015 г. № 186).
5. Введена в действие новая глава 3.1. ФЗ «О банкротстве», которая содержит специальные основания для оспаривания сделок, совершенных должником или за счет должника (ФЗ от 28 апреля 2009 г. № 73).

Можно заключить, что изменения, вносимые в ФЗ «О банкротстве», последних лет имеют прокредиторскую направленность.

В законодательстве зарубежных стран совершенно иной подход.

⁵ Телюкина М. В. Продолжниковые элементы в современном российском конкурсном праве — наличие и целесообразность // Юрист. — 2013. — № 24. — С. 3–5; Ткачев В. Н. Конкурсное право: правовое регулирование несостоятельности (банкротства) в России: Учебное пособие. — М., 2006. — 528 с.

Во Франции законы о банкротстве предусматривают более сильную защиту предприятий. Это обуславливается приоритетом сохранения рабочих мест. Существует «система тревоги»⁶, когда контрагенты оповещаются заранее о приближении состояния неплатежеспособности. То есть законодательство Франции в большей мере направлено на то, что предупредить, а не «лечить».

Иная картина в Германии. После открытия судом дела в отношении должника вводится процедура конкурсного производства, которая заключается либо в продаже предприятия, либо его санации. То есть процедура ликвидации юридического лица отсутствует. Немецкое законодательство направлено на реорганизацию, оздоровление и вывод из состояния несостоятельности⁷.

В Англии законодательство предусматривает две процедуры: реорганизационные (добровольное погашение долгов и управление доходами компании) и ликвидационные (принудительная и добровольная ликвидация). В последнем случае проводится процедура оценки финансового законодательства на протяжении не менее чем 12 недель⁸. В английском законодательстве, так же как и в российском, предусмотрена процедура ликвидации. Однако в нем недавно произошли изменения. Закон «О несостоятельности и банкротстве» переименован в Закон «О восстановлении» (что уже свидетельствует о тенденции к «лечению» предприятия-должника, а не его ликвидации).

Таким образом, во Франции законодательство направлено на предотвращение несостоятельности, в Германии — на «лечение», а в Англии хоть и есть процедура ликвидации должника, но последние тенденции показывают, что государство делает все для финансового оздоровления предприятия.

Подобные зарубежные законоположения отличаются от законодательства, регулирующего аналогичную процедуру в России. Возникает вопрос, кроется ли причина в особенностях исторического развития отечественного института.

Российское банкротное законодательство берет свое начало в Русской правде XI в. и развивается в Псковской судной грамоте 1467 г., Судебниках 1497 и 1550 гг., Соборном Уложении 1649 г., Банкротном уставе 1740 г., Уставе гражданского судопроизводства 1864 г. Первые нормы о несостоятельности относились к купцам и предусматривали меры погашения кредиторской задолженности путем «выдачи головою», когда кредитор мог решать судьбу должника.

⁶ Шапова А., Руцицкий И. Е., Воронина А. Б. Анализ процедур банкротства во Франции, Германии, Англии и России // Молодежь и наука. — Екатеринбург. — № 2. — 2014.

⁷ Шапова А., Руцицкий И. Е., Воронина А. Б. Анализ процедур банкротства во Франции, Германии, Англии и России.

⁸ Там же.

Состояние выданного равнялось кабальному холопству⁹, а сама процедура называлась конкурсным производством.

После революции 1917 г. нормы о банкротстве стали ненужными (кроме периода НЭПа), утратив свою силу на весь советский период¹⁰.

С 1990-х гг. нормы о несостоятельности вновь стали востребованными. Законодателю предстояла нелёгкая задача возродить институт банкротства, который будет соответствовать новым требованиям гражданского оборота.

14 июня 1992 г. появился Указ Президента № 623, а 19 ноября того же года был принят Закон «О несостоятельности (банкротстве) предприятий».

Через 6 лет данный закон был пересмотрен и принят новый ФЗ от 8 января 1998 г. № 6 «О несостоятельности (банкротстве)». Он содержал критерии несостоятельности. Однако негативно влияющие экономические и правовые факторы того периода отразились на статистике применения данного федерального закона. Так, в 1998 г. банкротами было признано 2628 предприятий, в 1999 г. — уже 5959, еще через год — 6000 банкротов¹¹.

Ныне действующий ФЗ «О банкротстве» был принят 26 октября 2002 г. Он ввел новые процедуры и положения: финансовое оздоровление, основания возбуждения дел о банкротстве, обязательность судебной проверки обоснованности заявления, переход к внешнему управлению и др. То есть данный закон стал более направлен на оздоровление предприятия-должника, нежели на его ликвидацию. Этим он заметно отличается от предыдущих актов, регулирующих процедуру признания юридического лица банкротом.

Таким образом, в России институт несостоятельности зародился задолго до появления аналогичных институтов за рубежом (во Франции — 1807 г., в Германии — 1877 г., в Англии — 1543 г.). Тем не менее, его развитие было полностью приостановлено на советский период. Это не могло не отразиться негативно на его содержании после перехода к рыночной экономике в конце прошлого столетия. Однако законодательство о банкротстве динамично развивается, конечно, не во всем последовательно, но следует учитывать его столь непродолжительное существование (в рыночных условиях).

Статистика последних трех лет говорит о незначительном снижении количества решений арбитражных судов, которыми юридическое лицо признано банкротом, и открытии конкурсного производства. В 2015 г. — 13083 дела, 2016 г. — 12602, первая половина 2017 г. — 6438. Однако если сравнивать показатели

⁹ Дмитриев М. Н. История судебных институтов. — СПб., 1902. — С. 280.

¹⁰ Руцицкая О. А., Галимова С. А. Основные направления антикризисного консалтинга для российских предприятий // Аграрный вестник Урала. — № 12. — 2013. — С. 76–79.

¹¹ Баранец О. А. Становление законодательства о несостоятельности (банкротстве) в России // Научный журнал «Известия Российского государственного педагогического университета им. А. И. Герцена». — 2007. — № 8(27). — С. 16–21.

за этот же период по решениям, которыми введены реабилитационные процедуры, то: 2015 г. — 487 дел, 2016 г. — 426, первая половина 2017 г. — 216.

Таким образом, снижается как количество ликвидационных дел, так и количество решений арбитражных судов, которые направлены на «лечение» предприятия-должника. То есть законодательная прокредиторская тенденция отражается и на судебной практике по делам о банкротстве юридических лиц, что не может не выражать беспокойства как со стороны предпринимателей, так и в научной юридической среде.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Баранец О. А.* Становление законодательства о несостоятельности (банкротстве) в России // Научный журнал «Известия Российского государственного педагогического университета им. А. И. Герцена». — 2007. — № 8(27). — С.16–21.
2. *Дмитриев М. Н.* История судебных институтов. — СПб., 1902.
3. *Попондопуло В. Ф.* Конкурсное право: Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебное пособие. — М., 2001.
4. *Руцицкая О. А., Галимова С. А.* Основные направления антикризисного консалтинга для российских предприятий // Аграрный вестник Урала. — № 12. — 2013.
5. *Тялюкина М. В.* Продолжниковые элементы в современном российском конкурсном праве — наличие и целесообразность // Юрист. — 2013. — № 24; *Ткачев В. Н.* Конкурсное право: правовое регулирование несостоятельности (банкротства) в России: Учебное пособие. — М., 2006.
6. *Шапова А., Руцицкий И. Е., Воронина А. Б.* Анализ процедур банкротства во Франции, Германии, Англии и России // Молодежь и наука. — Екатеринбург. — № 2. — 2014.
7. Комментарий к Федеральному закону «О несостоятельности (банкротстве)»: Поставленный научно-практический / Под ред. В. Ф. Попондопуло. — М., 2003.

*Кузовкин А. Д.*¹

СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЗАОЧНОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: Рассматривается институт заочного производства, который необходим для ускорения и упрощения гражданского судопроизводства. Вместе с тем правила заочного производства при их использовании в судебной практике не всегда верно толкуются правоприменителями, что приводит порой к искажению самой сущности института заочного производства, а также создаёт условия для нарушения прав и законных интересов сторон. Автор статьи анализирует особенности надлежащего извещения ответчика при рассмотрении судом дела в порядке заочного производства, поскольку данный вопрос однозначно не урегулирован источниками права и недостаточно освещен в научных исследованиях.

Ключевые слова: проблемы заочного производства, надлежащее извещение ответчика.

Институт заочного производства — эффективный и востребованный практикой. Определяя сущность данного правового института, прежде всего, хотелось бы привести его понятие. Заочное производство — это одна из форм упрощенного производства, при которой разрешение спора проходит в отсутствие ответчика, который был надлежащим образом извещен о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об уважительных причинах неявки и не прошившего о рассмотрении дела в его отсутствие, а также при отсутствии возражений со стороны истца.

Основные правила заочного производства предусмотрены главой 22 ГПК РФ. Исходя из правового смысла положений данной главы, можно сделать вывод о том, что, предоставляя суду право рассматривать дело в порядке заочного производства, законодатель исходил из принципа добросовестности сторон гражданского дела, поскольку предполагается, что ответчик осведомлен о рассмотрении спора судом, но не имеет возможности в силу уважительных причин принять участие в рассмотрении дела, а также сообщить суду о наличии данных причин. При этом законные интересы ответчика защищены его правом на отмену заочного решения судом, вынесшим данное решение, что гарантирует возможность вынесения правильного судебного акта.

Достижению такого результата способствует надлежащее извещение стороны ответчика о дате времени и месте судебного заседания. При этом, говоря

¹ КУЗОВКИН Антон Дмитриевич, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. А. Смолина, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

о надлежащем извещении, следует иметь в виду вручение судебного уведомления лично ответчику. В этой связи представляется важным четкое соблюдение требований статей 113–116 ГПК РФ, устанавливающих правила направления, доставления и вручения судебных извещений лицам, участвующим в деле.

Исходя из правового смысла ст. 113 ГПК РФ, можно сделать вывод о том, что судебное извещение о дате, времени и месте судебного заседания осуществляется в письменной форме, любым допустимым способом, обеспечивающим фиксирование судебного извещения или вызова и его вручение адресату. К числу таковых, прежде всего, относятся судебные повестки, заказные письма с уведомлением о вручении, направляемые почтовыми отправлениями, судебные извещения, направляемые по факсимильной связи, телефонограммы или телеграммы, СМС-сообщения (при наличии согласия адресата на уведомление таким способом и при фиксации факта отправки и доставки СМС-извещения адресату). Следует подчеркнуть, что законодатель, в целях соблюдения конституционного права граждан на доступ к правосудию, устанавливает не только правила о направлении судебного извещения лицам, участвующим в деле, но и о его получении (ст. 114–116 ГПК РФ).

По смыслу положений статей 116–119 ГПК РФ извещение лица, вызванного судом, считается надлежащим в случаях вручения судебного уведомления лично данному лицу, а при его отсутствии, при вручении кому-либо из проживающих совместно с ним взрослых членов семьи с их согласия для последующей передачи; при отказе адресата принять судебную повестку или иное судебное извещение, а также при неуведомлении суда о перемене адреса во время производства по делу.

Сведения о неизвестности места фактического пребывания ответчика, поступившие с его последнего известного места жительства, также позволяют суду сделать вывод о надлежащем извещении данной стороны и приступить к рассмотрению дела на основании ст. 119 ГПК РФ.

С учетом разъяснений, изложенных в п. п. 67,68 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», к числу надлежащих судебных извещений возможно отнести и судебные уведомления, отвечающие условиям, предусмотренным ст. 165.1 ГК РФ, по смыслу которой юридически значимое сообщение, адресованное гражданину и направленное по адресу его регистрации по месту жительства или пребывания либо по адресу, который гражданин указал сам (например, в тексте договора), считается доставленным и в тех случаях, если оно поступило лицу, которому оно направлено, но по обстоятельствам, зависящим от него, не было ему вручено или адресат не ознакомился с ним (п. 1 ст. 165.1 ГК РФ), т. е. судебная повестка, иное письменное уведомление, направленные почтовым

отправлением, считаются доставленными, если адресат уклонился от их получения в отделении связи, в связи с чем данная корреспонденция была возвращена по истечении срока хранения.

В то же время для целей рассмотрения дела в порядке заочного производства в качестве надлежащего извещения ответчика суд может принять только документ, свидетельствующий о получении судебного уведомления ответчиком лично.

Изложенная позиция согласуется с мнением ряда ученых, например, Г. Л. Осокиной, о том, что суд вправе рассмотреть дело в порядке заочного производства (при наличии иных элементов юридического состава) только в том случае, если неявившийся в судебное заседание ответчик не сообщил суду об уважительных причинах неявки. Если ответчик (соответчики), извещенный о времени и месте судебного разбирательства, не явился по причинам, признанным судом неуважительными, дело может рассматриваться только в порядке обычного производства с вынесением решения, которое не будет иметь для ответчика (соответчиков) статуса заочного. См.: Осокина Г. Л. Указ. соч. С. 310–311².

Этот вывод подтверждает и судебная практика. Так, Судебная коллегия по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда отменила заочное решение Октябрьского районного суда Санкт-Петербурга от 10 ноября 2015 года по иску К. Ю. к А. о взыскании денежных средств, поскольку апелляционная инстанция пришла к выводу о ненадлежащем извещении ответчика, в связи с тем, что судебная корреспонденция на имя ответчика А. возвращена в суд неврученной³. Также было отменено решение заочное решение Московского районного суда Санкт-Петербурга от 07 августа 2014 года по иску Общества с ограниченной ответственностью «Зетта Страхование» к Л. о взыскании ущерба в порядке суброгации, поскольку судебное уведомление не было вручено ответчику организацией связи в связи с его отсутствием по месту жительства⁴. Заочное решение Кировского районного суда Санкт-Петербурга от 14 июля 2014 года по иску У. к В. о взыскании суммы долга по договору займа, процентов было отменено судом апелляционной инстанции, поскольку из материалов дела следует, что извещение о судебном заседании, назначенном на 14.07.2014, не было вручено адресату организацией связи в связи с его отсутствием по месту жительства⁵.

² Гражданский процесс: учебник / В. В. Аргунов, Е. А. Борисова, Н. С. Бочарова и др.; Под ред. М. К. Треушников. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014. — 960 с.

³ Апелляционное определение от 17 ноября 2016 г. № 33–21396/2016.

⁴ Апелляционное определение от 15 мая 2017 г. № 33–3409.

⁵ Апелляционное определение от 13 февраля 2017 г. № 33–2851.

Исходя из анализа судебной практики последних лет, можно сделать вывод, что количество дел с использованием института заочного производства ежегодно увеличивается. При этом суд зачастую применяет положение статьи 165.1 ГК РФ при оценке надлежащего извещения ответчика. Такая тенденция вызывает определённую настороженность и опасения как за правильность понимания самой сущности института заочного производства правоприменителями, так и за соблюдение прав и законных интересов сторон.

Вопрос о том, как следует поступить суду в случае, если судебное извещение направлено ответчику, но возвращено отделением связи с отметкой «истек срок хранения», является дискуссионным. В то же время как в правоприменительной практике, так и в научных исследованиях отсутствует единое понимание вопроса надлежащего извещения ответчика при оценке судом возможности применения при рассмотрении дела заочного производства.

Конечно же, в случае активного применения п. 1 ст. 165.1 ГК РФ значительно увеличивается количество дел, которые могут быть рассмотрены судом в порядке заочного производства, но вместе с тем создаётся основа для ущемления прав и законных интересов ответчика, а также искажается сама сущность заочного производства, поскольку положения статьи 165.1 ГК РФ предполагают недобросовестное поведение лица, которому направляется судебное извещение, которое влечёт для этого лица соответствующие неблагоприятные последствия. Применяя статью 165.1 ГК РФ при рассмотрении дела в порядке заочного производства, суд отступает от условий, предусматривающих возможность рассмотрения дела в порядке заочного производства. Суд осведомлен, что судебное извещение не получено ответчиком, то есть ему не известно о дате, времени и месте судебного заседания, следовательно, ответчик в силу объективных причин не может реализовать свои права сообщить об уважительности причин своей неявки и невозможности сообщения о них суду, что является условиями применения судом положений статьи 233 ГПК РФ.

Фактически применение правила статьи 165.1 ГПК РФ при рассмотрении гражданского дела в порядке заочного производства влечёт вынесение решения с нарушением норм процессуального права, что является основанием к отмене судебного акта.

В целях недопущения возможности нарушения процессуальных норм нужно более чёткое законодательное регулирование вопроса извещения ответчика либо выработка соответствующих рекомендаций высшей судебной инстанции, исключающих возможность применения статьи 165.1 ГК РФ при рассмотрении дел в порядке заочного производства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 07.03.2018) // Российская газета. — 2002. — № 220. 20.11.2002.
2. «Гражданский кодекс Российской Федерации» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994. — № 32. — 3301 с.
3. Гражданский процесс: учебник / В. В. Аргунов, Е. А. Борисова, Н. С. Бочарова и др.; Под ред. М. К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014. — 960 с.
4. *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс: особая часть Учебник. — 3-е изд., перераб. — М.: Норма: ИНФРА-М, 2013.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. — № 140. — 30.06.2015 // «Бюллетень Верховного Суда РФ». — № 8, август, 2015.

*Лебедева Е. А.*¹

РОЛЬ СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ В ПРОЦЕССЕ ДОКАЗЫВАНИЯ ПО ДЕЛАМ О ПРИЗНАНИИ ЗАВЕЩАНИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМ

Аннотация: Статья посвящена исследованию процессуальных особенностей разрешения дел о признании завещания недействительным. В частности, рассматривается такой вид доказательств по данной категории дел, как судебная экспертиза. Освещаются отдельные проблемы, касающиеся допустимости и относимости судебной экспертизы, ее оценки при вынесении решения. Анализируется судебная статистика, приведены примеры из практики и позиции отечественных ученых по заявленному правовому вопросу.

Ключевые слова: завещание, недействительная сделка, судебная экспертиза, доказательства и доказывание.

На сегодняшний день нередко граждане обращаются за защитой своих прав в суд с требованиями о признании завещания недействительным. Изучение судебной статистики по г. Санкт-Петербургу дает право сделать вывод о том, что доля дел о признании завещания недействительным незначительна в числе рассмотренных споров о наследовании. Так, за 2016 г. на территории г. Санкт-Петербурга было рассмотрено 953 дела по спорам о наследовании имущества в судах первой инстанции, лишь 14 из которых — это дела об оспаривании завещания, что составляет примерно 1,46% от общего количества дел данной категории. За 2017 г. было рассмотрено 1038 наследственных дел, 88 из которых — о признании завещания недействительным (8,47%)². Стоит также отметить, что незначительная часть решений по делам, рассмотренным по первой инстанции, проходит дальше в апелляцию и кассацию. Наблюдается тенденция роста дел по данной категории на территории г. Санкт-Петербурга, при условии, что общее количество нотариальных действий об удостоверении завещаний в Российской Федерации — снижается (в 2014 г. их количество составляло 609016; в 2015 г. — 595762; в 2016 г. — 558217; в 2017 г. — 561319)³. Приведенные данные говорят

¹ ЛЕБЕДЕВА Екатерина Анатольевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. А. Смолина, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² Статистические сведения о работе федеральных судов общей юрисдикции г. Санкт-Петербурга за 12 месяцев 2017 г., за 12 месяцев 2016 г. // [Электронный ресурс] — Режим доступа: URL: <http://usd.spb.sudrf.ru/modules.php?name=stat> (дата обращения — 10.03.2018 г.)

³ Сведения о нотариате в Российской Федерации // [Электронный ресурс] — Режим доступа: URL: <http://minjust.ru/ru/about/statistics> (дата обращения — 10.03.2018 г.)

о том, что разрешение подобных споров является социальной необходимостью для обеспечения стабильного и устойчивого гражданского оборота.

Споры о признании завещания недействительным имеют определенные трудности при их разрешении в судебном порядке. Это связано, прежде всего, с тем, что правовой охране подлежит выраженная в завещании воля уже умершего гражданина к моменту судебного разбирательства. Перед судом стоит сложная задача — установить истинную волю наследодателя, в то время как стороны по делу не обязаны говорить суду правду.

При разрешении подобных споров в целях всестороннего, объективного, законного рассмотрения дела, а также с целью проверки доводов истца или возражений ответчика у суда возникает необходимость обращаться к помощи профессионалов той или иной области знаний путем назначения судебной экспертизы. Поскольку суд обязан создать условия для установления фактических обстоятельств при рассмотрении и разрешении гражданских дел, существенно возрастает роль судебной экспертизы в доказывании.

Судебная экспертиза представляет собой процессуальное действие, состоящее из проведения исследований и дачи заключения экспертом по вопросам, разрешение которых требует специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, судьей, органом дознания, лицом, производящим дознание, следователем, в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу⁴.

Как правило, суды назначают два вида экспертиз по данной категории споров: посмертную комплексную психолого-психиатрическую экспертизу (либо судебно-психологическую, либо судебно-психиатрическую), цель проведения которой — установление порока воли завещателя либо опровержение наличия такового, и почерковедческую — с целью подтверждения или отрицания наличия порока формы завещания. Наибольший интерес представляет собой первый вид экспертизы.

Так как по общему правилу законодательно не закреплено обязательное проведение экспертизы при оспаривании завещания, то суд в каждом конкретном случае исследует целесообразность назначения и проведения экспертизы.

Однако имеется одно исключение. В соответствии с п. 2 ст. 1118 ГК РФ, завещание может быть совершено только гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Согласно разъяснениям п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 июля 2008 года №11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» во всех случаях, когда по обстоятельствам дела необходимо выяснить психическое состояние лица в момент совершения им определенного действия, должна

⁴ Судебная экспертиза: Справочник. — 3-е изд., исправ. и доп. — М.: РАП, 2014. — С. 3.

быть назначена судебно-психиатрическая экспертиза, например, при рассмотрении дел о признании недействительными сделок по мотиву совершения их гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ)⁵. Но, по мнению В. М. Марухно, назначение судом такой экспертизы проводится лишь в случаях, когда истцом представлены достаточные доказательства возможности наличия порока воли у завещателя при совершении завещания⁶.

По нашему мнению, основная проблема заключается в том, что нотариус при удостоверении завещания, не обладаая профессиональными познаниями в сфере установления вменяемости гражданина, не имея законодательно закрепленной процедуры, а также не имея доступа к открытой базе судебных решений о признании гражданина недееспособным и ограниченно дееспособным, оценивает осознанность и осмысленность действий гражданина исходя из личного опыта и внутреннего убеждения. Таким образом, ввиду субъективного критерия достоверно установить вменяемость наследодателя невозможно, что позже приводит наследников в суд. По истечении времени установление ретроспективного психического и психологического состояния завещателя становится все труднее.

При разрешении спора о признании завещания недействительным ввиду порока воли судом презюмируется, что наследодатель обладал полной дееспособностью при составлении и подписании завещания. Поэтому необходимо помнить, что бремя доказывания невменяемости наследодателя при совершении односторонней сделки лежит на стороне истца.

Однако и в суде, при обращении к носителям специальных познаний, существуют определенные проблемы. Поскольку единственный участник односторонней сделки — завещания к моменту его оспаривания не находится в живых, эксперты зачастую не могут прийти к однозначным выводам. Причиной этому является недостаточная подготовка суда дела к назначению экспертизы — недостаток необходимой медицинской документации, умышленное сокрытие нужной информации и т. д. Примером может служить решение Приморского районного суда г. Санкт-Петербурга по делу № 2–3702/2017 от 05.12.2017 г.

Истец обратился в суд с требованием о признании завещания недействительным, ссылаясь на то, что в момент составления завещания мать истицы не была способна понимать значение своих действий и руководить ими. Определением суда была назначена судебная посмертная психиатрическая экспертиза. В соответствии с заключением экспертизы экспертам не представилось

⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 № 11 (ред. от 09.02.2012) «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // Российская газета. — № 140. — 02.07.2008.

⁶ *Марухно В. М.* Посмертная экспертиза в вопросах недействительности завещания // Общество и право. — 2011. — № 5. — С. 104–105.

возможным ответить на вопрос, мог ли завещатель в юридически значимый период понимать значение действий и руководить ими, поскольку объективные сведения о степени выраженности психического расстройства в материалах дела и медицинской документации отсутствовали. В следующем судебном заседании представитель истца представил в материалы дела выписной эпикриз больницы, где завещатель проходила лечение. Документ был принят судом, назначена дополнительная судебная посмертная психиатрическая экспертиза, в ходе проведения которой эксперту удалось дать однозначное заключение — «завещатель не могла понимать значение своих действий и руководить ими».

Данный пример показывает, насколько важно подойти к сбору начальной информации для проведения экспертизы. Наука сейчас не стоит на месте, разрабатываются новые методики и практики, но чем «обширней» материалы дела, тем более однозначный и категоричный вывод сможет сделать эксперт.

Как указывает В. М. Марухно, признание завещания недействительным требует установления двух критериев: юридического (гражданин на момент совершения сделки не был способен понимать значение своих действий или руководить ими) и психологического (неспособность субъекта в полной мере осознавать фактическое содержание своих действий и в полной мере сознательно управлять ими, причины такой неспособности). Юридический критерий устанавливает суд в процессе рассмотрения дела на основе различных доказательств, а психологический требует проведения посмертной экспертизы⁷. Таким образом, можно говорить о том, что посмертная экспертиза играет исключительно важную роль в установлении всех основных обстоятельств по делу.

Оспаривание завещания по основанию наличия порока формы предполагает проведение почерковедческой экспертизы, поскольку, как правило, истец строит свои доводы на том, что завещатель не лично подписывал завещание или подписывал его под влиянием каких-либо сбивающих факторов.

Так, в решении Приморского районного суда г. Санкт-Петербурга по делу № 2-907/2017 от 30.08.2017 г. суд отказал в удовлетворении требований истца о признании завещания недействительным по основаниям, что подпись в завещании выполнена не самим завещателем либо им, но в необычных условиях (истец ссылаясь на плохое состояние здоровья). Судом была назначена почерковедческая экспертиза. Эксперт сделал однозначный вывод, что подпись в завещании принадлежит умершему наследодателю, а признаков выполнения подписи в необычном условии (состоянии) не обнаружено. В последующем стороной истца было заявлено ходатайство о назначении психиатрической экспертизы и приобщении заключения специалиста. Суд обоснованно отказал

⁷ Марухно В. М. Посмертная экспертиза в вопросах недействительности завещания // Общество и право. — 2011. — № 5. — С. 104–105.

в удовлетворении заявленных ходатайств, поскольку у суда не было оснований не доверять заключению экспертов, так как в его распоряжение были представлены все имеющиеся в материалах дела доказательства: медицинская документация, свободные образцы почерка и подписи.

Заключение эксперта является одним из равноценных доказательств наряду с другими доказательствами, свидетельствующими об обоснованности либо необоснованности заявленных требований, и подлежит оценке в совокупности со всеми собранными по делу доказательствами. Согласно п. 7 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. №23 «О судебном решении» судам следует иметь в виду, что заключение эксперта, равно как и другие доказательства по делу, не являются исключительными средствами доказывания и должны оцениваться в совокупности со всеми имеющимися в деле доказательствами (ст. 67, ч. 3 ст. 86 ГПК РФ)⁸.

Оценка судом заключения должна быть полно отражена в решении. При этом суду следует указывать, на чем основаны выводы эксперта, приняты ли им во внимание все материалы, представленные на экспертизу, и сделан ли им соответствующий анализ. Чтобы оценить заключение эксперта, принять его как источник доказательств или не согласиться с ним, нужно изучить результаты ее проведения, описанные в заключении. Оно, в свою очередь, оценивается по внутреннему убеждению судьи, основанному на принципах всесторонности, полноты и объективности.

Итак, можно говорить о том, что специфика доказательственной базы по делам о признании завещания недействительным, как правило, обусловлена природой института завещания, сформировавшегося в рамках гражданского права и закрепленного действующим законодательством. Во-первых, стоит отметить, что, по большей степени, наличие подобной категории дел в судах общей юрисдикции обусловлено несовершеннолетним правовым и техническим регулированием процесса удостоверения завещания у нотариуса. Как разрешить данную проблему, однозначно сказать трудно, однако, используя приоритетное направление политики в сфере единого информационного пространства, можно начать с малого — наладить работу по содействию судебных органов и органов нотариата, создав полную актуальную базу решений суда о дееспособности граждан; обеспечить доступ нотариусов к базам лиц, состоящих на учете в специализированных диспансерах, и т. п. На наш взгляд, подобные меры уменьшили бы число судебных разбирательств по данной категории споров, как минимум, вдвое.

⁸ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 г. №23 «О судебном решении» (с изменениями и дополнениями от 23.06.2015 г.) // Российская газета. — №3374. — 26.12.2003.

Во-вторых, при назначении экспертизы суд должен правильно определить род (однородная или комплексная экспертиза) и вид назначаемого исследования, определить круг вопросов. Как говорится, правильно поставленная задача — это половина ее решения, поэтому судам следует более тщательно подходить к данному вопросу. В связи с чем необходимо повышать информированность сотрудников судебной системы в вопросах назначения экспертиз по спорам о признании завещания недействительным.

Таким образом, можно утверждать, что развитие судебной экспертизы в рамках гражданского судопроизводства связано как с совершенствованием ее организационно-процессуальных аспектов, так и с разработкой новых видов и более активным использованием традиционных видов экспертных исследований.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский Кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 2001. — № 5. — Ст. 410.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002. — № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002.
3. *Марухно В. М.* Посмертная экспертиза в вопросах недействительности завещания // Общество и право. — 2011. — № 5.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 г. № 23 «О судебном решении» (с изменениями и дополнениями от 23.06.2015 г.) // Российская газета. — № 3374. — 26.12.2003.
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 № 11 (ред. от 09.02.2012) «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» // Российская газета. — № 140. — 02.07.2008.
6. Судебная экспертиза: Справочник. — 3-е изд., исправ. и доп. — М.: РАП, 2014.

*Николаева И. А.*¹

Влияние Конституционного Суда Российской Федерации НА ГРАЖДАНСКОЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Аннотация: Конституционный Суд РФ как судебный орган конституционного контроля наделен полномочиями, значительно отличающимися от полномочий других российских судов.

Ключевые слова: акты КС РФ, позитивное правотворчество, источник права.

В научной литературе судебные акты Конституционного Суда Российской Федерации (далее — КС РФ) часто характеризуются как источник права. Так, по мнению Мелихова А. И., решения КС РФ могут быть правовыми источниками, но только для конституционного права. В иных отраслях КС РФ может выступать только как «негативный законодатель». Кроме того, по утверждению автора, установление новых отраслевых норм возможно только посредством реализации КС РФ права законодательной инициативы². Считаю приведенную позицию необоснованной. Во-первых, право законодательной инициативы ограничено рамками вопросов ведения самого КС РФ. В связи с этим можно сказать, что КС РФ способен влиять только на конституционное право, но не на иные правовые отрасли. Во-вторых, как показывает практика, акты КС РФ на самом деле содержат нормы не только конституционного, но и иных отраслей, в том числе гражданского процессуального права.

Например, КС РФ по жалобам граждан вынес Постановление от 01.03.2012 г. № 5-П³ (далее — Постановление № 5), содержащее в себе нормы абз. 2 ст. 215, абз. 2 ст. 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации⁴ (далее — ГПК РФ), устанавливающие в то время обязанность суда

¹ НИКОЛАЕВА Ирина Александровна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. В. Войтович, заведующая кафедрой гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² См.: Мелихов А. И. Правовые позиции Конституционного Суда как источник конституционного права // Российский судья. — 2005. — № 8. — С. 3–4.

³ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 01.03.2012 № 5-П «По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 215 и абзаца второго статьи 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан Д. В. Барабаша и А. В. Исхакова» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

⁴ См.: Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

приостановить производство по делу в связи с реорганизацией юридического лица. КС РФ в данном деле, разъяснив правовую природу и последствия реорганизации юридического лица в форме присоединения, основываясь на действующих нормах Арбитражного процессуального кодекса о праве суда приостановить производство по делу в связи с реорганизацией юридического лица и принципе юридического равенства, признал оспариваемые заявителями нормы неконституционными. Постановление № 5 стало основанием для внесения изменений в ст. ст. 215 и 216 ГПК РФ Федеральным законом от 22.04.2013 г. № 61-ФЗ⁵ (далее — Федеральный закон № 61).

В приведенном случае КС РФ, посредством своих «негативных полномочий», обратил внимание российского законодателя на необходимость внести изменения в гражданский процессуальный закон. Акт КС РФ стал основанием для новаций гражданского процессуального законодательства. Однако какими нормами руководствовались суды до начала действия ГПК РФ в новой редакции? Постановление № 5 вступило в законную силу 01.03.2012 года, а Федеральный закон № 61 — лишь 03.05.2013 года, то есть более чем через год. Поэтому можно сказать, что в течение года суды должны были пользоваться Постановлением № 5 как источником права. Это обстоятельство подтверждается судебной практикой.

Например, Постановление КС РФ № 5 приведено в Апелляционном определении Хабаровского краевого суда от 26.10.2012 г. по делу № 33–6672⁶, в подтверждение неправомерности довода частной жалобы об обязанности суда приостановить производство по делу. Данное постановление и его отдельные правовые позиции используются судами и после внесения соответствующих изменений в ГПК РФ. Например, в Апелляционном определении Пермского краевого суда от 06.04.2015 г. по делу № 33–3149⁷ Постановление № 5 приводится в обоснование неправомерности довода подателя жалобы о том, что суд должен был приостановить производство по делу в связи со смертью истца. Выраженная в Постановлении № 5 правовая позиция о принципе равенства, согласно которой гражданское судопроизводство, осуществляемое арбитражными и судами общей юрисдикции, в своих принципах и основных чертах должно быть сходным для

⁵ См.: Федеральный закон от 22.04.2013 № 61-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации и статью 143 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

⁶ См.: Апелляционное определение Хабаровского краевого суда от 26.10.2012 по делу № 33–6672 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

⁷ См.: Апелляционное определение Пермского краевого суда от 06.04.2015 по делу № 33–3149 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

этих судов, приводится в Апелляционном определении Владимирского областного суда от 13.05.2014 года по делу № 33–1535/2014⁸.

Таким образом, акты КС РФ до изменений в гражданском процессуальном законодательстве становятся непосредственным и единственным источником гражданского процессуального права. Они не утрачивают статус источника права и после законодательных преобразований, поскольку остаются в силе и используются судами общей юрисдикции при рассмотрении и разрешении конкретных дел.

Поэтому можно сделать вывод, что КС РФ, признавая нормативный правовой акт неконституционным, выступает не только как «негативный», но и как «позитивный правотворец». Хочется особо заострить внимание на том, что КС РФ является именно правотворцем, а не законотворцем⁹. Право и закон нетождественны друг другу и «соотносятся как сущность и явление»¹⁰, как содержание и форма. Помимо закона российское право выражено в иных формах. Так, Мирошник С. В. говорит о том, что деятельность КС РФ привела в появлении новой формы права¹¹. Кроме того, известно, что единственным законодательным органом в Российской Федерации является Федеральное Собрание. Следовательно, поскольку российским законотворцем является только Федеральное Собрание, а судебные акты КС РФ являются одной из правовых форм наравне с законом, то целесообразнее по отношению к КС РФ пользоваться понятием «правотворец».

«Позитивное правотворчество» КС РФ охватывает собой его «негативную деятельность». Так, Кучин М. В. подчеркивает позитивность актов КС РФ, основываясь на следующих обстоятельствах: «негативный акт КС РФ» вызывает такие же последствия, как принятие правового акта; обязательность актов КС РФ для всех субъектов и действие на всей территории Российской Федерации; законодательно закрепленное требование о незамедлительном опубликовании актов КС РФ в официальных источниках, что аналогично для нормативных актов¹². Мы же добавим, что «позитивность» актов и отдельных правовых

⁸ См.: Апелляционное определение Владимирского областного суда от 13.05.2014 по делу № 33–1535/2014 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

⁹ См.: Мелихов А. И. Указ. соч. — С. 3–4.

¹⁰ См.: Фархутдинов Л. И. Соотношение понятий права и закона в контексте языка философии // Ученые записки Казанского университета. Серия «Гуманитарные науки». — 2012. — № 1. — Т. 154. — С. 215.

¹¹ См.: Мирошник С. В. Источник права и форма права: соотношение понятий // Проблемы в российском законодательстве. — 2013. — № 5. — С. 35.

¹² См.: Кучин М. В. Нормотворческая деятельность судебных органов Российской Федерации и судебный прецедент // Право и политика. — 2000. — № 5. — С. 4–14.

позиций КС РФ следует из того, что суды и иные правоприменители активно используют их в обоснование своей позиции.

Основываясь на вышеизложенном, можно сделать вывод о том, что КС РФ при осуществлении своих полномочий по отношению к гражданскому процессуальному законодательству в целом выступает как «позитивный правотворец». Важными для гражданского процессуального законодательства являются следующие полномочия КС РФ: проверка конституционности законов, входящих в систему гражданского процессуального законодательства, а также не вступивших в силу международных договоров, устанавливающих правила гражданского судопроизводства; толкование Конституции, которая тоже входит в систему гражданского процессуального законодательства. Судебные акты, выносимые в результате осуществления вышеуказанных полномочий, — постановления и определения — являются одним из видов форм гражданского процессуального права и одним из его источников.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Кучин М. В.* Нормотворческая деятельность судебных органов Российской Федерации и судебный прецедент // *Право и политика.* — 2000. — № 5.
2. *Мелихов А. И.* Правовые позиции Конституционного Суда как источник конституционного права // *Российский судья.* — 2005. — № 8.
3. *Мирошник С. В.* Источник права и форма права: соотношение понятий // *Проблемы в российском законодательстве.* — 2013. — № 4.
4. *Фархутдинов Л. И.* Соотношение понятий права и закона в контексте языка философии // *Ученые записки Казанского университета. Серия «Гуманитарные науки».* — 2012. — № 1. — Т. 154.
5. Постановление Конституционного Суда РФ от 01.03.2012 № 5-П «По делу о проверке конституционности абзаца второго статьи 215 и абзаца второго статьи 217 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами граждан Д. В. Барабаша и А. В. Исхакова» // *Официальный сайт СПС «Консультант Плюс»* — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).
6. Апелляционное определение Хабаровского краевого суда от 26. 10.2012 по делу № 33–6672 // *Официальный сайт СПС «Консультант Плюс»* — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).
7. Апелляционное определение Владимирского областного суда от 13.05.2014 по делу № 33–1535/2014 // *Официальный сайт СПС «Консультант Плюс»* — www.consultant.ru (дата обращения 16.02.2017).

*Новохатка И. С.*¹

СПЕЦИФИКА УЧАСТИЯ СОТРУДНИКОВ МЧС РОССИИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ В КАЧЕСТВЕ СПЕЦИАЛИСТОВ И ЭКСПЕРТОВ

Аннотация: В гражданском процессе, при рассмотрении определённых категорий гражданских дел, в качестве эксперта или специалиста требуется привлечение сотрудников МЧС России. В данной статье рассмотрена специфика их участия.

Ключевые слова: МЧС России, эксперт, специалист, участие.

Министерство Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий — современное, хорошо оснащённое государственное ведомство. Профессионализм российских спасателей признан во всём мире и по сей день продолжает совершенствоваться, свидетельство чему — десятки и сотни спасённых жизней ежедневно.

Наше общество представляет собой динамичную, постоянно изменяющуюся систему, и современные реалии определяют дополнительную область деятельности для сотрудников МЧС — в ряде случаев они призваны обеспечивать нормальное функционирование судебного процесса, в частности — по гражданским делам, выступая в качестве экспертов и специалистов. Эксперты и специалисты в гражданском процессе являются лицами, содействующими осуществлению правосудия². Специалисты могут реализовывать данную функцию в двух формах: во-первых, непосредственно содействуя суду в осуществлении какого-либо процессуального действия, либо, во-вторых, с помощью оказания справочно-консультационной помощи по вопросам, для получения исчерпывающих ответов на которые проведение исследования не обязательно.

Эксперты же, в свою очередь, осуществляют исследование³ на научной основе представленных судом объектов, основная цель которого — получение информации касаясь фактов, играющих важную роль в правильном разрешении того или иного дела. Данное исследование осуществляется в установленном

¹ НОВОХАТКА Илья Сергеевич, курсант 3 курса факультета экономики и права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет Государственной противопожарной службы МЧС России» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет Государственной противопожарной службы МЧС России», кандидат педагогических наук).

² Треушников М. К. Гражданский процесс. Учебник. — М.: ИД «Городец», 2018. — С. 51.

³ Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2001 № 73-ФЗ (от 08.03.2015 № 23-ФЗ).

законом процессуальном порядке и с обязательным соблюдением в процессуальном законе⁴ правил.

Стоит отметить, что с точки зрения гражданского права экспертное заключение невозможно отнести ни к одному из известных объектов гражданских прав, соответственно, у него нет стоимости. В экспертном заключении наиболее ценным является содержащаяся в нем информация, которую подготовил специалист-эксперт. Но самое интересное, что, несмотря на детальную регламентацию порядка проведения экспертиз, экспертное заключение не имеет для суда заранее установленной силы и оценивается наряду с другими доказательствами⁵.

В большинстве случаев сотрудники МЧС России привлекаются в качестве специалистов или экспертов в категориях гражданских дел, связанных с оценкой материального ущерба от пожара или от действий, непосредственно связанных с тушением пожара или проведением аварийно-спасательных работ (проливка помещений, спиливание дверей, резка автомобилей для деблокирования пострадавших и т. д.). Данная тенденция обусловлена тем, что перечисленные виды деятельности включают в себя множество аспектов, усложняющих несведущему в данном направлении человеку объективную оценку их применения. Сотрудник МЧС России, постоянно осуществляющий работу с нормативными документами и инструкциями, регламентирующими деятельность пожарно-спасательных подразделений, напротив, способен четко и ясно в установленном законом порядке дать пояснения по интересующим суд вопросам.

Производство экспертиз, осуществляемое судебными экспертами МЧС России, занимает особое место в широком спектре задач, стоящих перед подразделениями Государственной противопожарной службы. В высших учебных заведениях по подготовке кадров для МЧС России данному направлению уделяется особое внимание. Помимо специальной подготовки, будущие судебные эксперты получают знания в области правовых дисциплин, в том числе в гражданском и в гражданском процессуальном праве⁶.

Исходя из всего вышесказанного, можно сделать вывод о том, что в ближайшей перспективе — сотрудник МЧС России, привлекаемый для проведения судебных экспертиз и дачи заключений в качестве

⁴ Приказ МЧС РФ от 19.08.2005 № 640 «Об утверждении Инструкции по организации и производству судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях и экспертных подразделениях федеральной противопожарной службы» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 28.11.2005 № 7210).

⁵ Муталиева Л. С. Организационно-правовые основы проведения судебно-медицинских экспертиз по делам о пожарах. Научная статья // Научно-аналитический журнал «Право. Безопасность. Чрезвычайные ситуации». — № 4(37). — 2017. — С. 74.

⁶ Судебная экспертиза. Программа высшего образования. Электронная информационно-образовательная среда СПб УПС МЧС России.

специалиста, — высококлассный профессионал, имеющий достойный багаж знаний в области юриспруденции, способный надлежащим образом выполнять задачи по разрешению гражданско-правовых споров, тем самым содействуя осуществлению правосудия в нашей стране.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Треушников М. К.* Гражданский процесс. Учебник. — М.: ИД «Городец», 2018.
2. Федеральный закон «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2001 № 73-ФЗ (от 08.03.2015 № 23-ФЗ) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_31871/ (дата обращения 26.02.2018).
3. Приказ МЧС РФ от 19.08.2005 № 640 «Об утверждении Инструкции по организации и производству судебных экспертиз в судебно-экспертных учреждениях и экспертных подразделениях федеральной противопожарной службы» (Зарегистрировано в Минюсте РФ 28.11.2005 № 7210) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_56759 (дата обращения: 26.02.2018).
4. *Муталиева Л. С.* Организационно-правовые основы проведения судебно-медицинских экспертиз по делам о пожарах., Научная статья // Научно-аналитический журнал «Право. Безопасность. Чрезвычайные ситуации». — № 4(37). — 2017.
5. Судебная экспертиза. Программа высшего образования. Электронная информационно-образовательная среда СПб УГПС МЧС России // URL: <https://edu.igps.ru/vysshee-obrazovanie/sudebnaya-ehkspertiza-400503> (дата обращения: 26.02.2018).

Орлов Ю. К.¹

ПЕРСПЕКТИВЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О НАДЗОРНОМ ПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В настоящей статье рассматриваются перспективы совершенствования производства по проверке вступивших в законную силу судебных актов судов общей юрисдикции в гражданском процессе России и проблемы его соотношения с международными стандартами.

Ключевые слова: надзорное производство, судоустройственная система, Европейский Суд по правам человека, международные стандарты.

Эффективность проверки судебных актов во многом зависит от институционального устройства внутри национальной судебной системы. Смысл институционального устройства заключается в возможности последовательного перехода дела от суда нижестоящей инстанции к суду вышестоящей инстанции. При этом следует учитывать, что общепризнанной оптимальной моделью институционального устройства является трехступенчатая система, сущность которой изложена в Рекомендации N R (95)5 относительно введения в действие и улучшения функционирования систем и процедур обжалования по гражданским и торговым делам, принятой КМСЕ 7 февраля 1995 г.²

Согласно этой Рекомендации вопросы судебного спора должны разрешаться на уровне суда первой инстанции, которому и представляются все возможные претензии, факты и доказательства. Между тем, должна существовать возможность контроля за любым решением нижестоящего суда первой инстанции со стороны вышестоящего суда второй инстанции. Что же касается суда третьей инстанции, то в Рекомендации он определяется как суд, развивающий право, способствующий единообразному толкованию и применению закона. Причем обращение к суду третьей инстанции рассматривается как исключительное, допускаемое не по всем делам, а по таким, которые «заслуживают третьего судебного рассмотрения», и при условии, что эти дела уже прошли слушания в судах двух инстанций³. Иными словами, судебное решение судов первой и второй инстанций должно иметь известную «устойчивость» и может

¹ ОРЛОВ Юрий Константинович, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. А. Нахова, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² См.: Терехова Л. А. Система пересмотра судебных актов в механизме судебной защиты. — М.: Волтерс Клувер, 2007. — 320 с. — С. 47.

³ Там же.

быть проверено лишь в исключительных и редких случаях, не содержащих субъективного элемента и основанных на строго определенных правилах⁴, поскольку избыточная инстанционность системы проверки судебных актов нижестоящих судов, безусловно, подрывает основы легитимности судебного акта как окончательного и тем самым снижает общественное доверие к правосудию.

Вместе с тем, несмотря на рекомендательный характер документа, иерархическая судоустройственная система судебных учреждений большинства зарубежных стран носит именно трехинстанционный характер. Соответственно, гражданский процесс может проходить три инстанции: первую инстанцию, где гражданские дела рассматриваются по существу; апелляционную инстанцию, осуществляющую проверку судебных актов, не вступивших в законную силу; кассационную инстанцию, проверяющую судебные акты, вступившие в законную силу. Характерная для постсоветских стран и присущая современному российскому судоустройству надзорная инстанция в процессуальном законодательстве западных стран отсутствует⁵.

Однако Россия достаточно открыто показала, что намерена строить свою собственную судебную систему, отличающуюся от традиционных представлений о судоустройстве большинства государств, но при этом учитывая общепринятые нормы международного права и в то же время пользуясь гибкостью положений Рекомендации № R (95)5, что требует максимально взвешенного подхода к реформированию инстанционной системы.

При этом современное состояние российской судебной системы, в рамках которой и проверка в кассационном порядке, и проверка в надзорном порядке представляют собой проверку вступивших в законную силу судебных актов, вполне обоснованно вызывает упрек в избыточности проверочных инстанций. Надзорный механизм, допускающий неоднократную проверку вступивших в законную силу судебных постановлений, не согласуется с нормой ч. 4 ст. 15 Конституции РФ, а также с позицией ЕСПЧ, и соответственно, нуждается в дальнейшем реформировании⁶.

Вместе с тем на сегодняшний день разработан проект Концепции единого Гражданского процессуального кодекса. В частности, он предусматривает слияние ГПК РФ и АПК РФ, а также КАС РФ. Основной целью разработки Концепции является обеспечение доступного и справедливого правосудия, осуществляемого в разумные сроки с соблюдением процессуальных норм

⁴ См.: Анишина В. И., Назаренко Т. Н. Реализация принципа правовой определенности в российской судебной системе // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. — 2013. — № 2 (33). — С. 40–47.

⁵ См.: Слепченко Е. В. Гражданское судопроизводство: проблемы единства и дифференциации. — СПб: Юридический центр Пресс, 2011. — С. 231.

⁶ Там же.

компетентными и независимыми судьями, гарантированное исполнение судебных актов, повышение эффективности судопроизводства⁷. В этой связи вопрос о перспективах совершенствования проверочных производств становится особенно актуальным.

Особого внимания в контексте обсуждения представленной Концепции определенно заслуживает институт надзорного производства, поскольку мнения о целесообразности его сохранения расходятся. Одни авторы полагают, что в настоящее время создана лишь видимость «процессуальности» путем установления конкретных сроков, этапов надзорной деятельности, но без изменения сущности этого института. Поэтому заинтересованные лица обречены многие годы находиться в состоянии неопределенности относительно судьбы дела, что, в свою очередь, противоречит критерию эффективности и не соответствует понятию «защита»⁸.

Сторонники данного подхода полагают, что суд, осуществляющий проверку вступивших в законную силу судебных актов, должен быть один, и это должен быть высший кассационный суд — ВС РФ. Критерии его деятельности и полномочия в своей основе должны иметь нынешнее надзорное производство, однако от института надзорного производства в обозримой перспективе лучше отказаться.

Такой подход к построению кассационной инстанции существенно повышает ее роль и значение, делает ее логичным завершением трехинстанционной судебной системы, где каждая из инстанций имеет свои строго определенные, не пересекающиеся друг с другом, цели, задачи, полномочия. В конечном счете, это позволит создать эффективную судебную систему, являющуюся, с одной стороны, экономичной с точки зрения времени и средств, затрачиваемых на осуществление судопроизводства, а с другой — нацеленной на защиту прав и законных интересов граждан и организаций.

Другие авторы считают, что упразднить институт надзорного производства нецелесообразно даже в случае кардинального реформирования кассационного производства⁹. Так, например, В. М. Жуйков полагает, что упразднение института надзорного производства в судах общей юрисдикции не только нецелесообразно, но и недопустимо, так как лишит возможности лиц, права которых существенно нарушены вступившими в законную силу судебными

⁷ См.: *Далбаева Н. Н.* Реформа системы обжалования в свете перспективы единства процессы // Сборник межд. науч.-практ. конференции: «Защита частных прав: проблемы теории и практики», март 2015 / Под ред. Н. П. Асланян, Ю. В. Виниченко. — Иркутск: БГУЭП, 2015. — С. 63–72.

⁸ См.: *Слепченко Е. В.* Указ. соч. — С. 260.

⁹ См.: *Рябин П. А.* Перспективы развития законодательства о судах общей юрисдикции в Российской Федерации // Российское правосудие. — 2008. — №11. — С. 50–51.

постановлениями, на судебную защиту. Вместе с тем, по его мнению, необходимы принципиальные изменения в регулировании не только надзорного производства, но и проверочных производств нижестоящих судебных инстанций¹⁰.

По мнению А. Т. Боннера, институт проверки судебных актов в порядке надзора, несмотря на все его недостатки, необходим, поскольку при разрешении гражданских дел суды все еще допускают значительное количество ошибок. Что же касается судов кассационной инстанции, то в силу целого комплекса причин значительная часть этих ошибок ими не исправляется. При этом он отмечает, что ссылки противников сохранения института судебного надзора на позицию ЕСПЧ связаны с недостаточным уяснением сущности этой позиции, а порой носят откровенно спекулятивный характер. Ведь на самом деле ЕСПЧ критически относится вовсе не к отмене ошибочных судебных постановлений, а к необоснованным отменам законных судебных постановлений, осуществляемых по инициативе государственных структур¹¹.

Таким образом, объединяющим фактором среди сторонников сохранения надзорного производства является его необходимость внутри инстанционного построения судебной системы. Такая необходимость объясняется следующими причинами: небольшой срок для обжалования судебных актов в апелляционном и кассационном порядке, который может быть по различным причинам пропущен; апелляционное и кассационное обжалование не всегда обеспечивает исправление судебной ошибки; вступивший в законную силу судебный акт может оказаться незаконным; необходимо обеспечить единообразие в применении закона¹².

В конечном счете, проверка вступивших в законную силу судебных актов в порядке надзора рассматривается как дополнительная гарантия защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций, но, вместе с тем, требующая кардинальных преобразований.

В связи с этим следует отметить, что прообразом надзорного производства в судах общей юрисдикции стало арбитражно-процессуальное законодательство, в рамках которого обращение в надзорную инстанцию признано ЕСПЧ эффективным средством правовой защиты¹³.

Принимая во внимание изложенное, можно сделать вывод, что сохранение надзорного производства целесообразно только в случае его кардинального

¹⁰ См.: Перспективы надзорного производства в России. Комментарии экспертов // Закон. — 2007. — № 3. — С. 18–26.

¹¹ См.: Там же.

¹² См.: *Слепченко Е. В.* Указ. соч. — С. 254.

¹³ Информация о решении ЕСПЧ от 25.06.2009 по делу «ООО «Линк Ойл СПБ» (ООО Link Oil SPB) против России» (жалоба № 42600/05) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. — 2009. — № 11.

реформирования и соотношения с другими инстанциями при принятии единого кодифицированного акта гражданского судопроизводства. Прообразом такого реформирования должны стать нормы АПК РФ в редакции, действовавшей до 06 августа 2014 г., регулирующие производство по проверке вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов в порядке надзора. В противном случае институт проверки судебных актов в порядке надзора не вполне вписывается в классическую и апробированную временем систему судопроизводства, существующую на сегодняшний день в большинстве зарубежных стран.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Информация о решении ЕСПЧ от 25.06.2009 по делу «ООО «Линк Ойл СПб» (ООО Link Oil SPB) против России» (жалоба № 42600/05) // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. — 2009. — № 11.
2. *Анишина В. И., Назаренко Т. Н.* Реализация принципа правовой определенности в российской судебной системе // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. — 2013. — № 2 (33).
3. *Далбаева Н. Н.* Реформа системы обжалования в свете перспективы единства процессы // Сборник межд. науч.-практ. конференции: «Защита частных прав: проблемы теории и практики», март 2015 / Под ред. Н. П. Аслаяна, Ю. В. Виниченко. — Иркутск: БГУЭП, 2015.

*Осипова А. В.*¹

ПРЕДСТАВЛЕНИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ В СУД АПЕЛЛЯЦИОННОЙ ИНСТАНЦИИ

Аннотация: Данная статья поможет рассмотреть проблемы представления доказательств по гражданским делам в суд апелляционной инстанции.

Ключевые слова: апелляционное производство, дополнительные (новые) доказательства, уважительные причины, злоупотребление правом, рассмотрение дела по правилам суда первой инстанции.

Апелляционное производство по гражданским делам, согласно действующему законодательству, является факультативной, самостоятельной стадией судебного процесса по гражданским делам, основанной на апелляционной жалобе, представлении, проводимой с целью проверки законности и обоснованности решения суда первой инстанции, не вступившего в законную силу².

Поскольку решение суда уже принято судом первой инстанции на основании представленных доказательств, то возникает ряд проблем по представлению дополнительных доказательств в ходе рассмотрения дела в суде апелляционной инстанции.

Согласно абз. 2 ч. 1 ст. 327.1 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ) дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. О принятии новых доказательств суд апелляционной инстанции выносит определение³.

Из вышеуказанного следует, что лицо может представить дополнительные доказательства в суд апелляционной инстанции только в том случае, если соблюден принцип добросовестности при представлении доказательств и если лицо обоснует невозможность их представления в суде первой инстанции.

¹ ОСИПОВА Александра Витальевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — С. С. Демченко, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² См.: Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

³ См.: Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

Хотелось бы отметить, что законодатель не раскрывает понятия дополнительного (нового) доказательства. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2012 года № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции» (далее — Постановление Пленума № 13) раскрывает лишь критерии допустимости представления дополнительных доказательств⁴.

Так, например, помимо основных признаков, присущих доказательствам по гражданским делам, можно выделить основной признак, имеющийся у дополнительного (нового) доказательства, а именно непредставление, неприобщение его к материалам дела и неисследование судом первой инстанции при вынесении судебного решения. Уважительность причин непредставления доказательства по делу и добросовестность его представления (не злоупотребление правом) в суд апелляционной инстанции, указанные в Постановлении Пленума № 13, являются условиями для принятия доказательства в суде апелляционной инстанции⁵.

Как было указано ранее, в ст. 327.1 ГПК РФ говорится о представлении дополнительных доказательств лицами, участвующими в деле, тогда как Постановление Пленума № 13 разъясняет право на представление доказательств лицом, подавшим апелляционную жалобу. Ни в ГПК РФ, ни в Постановлении Пленума № 13 не указано право представления дополнительных доказательств по делу лицами, не привлеченными к участию в деле судом первой инстанции, права которых затрагиваются принятым судебным решением.

Как следует из судебной практики, документы, которые были представлены для обоснования возражений на апелляционную жалобу, в основном принимаются и исследуются судом апелляционной инстанции по существу, что противоречит принципу состязательности сторон. Однако законом не запрещено представлять доказательства в обоснование своих возражений на возражения другой стороны⁶.

⁴ Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу РФ (Манылов И. Е.) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

⁵ См.: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.06.2012 № 13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующих производство в суде апелляционной инстанции» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

⁶ См.: Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 25.04.2016 № 33-8794/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

Для решения указанной проблемы, на мой взгляд, следует конкретизировать, что является дополнительным (новым) доказательством, и внести понятие в ГПК РФ. Так, можно сформулировать следующее понятие дополнительного (нового) доказательства как доказательства, не приобщенного к материалам дела и не исследованного судом первой инстанции, по причинам, не зависящим от лица, представившего данное доказательство, и признание этих причин судом апелляционной инстанции уважительными, при отсутствии злоупотребления правом указанного лица.

Существует также проблема обоснования и оценки уважительности причин непредставления доказательств в суд первой инстанции.

Уважительные причины для принятия дополнительных (новых) доказательств по делу установлены в абз. 5 п. 28 Постановления Пленума № 13. В данном абзаце раскрыты только причины, зависящие от неправомерных действий суда либо от принятого судом решения. Однако в нем не указано на существование иных причин, зависящих, например, от неумышленных действий лиц, участвующих в деле, или от незнания о существовании указанных документов (такая причина указана в Рекомендациях Комитета Министров Совета Европы)⁷.

Согласно Апелляционному определению Санкт-Петербургского городского суда от 18 января 2017 года № 33–452/2017 по делу № 2–4717/2016 в ходе рассмотрения апелляционной жалобы судом было установлено, что сторона по делу в указанную дату находился на приеме врача-терапевта, ему был поставлен диагноз, в связи с чем, он не мог явиться в судебное заседание 24 августа 2016 года, по итогам которого было вынесено обжалуемое решение, в связи с чем судебная коллегия считает возможным принять документы в качестве доказательств, признав причину их непредставления суду первой инстанции уважительной⁸.

Итак, уважительных причин непредставления доказательств в суд первой инстанции множество, поэтому обоснование и критерии оценки каждого из них разные. Закрепление в законодательстве определенных критериев, на мой взгляд, невозможно, однако, в абз. 5 п. 28 Постановления Пленума № 13, следует также указать: «причины, зависящие от неумышленных действий лиц, участвующих в деле, о доказательствах не было известно при рассмотрении дела судом первой инстанции».

⁷ См.: Рекомендация Комитета министров Совета Европы от 28 февраля 1984 г. № R (84) 5 «Комитет министров — государствам-членам относительно принципов гражданского судопроизводства, направленных на совершенствование судебной системы» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

⁸ См.: Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 18.01.2017 № 33–452/2017 по делу № 2–4717/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

Кроме этого существует мнение о закреплении таких уважительных причин непредставления доказательств, как рассмотрение дела в отсутствие лица, не извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, а также непривлечение лица к участию в деле, интересы которого затрагиваются вынесенным решением⁹.

Так, например, согласно Апелляционному определению Санкт-Петербургского городского суда 14 ноября 2016 года № 33–23177/2016 по делу № 2–4135/2014 в ходе рассмотрения апелляционной жалобы судом было установлено, что М. не участвовал в рассмотрении дела судом первой инстанции, вследствие чего он был лишен возможности представления доказательств в обоснование имеющихся у него возражений по заявленным исковым требованиям, в связи с чем принял новые доказательства по делу¹⁰.

На мой взгляд, данные причины можно не включать в установленный Постановлением Пленума № 13 перечень, поскольку они являются основаниями для отмены решения суда согласно ч. 4 ст. 330 ГПК РФ и для перехода к рассмотрению дела по правилам суда первой инстанции, в связи с чем судом подлежат принятию, исследованию и оценке все относимые и допустимые доказательства независимо от причин их непредставления в суд первой инстанции¹¹.

Следует также отметить, что лицо, участвующее в деле, может представить в суд апелляционной инстанции доказательство, имеющее большое значение для дела, но согласно установленному правилу не может обосновать уважительность непредставления указанного доказательства ввиду добросовестного заблуждения в его значимости для дела и осознания своей ошибки только после вынесения решения.

В случае непринятия судом такого доказательства препятствует правильному рассмотрению дела и нарушению принципа судебной и юридической истинности, поскольку апелляционное судопроизводство, в первую очередь, направлено на проверку законности и обоснованности решения суда первой инстанции.

Таким образом, необходимо внесение изменений в абз. 2 ч. 1 ст. 327.1 ГПК РФ и изложить её в следующей редакции: «Суд апелляционной инстанции оценивает имеющиеся в деле, а также дополнительно представленные доказательства.

⁹ См.: *Шакитъко Т. В.*, Представление доказательств по гражданским делам в суд апелляционной инстанции // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

¹⁰ См.: Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 14.11.2016 № 33–23177/2016 по делу № 2–4135/2014 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

¹¹ См.: Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

Дополнительные доказательства принимаются судом апелляционной инстанции, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными. В случае, если лицом не будут обоснованы указанные причины непредставления доказательств в суд первой инстанции, а представленные суду апелляционной инстанции доказательства будут иметь первостепенное значение для разрешения дела, и судом будет установлено отсутствие в действиях лица злоупотребления правом, то данные доказательства подлежат принятию судом апелляционной инстанции. О принятии новых доказательств суд апелляционной инстанции выносит определение».

На основании вышеизложенного можно сделать вывод о том, что ограничение, установленное законодателем на представление доказательств в суд апелляционной инстанции, с одной стороны, ограничивает злоупотребление лицами, участвующими в деле, своими правами, а с другой стороны, приводит к проблеме нарушения принципов справедливости и препятствует правильному рассмотрению дела.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 18.01.2017 № 33–452/2017 по делу № 2–4717/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).
2. Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 14.11.2016 № 33–23177/2016 по делу № 2–4135/2014 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).
3. Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 25.04.2016 № 33–8794/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 21.03.2018).

*Павленко И. В.*¹

ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ НЕОПРЕДЕЛЕННОГО КРУГА ЛИЦ КАК ЭЛЕМЕНТ ЗАЩИТЫ ПРОКУРОРОМ ПУБЛИЧНЫХ ИНТЕРЕСОВ

Аннотация: В данной статье рассмотрены проблемы толкования правовой категории «защита интересов неопределенного круга лиц» как элемент защиты прокурором публичных интересов. Проведенным исследованием имеющихся подходов научной литературе дано собственное толкование анализируемого понятия.

Ключевые слова: гражданский процесс, прокурор, органы государственной власти, публичный интерес, защита, ГПК РФ.

В гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации (далее — ГПК РФ) законодателем закреплены общие нормы об участии органов государственной власти и прокурора в гражданском процессе, но вместе с тем не используется такая правовая категория, как «публичный интерес», однако же данное понятие упоминается в других статьях кодекса, и при этом его содержание не раскрывается.

Не углубляясь в рассмотрение вопроса относительно терминологической составляющей «публичных интересов» и соотношения с иными правовыми категориям, сразу отметим, что, на наш взгляд, публичный интерес как предмет судебной защиты представляет собой субъективную оценочную категорию, содержание которой определяется судебными органами при рассмотрении конкретного дела, в общем виде определяемую как осознанная потребность, обусловленная конкретным положением общества в государстве. Публичный интерес представляет собой родовое понятие к терминам «общественный», «государственный интерес», право на защиту которых представлено прокурору в рамках гражданского процесса. При этом данные правовые категории уже подразделяются на следующие виды: государственный интерес представляет собой интересы публично-правовых образований, а общественный интерес — интересы неопределенного круга лиц и интересы граждан, особо нуждающихся в правовой и социальной защите.

В частности, наибольший интерес представляет рассмотрение такого элемента общественных интересов, как интересы неопределенного круга лиц.

¹ ПАВЛЕНКО Илья Владиславович, магистрант 1 курса Санкт-Петербургского юридического института (филиала) ФГКОУВО «Академия Генеральной прокуратуры Российской Федерации» (научный руководитель — Н. А. Васильчикова, заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин, доктор юридических наук, профессор, старший советник юстиции).

Содержание самого понятия «общество» рассматривается как круг людей, объединенных общностью положения, происхождения, интересов², то есть круг людей как определенный, так и неопределенный. И в случае с кругом неопределенным речь необходимо вести о таком количестве, установить которое невозможно в силу объективных причин. Данная позиция, относительно рассмотрения определенного (значительного) и неопределенного круга лиц выражена и Высшими судебными инстанциями³. И предметом исков в защиту неопределенного круга лиц являются некие общие блага (ценности), что позволяет говорить о том, что защита интереса неопределенного круга лиц представляет собой частный случай его защиты в гражданском процессе.

А указанное выше дает нам все основания рассматривать защиту интересов значительного круга лиц как частный случай защиты публичных интересов, ведь нельзя оспаривать и присутствие в данном случае интереса частного, что уже говорит о трансформации привычной нам процессуальной формы защиты публичных интересов в новую форму — защиту частно-публичных интересов.

Как отмечает Чугурова Т. В., проявление частного характера защиты выражается в возможности персонифицировать взыскание каждому лицу, состоящему в группе. А публичный — во множественности участников, которая уже носит социальный характер⁴.

Интересно, что гражданское процессуальное законодательство не упоминает о защите интереса значительного круга лиц. При этом ФЗ «О прокуратуре РФ» в п. 4 ст. 27 предусматривает возможность обращения прокурора в защиту прав и свобод значительного числа граждан, что налицо показывает непоследовательность законодателя. Определение на законодательном уровне возможности защиты прав значительного числа граждан показало бы значимость для государства общесоциальной сущности самого массового нарушения таких прав, что уже представляет собой публичность.

Легальное определение понятия «неопределенный круг лиц» в законе также отсутствует, хотя данное словосочетание используется законодателем часто, потому и в научной литературе предлагаются различные подходы к его определению.

Так, Н. С. Батаева под неопределенным кругом лиц понимает количественно не установленный, но предположительно многочисленный состав потенциальных истцов, не позволяющий привлечь к участию в процессе всех пострадавших

² Юридический словарь / Под ред. А. Н. Азрилияна. — М.: Институт новой экономики, 2007. — С. 414.

³ Определение Верховного Суда РФ от 24.08.2007 г. по делу № 77-В07-10 // СПС «Консультант Плюс».

⁴ Чугурова Т. В. Процессуальные формы защиты публичных интересов в российском праве. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — Тамбов, 2007. — С. 14.

от действий (бездействий) одного и того же ответчика, объединенных общностью предмета и основания иска⁵.

Ранее И. В. Решетникова и В. В. Ярков предлагали при определении иска в защиту неопределенного круга лиц применять критерий количества участников (не менее сорока граждан)⁶.

О. Г. Патуева отмечала, что характерным для защиты прав, свобод и интересов неопределенного круга лиц является то, что защищается публично-правовой интерес многочисленной группы лиц, персональный состав которой неизвестен; на ответной стороне выступает общий для всех ответчик; для защиты частноправовых интересов каждому потерпевшему лицу необходимо обратиться с отдельным требованием в суд⁷.

Высшие судебные инстанции основывают свое мнение в вопросе разграничения понятий «значительное число граждан» и «неопределенный круг лиц» на возможности установления, персонификации круга носителей. Верховным Судом РФ даны неоднократные разъяснения, что понятия «значительное число граждан» и «неопределенный круг лиц» не равнозначны, так как «...в первом случае есть возможность в исковом заявлении указать фамилию, имя, отчество, место жительства каждого из истцов, каждый из них индивидуально должен быть извещен судом о времени и месте судебного заседания» и «названные обстоятельства отсутствуют в случае предъявления иска в защиту неопределенного круга лиц, поскольку их невозможно индивидуализировать, то есть четко определить»⁸.

Но в данном толковании имеется небольшая правовая неточность, которая состоит в том, что ГПК РФ не предусматривает возможности привлечения к участию в деле в качестве истцов ни, как выразился Верховный Суд РФ, круга лиц, ни отдельных лиц. Привлечены в качестве участвующих в деле лиц могут быть лишь соответчики (ч. 2 п. 3 ст. 40 ГПК), а также третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора (п. 1 ст. 43 ГПК).

Интересна изменившаяся практика Верховного суда РФ по рассмотрению подобных споров.

Так, например, определением Верховного Суд РФ было отменено определение нижестоящего суда по иску прокурора об обязанности провести специальную

⁵ Батаева Н. С. Судебная защита прав и интересов неопределенного круга лиц. Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1998. — С. 61.

⁶ Решетникова И. В., Ярков В. В. Защита прав неопределенного круга лиц в гражданском процессе // В сб.: Судебная реформа: проблемы гражданской юрисдикции. — Екатеринбург, 1996. — С. 92.

⁷ Патуева О. Г. Неопределенный круг лиц: некоторые вопросы реализации права на обращение в суд // 2017, URL: <http://xn-7sbbaj7auwnffhk.xn-p1ai/article/23419>.

⁸ Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. — 2008. — № 2. — С. 5–13.

оценку условий труда рабочего места в защиту неопределенного круга лиц с обоснованием, что трудовые отношения в соответствии с ТК РФ возникают между работником и работодателем на основании трудового договора, а потому лица, которые не заключили трудовой договор с работодателем, не могут быть отнесены к числу работников, и, следовательно, до поступления на работу их права не могут быть нарушены⁹.

В другом определении Верховного Суда РФ по аналогичному делу было также отмечено, что права на безопасные условия труда нарушаются ответчиками только в отношении конкретных работников, занимающих должность «техник», и круг лиц, в защиту которых подано заявление прокурора, является определенным¹⁰.

Данная позиция, на наш взгляд, является в корне неверной со стороны логики и противоречащей ранее принятым Верховным Судом РФ решениям.

Анализируя указанные случаи, можно прийти к выводу о ненадлежащей оценке судьями ситуаций, при которых нарушаются права и законные интересы круга лиц. Если не проводится специальная оценка условий труда, то это нарушает права не только тех, кто работает на предприятии в данный момент, но и любого, кто будет там работать завтра и через год.

Как отмечает А. В. Крайнова, неопределенность группы лиц имеет значение для суда в том смысле, что рассматривается нарушенное право потенциальных истцов без необходимости их установления и привлечения в процесс, пресекается противоправная деятельность ответчика без индивидуализации каждого истца. Важным фактором для суда должно являться то обстоятельство, что состав этой группы подвержен текучести, персональной изменчивости¹¹. Таким образом, неопределенный круг лиц надлежит рассматривать как некую абстрактно представляемую юридическую конструкцию (фикцию), специально смоделированную для случаев, когда нарушение закона затрагивает интересы больших групп лиц, определить состав которых не представляется возможным. И следует также отметить, что неопределенный круг лиц невозможно индивидуализировать количественно в силу различных причин, так как любые попытки

⁹ Определение Верховного Суда РФ от 20.11.2017 г. по делу № 25-КГ17-28 // СПС «Консультант Плюс».

¹⁰ Определение Верховного Суда РФ от 04.12.2017 г. по делу № 25-КГ17-19 // СПС «Консультант Плюс».

¹¹ Крайнова А. В. Проблемы защиты неопределенного круга лиц в гражданском процессе // Вестник ПензГУ. — 2017. — № 2 (17). — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-zaschity-neopredelennogo-kruga-lits-v-grazhdanskom-protseesse>.

использовать в данном понятии определенное число субъектов являются произвольными и субъективными, а не правовыми¹².

На основе проведенного анализа следует отметить, что защита в гражданском процессе в настоящее время прав и законных интересов неопределенного круга лиц осуществляется органами прокуратуры посредством публичного иска (заявления) прокурора, представляющего собой универсальную процессуальную форму защиты прав и законных интересов группы лиц, состав которой невозможно определить в силу различных причин, характеризующуюся особым предметом защиты (публичный интерес); универсальным субъектом, обладающий правом подачи указанного иска (прокурор) и особым процессуальным порядком осуществления распорядительных действий¹³.

Толкование же понятия «неопределенный круг лиц», на наш взгляд, необходимо производить с помощью критерия возможности предвидения состава группы лиц применительно к любому отдельно взятому моменту во времени.

Устранению возникших пробелов могло бы способствовать принятие Постановления Пленума Верховного суда, в котором должно быть дано исчерпывающее определение понятия «неопределенный круг лиц», которое исключило бы разностороннее толкование данного термина. Также, на наш взгляд, видится необходимость законодательного закрепления защиты прокурором прав и законных интересов значительного числа граждан, так как защита публичного интереса проявляется в возрастающей в связи с этим социальной напряженности, частноправовой характер конфликта становится небезразличным для государства в силу его общесоциальной сущности.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Батаева Н. С.* Судебная защита прав и интересов неопределенного круга лиц. Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1998.
2. *Крайнова А. В.* Проблемы защиты неопределенного круга лиц в гражданском процессе // Вестник ПензГУ. — 2017. — № 2 (17). — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemu-zaschity-neopredelennogo-kruga-lits-v-grazhdanskom-protseesse>.
3. *Патусева О. Г.* Неопределенный круг лиц: некоторые вопросы реализации права на обращение в суд // 2017. — URL: <http://xn-7sbbaj7auwnffhk.xn-p1ai/article/23419>.
4. *Решетникова И. В., Ярков В. В.* Защита прав неопределенного круга лиц в гражданском процессе // В сб.: Судебная реформа: проблемы гражданской юрисдикции. — Екатеринбург, 1996.

¹² *Эрделевский А. М.* О неопределенном круге лиц в гражданском процессе // Вестник Академии Генеральной Прокуратуры РФ. — 2014. — № 1. — С. 11.

¹³ *Соколова О. Г.* Неопределенный круг лиц: некоторые вопросы реализации права на обращение в суд // Вестник СГЮА. — 2016. — № 6 (113). — URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/neopredelennyj-krug-lits-nekotorye-voprosy-realizatsii-prava-na-obraschenie-v-sud>.

5. *Чугурова Т. В.* Процессуальные формы защиты публичных интересов в российском праве. Автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — Тамбов, 2007.
6. *Эрделевский А. М.* О неопределенном круге лиц в гражданском процессе // Вестник Академии Генеральной Прокуратуры РФ. — 2014. — № 1.
7. Юридический словарь / Под ред. А. Н. Азрилияна. — М.: Институт новой экономики, 2007.

*Парфенова И. Г.*¹

ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ И РОЛЬ СУДА КАК СУБЪЕКТА ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В настоящей статье раскрывается роль и значимость суда как неотъемлемой части гражданского судопроизводства, проведен анализ полномочий и вытекающих из них обязанностей суда по осуществлению процессуальной деятельности.

Ключевые слова: суд, значимость правосудия, государство, правосудие, судебное решение, гражданские правоотношения.

При определении роли и значения суда в регулировании гражданских правоотношений следует обратиться к ст. 5 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — ГПК РФ), в которой регламентировано правило, согласно которому правосудие по гражданским делам, подведомственным судам общей юрисдикции, осуществляется только этими судами по правилам, установленным законодательством о гражданском судопроизводстве².

Таким образом, суд является не только участником гражданских процессуальных правоотношений, но и обязательной составляющей гражданского судопроизводства, его неотъемлемой частью.

Правосудие осуществляется именем Российской Федерации, что подчеркивает властные полномочия суда. Судебная деятельность полностью регламентирована и ограничена нормами закона, судебной практикой, процессуальными сроками, что фактически является одной из основных составляющих обеспечения прозрачности и доступности правосудия. Особое положение суда как субъекта гражданских процессуальных правоотношений определяется принципами законности, осуществления правосудия только судами, независимости судей, равенства всех перед законом и судом, принципа состязательности, закрепленными в Конституции РФ³.

¹ ПАРФЕНОВА Ирина Георгиевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — А. А. Насиковская, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, судья).

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002.

³ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. — 04.08.2014. — № 31.

Инициирование судебной деятельности регламентировано ст. 4 ГПК РФ, согласно которой суд возбуждает гражданское дело по заявлению лица, обратившегося за защитой своих прав, свобод и законных интересов, то есть необходимо отметить пассивную роль суда, заключающуюся в невозможности самостоятельно возбуждать гражданские дела по инициативе суда. Не только рассмотрение гражданского дела, но и само его возбуждение несут в себе заявительный характер, независимо от вида гражданского судопроизводства. Данное правило отражает принцип диспозитивности в гражданском судопроизводстве.

Сегодня гражданский процесс от и до регламентирован нормами ГПК РФ, в связи с чем у суда отсутствует необходимость проявления какой-либо процессуальной инициативы, за исключением некоторых процессуальных действий, предусмотренных законодательством.

По мнению А. Н. Бондаря, разумная активность суда способствует осуществлению принципа состязательности и равноправия сторон. Руководя гражданским процессом, суд разъясняет его участникам их права и обязанности, оказывает содействие в реализации их прав, создает условия для всестороннего исследования необходимых доказательств, установления юридически значимых обстоятельств дела, принимает иные меры, необходимые для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. Для этого суд должен быть наделен определенными властными полномочиями, предполагающими совершение определенных действий и принятие решений, уравнивающих социальный статус сторон, а также для оказания содействия сторонам, не способным в равной мере использовать свои процессуальные права (например, в силу юридической неграмотности)⁴.

В исследовании вопроса процессуального положения суда интересной представляется точка зрения О. П. Чистяковой, придерживающейся научного взгляда о двойственной природе процессуального положения суда, вытекающего из его субъективного права и корреспондирующей ему обязанности перед государством по выполнению своих функций как органа, призванного защитить права и законные интересы граждан и общества в целом, независимо от волеизъявления лиц, участвующих в деле. Согласно данной теории, активные полномочия суда рассматриваются как процессуальная обязанность суда, предусмотренная законодателем. По мнению О. П. Чистяковой, такой подход позволяет выявить конкретные цели и задачи, поставленные законодателем, поскольку последний, устанавливая официальные обязанности суда, не только полностью

⁴ Бондарь А. Н. Равноправие сторон — конституционный принцип гражданского и арбитражного процесса // Арбитражный и гражданский процесс. — 2005. — № 11. — С. 2–7.

регламентировал процессуальную деятельность, но и закрепил за судом возможность действия на свое усмотрение (дискреционные полномочия)⁵.

Как верно отмечает А. Ф. Воронов, главенствующая роль суда — это не отдельный принцип гражданского процессуального права, а допустимое законом исключение из принципа диспозитивности⁶. В данном случае речь идет о нормах, позволяющих распоряжаться субъективными правами участников процесса не их носителям, а также о нормах, ограничивающих такое распоряжение указанными правами волей суда. Например, ст. 59 ГПК РФ гласит, что суд принимает только те доказательства, которые имеют значение для рассмотрения и разрешения дела по существу. В данном случае законодатель декларирует усмотрение суда на удовлетворение или отказ в удовлетворении ходатайства о принятии доказательств, в зависимости от относимости к конкретному делу.

По мнению автора, отступление от принципа диспозитивности действительно необходимо, поскольку зачастую проявление инициативы и активной позиции суда требуется для ускорения и повышения качества гражданского процесса, что связано с низким уровнем правового воспитания граждан.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что властные полномочия суда выражаются в совокупности его прав и обязанностей по осуществлению процессуальной деятельности. Суд, являясь органом власти, занимает центральное, обособленное место среди субъектов гражданских процессуальных правоотношений и наделен компетенцией по осуществлению правосудия в защиту прав и законных интересов субъектов нарушенного права.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 15,19,118.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 10.08.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002. — Ст. 5.
3. *Бондарь А. Н.* Равноправие сторон — конституционный принцип гражданского и арбитражного процесса // Арбитражный и гражданский процесс. — 2005. — № 11.
4. *Воронов А. Ф.* Гражданский процесс: эволюция диспозитивности. — М., 2007.
5. *Чистякова О. П.* Проблема процессуальной активности суда в гражданском процессе Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — М., 1997.

⁵ *Чистякова О. П.* Проблема процессуальной активности суда в гражданском процессе Российской Федерации: автореф. дисс. ... канд. юрид. наук. — М., 1997. — С. 8–9.

⁶ *Воронов А. Ф.* Гражданский процесс: эволюция диспозитивности. — М., 2007. — С. 14–17.

*Пискарева А. С.*¹

ЭЛЕКТРОННАЯ ПЕРЕПИСКА КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ И ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССАХ

Аннотация: В статье автор рассматривает актуальные проблемы применения такого средства доказывания, как электронная переписка в арбитражном и гражданском процессах. Перечисляет возможные способы, к которым можно прибегнуть для придания юридической силы электронной переписке, а также анализирует судебную практику, отражающую отношение судов к данному доказательству в каждом конкретном случае.

Ключевые слова: электронная переписка, доказательства, арбитражный процесс, гражданский процесс.

Из всех возможных электронных средств доказывания одним из наиболее интересных представляется электронная переписка, возможность использования которой закрепляют Арбитражный процессуальный кодекс (далее — АПК РФ) (п. 3 ст. 75, п. 2 ст. 89)² и Гражданский процессуальный кодекс (далее ГПК РФ) (п. 1 ст. 71)³. О ней и хотелось бы рассказать в данной работе.

Электронный обмен информацией посредством переписки только начал активно набирать обороты в деятельности людей, возможно, поэтому научных трудов, освещающих проблемы данного средства доказывания, не много.

Под электронным сообщением понимается информация, переданная или полученная пользователем информационно-телекоммуникационной сети⁴. И ГПК РФ, и АПК РФ относят электронную переписку к письменным доказательствам. Важна в данном случае не форма — материальное выражение

¹ ПИСКАРЕВА Анастасия Сергеевна, студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы очной формы обучения (очный юридический факультет) ФБГОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. В. Ефимова, доцент кафедры гражданского и административного судопроизводства ФБГОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37800/ (дата обращения 5.03.2018).

³ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 30.10.2017) // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения 5.02.2018).

⁴ Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.11.2017) // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/co№s_doc_LAW_221952 (дата обращения 5.02.2018).

на одном из традиционных носителей, а содержание — сама информация, выраженная в символах, которую суд может принять и в электронном, и в распечатанном виде. Представляется, что электронное сообщение не относится к электронным документам, если оно не заверено электронной подписью (законодатель официально не разграничивает их, но это видно в определении «электронного сообщения», даваемом в Приказе Казначейства России от 03.11.2010 № 287⁵).

В связи с этим возникает *проблема* допустимости электронной переписки как доказательства о нарушении прав заинтересованной стороны и проблема ее надлежащего оформления и предоставления. Существует несколько способов придания электронной переписке юридической силы, увеличивающей внимание суда к ней.

Во-первых, возможно привлечение нотариуса (ст. 102 «Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»⁶), такие случаи наиболее распространены в судебной практике⁷, но важно, чтобы обращение к нотариусу осуществилось до начала процесса (в случае несоблюдения этого условия доказательство признается недопустимым). Очень важно верно выполнить процедуру составления протокола осмотра почтового ящика. В нем должно содержаться описание каждого шага нотариуса. Обязательно указываются — устройство, с помощью которого осуществляется вход в электронный ящик (интересен тот факт, что в случае использования устройства с «пиратским» программным обеспечением суд может признать предоставленное доказательство полученным с нарушением закона (п. 3 ст. 64 АПК РФ, п. 2 ст. 55 ГПК РФ)); логин и пароль, используемые для входа (несмотря на то, что пароль защищает электронный ящик от свободного доступа к нему посторонних лиц, в протоколе он обязательно должен быть указан. Почтовый информационный ресурс позволяет пользователю в любой момент изменить пароль входа в электронный ящик, поэтому

⁵ Приказ Казначейства России от 03.11.2010 № 287 (ред. от 27.02.2015) «Об утверждении Инструкции по делопроизводству в центральном аппарате Федерального казначейства» // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/co№s_doc_LAW_236996/ (дата обращения 5.02.2018).

⁶ «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462–1) (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.07.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/co№s_doc_LAW_287252/ (дата обращения 5.02.2018).

⁷ Например: Определение ВАС РФ от 23.04.2010 № ВАС-4481/10 по делу № А40–25561/09–62–228, Постановление Восьмого арбитражного апелляционного суда от 16.05.2016 № 08АП–2900/2016, Апелляционное определение Верховного суда Республики Мордовия от 19.06.2012 по делу № 33–947/5708АП–2902/2016, 08АП–5675/2016 по делу № А70–4257/2015 // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.consultant.ru/co№s/cgi/o№li№e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

после составления протокола у нотариуса заявитель может поменять пароль, что не влияет на достоверность описываемых нотариусом сведений⁸), затем нотариус описывает содержание каждого из писем. Протокол осмотра сообщений может составляться и на основе информации, содержащейся в мобильном устройстве. Нотариус также устанавливает информацию о мобильном устройстве; желательно, о его владельце; описывает свой «путь» до электронного письма и его содержание. Что интересно, суд при рассмотрении спора должен указывать на необходимость нотариального удостоверения переписки, если ответчик не уклоняется от доказывания и предоставляет иное удостоверение⁹.

Во-вторых, возможно обращение к провайдеру (если он управляет сервером и такое условие имеется в договоре о предоставлении услуг); если обращения не было или оно не подтверждено документально, суд считает доказательство недопустимым¹⁰.

В-третьих, не исключено участие эксперта, как человека, способного оценить возможность приобщения электронной переписки к делу, чье заключение учитывается судом в качестве доказательства¹¹. Нельзя исключать и договорное решение данного вопроса. Так, стороны при заключении соглашения могут предусмотреть возможность использования электронных сообщений как средства доказывания в судебном процессе. При этом важно договориться об используемых электронных адресах сторон (как правило, они наличествуют в реквизитах, в документах, на официальном сайте), т. к. в случае использования неоговоренных адресов доказательство будет недопустимым¹², в случае, если из письма нельзя будет установить отправителя/адресата, — аналогично¹³; о юридических действиях, которые можно совершать посредством электронной

⁸ *Бегичев А. В.* Электронные доказательства и способы их фиксации нотариусом // URL: <http://отрасли-права.рф/article/2742> (дата размещения статьи 07.05.2015).

⁹ Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 02.12.2014 № 33–19549/2014 по делу № 2–5342/2014 // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://www.cоN°sultaN°t.ru/coN°s/cgi/oN°liN°e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹⁰ Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 03.05.2007 № 09АП-5004/2007-ГК по делу № А40–73688/06–134–563 // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://www.cоN°sultaN°t.ru/coN°s/cgi/oN°liN°e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹¹ Решение Арбитражного суда г. Москвы от 21.08.2009 по делу № А40–13210/09–110–153 // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://www.cоN°sultaN°t.ru/coN°s/cgi/oN°liN°e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹² Апелляционное определение Московского областного суда от 20.01.2016 по делу № 33–1675/2016 // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://www.cоN°sultaN°t.ru/coN°s/cgi/oN°liN°e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹³ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 03.06.2014 по делу № А33–15050/2013 // Доступ из СПС «Консультант Плюс». — URL: <http://www.consultant.ru/coN°s/cgi/online.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

переписки; о способах заверения определенных действий. Суды подчеркивают значимость договорного условия о допустимости электронной переписки в судебной практике (например, в данном постановлении¹⁴ переписка была признана недопустимым доказательством, т. к. договор обязывал стороны обмениваться уведомлениями и сообщениями в письменной «осязаемой» форме; или в данном¹⁵: «Переписка сторон по электронной почте может быть признана доказательством <...>, если возможность передачи такого результата в электронном виде предусмотрена в договоре»). Важно, чтобы электронная переписка велась между уполномоченными лицами (в данном постановлении¹⁶ переписка велась между неуполномоченными лицами, поэтому суд решил, что она не является фактом, подтверждающим исполнение условий договора об оказании согласованных в договоре услуг), полномочия лица, согласовавшего условия, могут вытекать из обстановки, в которой он действовал¹⁷.

В пользу фактического согласования возможности использования электронной переписки может свидетельствовать длительное взаимодействие сторон договора электронной почты с направлением по ней различных документов¹⁸ (факт взаимодействия будут доказывать конклюдентные действия)¹⁹.

Суды часто не принимают неподписанную электронной подписью электронную переписку, хотя против этого есть как минимум два возражения: (1: такое требование не установлено ГК РФ (п. 2 ст. 434 ГК РФ), который является основным документом в области договорного права, 2: перечень допустимых доказательств является открытым (ч. 2 ст. 64 АПК РФ)).

Так, можно прийти к выводу, что электронная переписка принимается судом как допустимое доказательство при соблюдении определенных условий.

¹⁴ Постановление ФАС Поволжского округа от 21.05.2014 по делу № А55-4896/2013 // СПС «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/co№s_doc_LAW_236996/ (дата обращения 5.02.2018).

¹⁵ Постановление ФАС Дальневосточного округа от 05.08.2014 № Ф03-3226/2014 по делу № А73-12821/2013 // СПС «Консультант Плюс» — URL: <http://www.co№sulta№t.ru/co№s/cgi/o№li№e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹⁶ Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 18.04.2016 № 10АП-1549/2016 по делу № А41-58699/15 // СПС «Консультант Плюс» — URL: <http://www.co№sulta№t.ru/co№s/cgi/o№li№e.cgi> (дата обращения 5.02.2018).

¹⁷ Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 18.02.2011 № А33-3344/2010// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.co№sulta№t.ru/co№s/cgi/o№li№e.cgi> (дата обращения 5.03.2018).

¹⁸ Постановление Арбитражного суда МО от 16.03.2015 № Ф05-1388/2015// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.co№sulta№t.ru/co№s/cgi/o№li№e.cgi> (дата обращения 5.03.2018).

¹⁹ *Бычков А. И.* Динамика договорных правоотношений // Экономико-правовой бюллетень. — 2016. — № 10. — 160 с.

Немаловажной является проблема доступа третьих лиц к электронной переписке. В случае, например, взлома электронного ящика будет не просто доказать непричастность к последствиям стороны, которой он принадлежит. Не ясно также, какие доказательства будут допустимы в данном случае (так, например, служебная записка инженера-программиста директору обществу не будет считаться допустимым доказательством неисправности почты²⁰). Представляется, что допустимым доказательством непричастности должна считаться совокупность обстоятельств: время и место отправления электронного сообщения, свидетельские показания, немедленное извещение другой стороны о неправомерно отправленном сообщении или о взломе почты.

Таким образом, как видно из вышеописанных примеров, в настоящее время электронная переписка активно используется в качестве доказательства, при этом она должна быть надлежаще оформлена (обычная распечатка электронной переписки, присутствующая в материалах дела, не может являться допустимым доказательством, поскольку не отвечает требованиям ст. 71 ГПК РФ²¹). Она менее надежна в доказательственном плане, нежели электронный документ, имеющий факсимильную подпись, однако существует ряд действий, позволяющих наделить ее юридической значимостью. Стороны должны предусматривать в договоре возможность использования электронной переписки, направляемой по оговоренным адресам, а также особо охранять электронную почту от возможного внешнего доступа, уведомлять незамедлительно о взломе.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Ворожбит С. П.* Электронные средства доказывания в гражданском и арбитражном процессе: автореф. дис. ... канд. юр. наук. — СПб., 2011.
2. *Бычков А. И.* Динамика договорных правоотношений // Экономико-правовой бюллетень. — 2016. — № 10.
3. *Скворцов Д. И.* Как придать электронной переписке юридическую силу // Электронный ресурс: <https://pravorub.ru> 26.11.2017.
4. *Простова А.* Электронная переписка: можно ли использовать ее как доказательство в суде? // Ваш партнер-консультант. — 2016. — № 37 (9653). Электронный ресурс: <https://www.eg-online.ru> 26.11.2017.

²⁰ Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 10.02.2016 № 17АП-18980/2015-АК по делу № А50-15699/2015// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.coi.ru/coi/s/cgi/o/line.cgi>.

²¹ Апелляционное определение Московского городского суда от 10.10.2016 по делу № 33-39871/2016, Апелляционное определение Московского городского суда от 28.10.2015 по делу № 33-35712/2015, Апелляционное определение Московского городского суда от 14.04.2015 по делу № 33-12430/15// Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.coi.ru/coi/s/cgi/o/line.cgi> (дата обращения 5.03.2018).

5. *Бегичев А. В.* Электронные доказательства и способы их фиксации нотариусом // URL: <http://отрасли-права.рф/article/2742> (дата размещения статьи 07.05.2015).
6. *Шалькова О. А.* Обеспечение нотариусом доказательств, размещенных в сети интернет // Правопорядок: история, теория, практика. — 2017. — № 1(2).

*Пулькина И. А.*¹

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ С УЧАСТИЕМ МЧС РОССИИ ПО ДЕЛАМ О ВОЗМЕЩЕНИИ УЩЕРБА ИМУЩЕСТВУ В РЕЗУЛЬТАТЕ ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ СИТУАЦИЙ

Аннотация: В статье рассмотрены особенности доказательств по делам о возмещении ущерба имуществу в результате чрезвычайных ситуаций. Проанализирована судебная практика по гражданским делам.

Ключевые слова: доказательства, имущественный вред, утрата имущества.

Нормативное регулирование порядка, размера и условий возмещения ущерба имуществу в результате чрезвычайных ситуаций осуществляется на основе огромного количества правовых актов как федерального, так и местного уровня. Но основными из них всё-таки являются: Конституция РФ, Федеральный Конституционный закон от 30 мая 2001 г. № 3-ФКЗ «О чрезвычайном положении», Федеральный закон от 21 декабря 1994 г. № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», Гражданский кодекс РФ, Указ Президента РФ от 10 января 2000 г. № 24 «О концепции национальной безопасности РФ», Постановление Правительства РФ от 30 декабря 2003 г. № 794 «О единой государственной системе предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций», Конституции и Уставы субъектов РФ и других законов и подзаконных актов.

В статье 1064 ГК РФ закреплено принципиальное положение, что вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред. Законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Данное положение в статье 18 напрямую закрепляет и ФЗ от 21.12.1994 г. № 68 «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», где сказано, что каждый гражданин имеет право на возмещение ущерба, причиненного его здоровью и имуществу вследствие ЧС.

Существует несколько необходимых условий для получения гражданином возмещения имущественного вреда вследствие ЧС. Во-первых, это включение его в списки пострадавших, которые имеют право на получение компенсаций, в данном случае имеют значение следующие юридические факты: проживание

¹ ПУЛЬКИНА Ирина Александровна, студентка 3 курса ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России», кандидат педагогических наук).

и регистрация в доме, пострадавшем в результате стихийного бедствия², отсутствие в собственности других жилых помещений³, причинение ему соответствующего ущерба и доказанность утраты имущества. Во-вторых, необходимо предоставление акта обследования жилого помещения и имущества пострадавших граждан. Если граждане не согласны с каким-либо решением, будь то отказ на возмещение вреда, недостаточный размер выплат или бездействие органов власти, они имеют право на разрешение данных вопросов в исковом порядке.

Особенности доказательств в гражданском процессе связаны именно с тем, какие обстоятельства и факты подлежат доказыванию. Каждая из сторон действует в своих интересах и, следовательно, приводит огромное количество аргументов в свою пользу. Стоит отметить, что бремя доказывания обстоятельств, с которыми лицо несогласно, полностью лежит на нем. Отказ о включении граждан в списки потерпевших возлагается на государственный орган, решение которого обжалуется.

Рассмотрим процесс доказывания по каждому факту, имеющему принципиальное значение для разрешения данной категории дел.

Во-первых, как было сказано выше, это следующие юридические факты: постоянное проживание или регистрация в доме, пострадавшем в результате стихийного бедствия. На основании анализа судебной практики по данной категории дел можно сделать следующие выводы, что в судебном заседании обязательны установка данного факта и включение его доказательства в выносимое решение. В качестве доказательства суды принимают: выписки из домовых книг, технические паспорта на индивидуальный жилой дом, свидетельство о государственной регистрации права, справку, выданную администрацией МО, подтверждающую факт регистрации права собственности или постоянного проживания. В теории также выделяют следующие допустимые доказательства: справки квартальных комитетов, документы об уплате обязательных платежей (налога на землю, налога на имущество), документы об уплате коммунальных платежей, справки из образовательных учреждений, поликлиник, показания свидетелей и иные доказательства, позволяющие сделать достоверный вывод о постоянном проживании пострадавшего в определенном месте⁴. Однако в судебной практике подобные случаи не встречались.

² Разъяснение начальника Управления жилищной политики и жилищного фонда Государственного комитета РФ по строительству и жилищному комплексу от 27 сентября 2002 г.

³ Государственного комитета РФ по строительству и жилищно-коммунальному комплексу в своем письме от 12 сентября 2002 г.

⁴ *Козырь Е. Н.* (судья Верховного суда Республики Адыгея). Возмещение ущерба, причиненного имуществу граждан в связи со стихийными бедствиями.

В решении по делу 2–33/2011 М-12/2011 от 09 февраля 2011 г. представитель ГУ МЧС России по республике Дагестан ссылается на то, что справка о составе семьи, выданная администрацией, и домовая книга, представленные истцом в деле, не являются доказательствами, подтверждающими требования истца. Но суд не принимает данные доводы во внимание.

Также в решении по делу № 2–786 /2011 от 17 октября 2011 Zubovo-Полянский районный суд Республики Мордовия дает разъяснение, по которому документами, подтверждающими принадлежность им утраченного жилого помещения на праве собственности, являются: свидетельство о государственной регистрации права или выписка из похозяйственной книги о принадлежности жилого дома на праве собственности, свидетельство о праве на наследство жилого помещения или иной документ, подтверждающий право собственности на жилое помещение.

Вторым важным фактом доказывания признается причинение жилью соответствующего ущерба и доказанность утраты имущества.

Согласно выработанной судебной практике по делам данной категории в гражданском процессе в подтверждение вышеизложенного факта предоставляется один из следующих документов: комиссионный акт обследования домостроения, техническое заключение по результатам визуального обследования жилого дома, акт экспертизы технического состояния объектов, пострадавших в результате чрезвычайной ситуации, акт обследования жилого дома работником, акт обследования утраченного имущества первой необходимости, акт обследования пострадавшего имущества в результате чрезвычайной ситуации, акт комиссии на муниципальном уровне, заключение по определению стоимости ущерба поврежденного объекта недвижимости. На мой взгляд, данные документы обладают одной правовой характеристикой, а отсутствие единой практики их наименования является существенной проблемой для правоприменения. Также стоит заметить, что согласно решению по делу 2–739/2014 М-719/2014 от 17.12.14 года повторное обследование дома было поручено закрытому акционерному обществу «Атом», т. е. негосударственной организацией, не подведомственной федеральным и местным органам исполнительной власти, что запрещено законодательством некоторых регионов, например, в республике Дагестан⁵. В итоге данный акт был признан недопустимым доказательством.

Также не стоит забывать, что доказательствами по данной категории дел могут служить, в том числе, и свидетельские показания, если это позволяет установить достоверность каких-либо фактов. Например, по делу о возмещении вреда от лесного пожара свидетели пояснили, что пожарные цистерны прибыли на место вовремя, место пожара не покидали и делали все возможное

⁵ Поручение Правительства республики Дагестан от 02.04.2010 года № 19–11.

для ликвидации пожара, в итоге момент невыполнения подразделениями ГПС МЧС России своих обязанностей доказан не был. Или же иные документарные подтверждения. Например, в этом же деле были предоставлены копии листов журнала центрального пункта пожарной связи, которые подтвердили выезд на пожар 8 автоцистерн.

В заключение хотелось бы сказать, что система доказательств по делам указанной категории выработана в достаточно большом объеме, но все же более эффективному рассмотрению дел будет способствовать принятие Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при рассмотрении дел о возмещении ущерба гражданам, пострадавшим в результате чрезвычайных ситуаций.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Козырь Е. Н.* (судья Верховного суда Республики Адыгея). Возмещение ущерба, причиненного имуществу граждан в связи со стихийными бедствиями // URL: vs.adg.sudrf.ru/modules.php?name=press_dep&op=4&did=27 (дата обращения 23.02.2018).
2. Компенсация ущерба за утраченное имущество вследствие чрезвычайных ситуаций. — URL: klerk.ru/law/articles/320825/ (дата обращения: 23.02.2018).

*Саматова Е. В.*¹

ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ЭКСПЕРТА КАК УЧАСТНИКА ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Аннотация: В статье анализируется процессуальное положение эксперта как участника гражданского судопроизводства. Описаны его права и обязанности. Проанализированы требования, которые предъявляются к эксперту как участнику гражданского судопроизводства.

Ключевые слова: эксперт, судебная экспертиза, заключение эксперта.

Заключение эксперта — это достаточно сложное комплексное доказательство, являющееся результатом исследования, которое проводится по поручению суда. Исследование проводится лицом, которое обладает определенными специальными познаниями и имеет необходимую квалификацию. Это лицо называется экспертом. Процессуальные отношения эксперта и суда определяются перечнем требований к эксперту и его профессиональной подготовке².

В случае своего назначения эксперт наделяется правами и обязанности согласно Гражданско-процессуальному кодексу РФ (далее — ГПК РФ)³. Законом указано, что «эксперт (судебно-экспертное учреждение) не вправе отказаться от порученной им судом экспертизы по мотивам отказа стороны от предварительной оплаты экспертизы»⁴.

В обязанности эксперта входит:

- принятие к производству экспертизы, порученной судом, и проведение исследования представленных документов и материалов;
- дача обоснованного и объективного заключения по поставленным перед ним вопросам и направление его в суд, назначивший экспертизу;
- явка по вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответы на вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением;
- в случае необходимости эксперт направляет в суд мотивированное сообщение о невозможности подготовки заключения;

¹ САМАТОВА Екатерина Владимировна, магистрант 2 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. В. Войтович, заведующая кафедрой гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Л. В. Тумановой. — М.: Проспект, 2015. — С. 251.

³ Статья 85 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 220. — 20.11.2002.

⁴ Пункт 2 статьи 85 Гражданского процессуального кодекса.

— обеспечение сохранности материалов и документов, представленных эксперту для исследования⁵.

Эксперт не имеет право: самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы; вступать в личные контакты с участниками гражданского процесса, если это может повлечь за собой возникновение сомнения в незаинтересованности в исходе дела; разглашать сведения, ставшие ему известными в связи с проведением экспертизы; сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего; отказаться от проведения порученной им экспертизы в установленный судом срок, мотивируя это отказом стороны произвести оплату экспертизы до ее проведения.

При этом эксперт имеет ряд прав, установленных законодательством. Он имеет право: знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; ходатайствовать перед судом о предоставлении ему дополнительных материалов и документов для исследования; задавать в судебном заседании вопросы лицам, которые участвуют в деле, и свидетелям; «право присутствовать при рассмотрении дела в закрытом судебном заседании при необходимости»⁶; ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов. За неисполнение обязанностей экспертом он может быть привлечен к ответственности.

В ГПК РФ присутствует противоречие. Если назначается комплексная экспертиза, которая поручается нескольким экспертам, то они формулируют общий вывод и излагают его в общем заключении, т. е. в этом случае особого мнения эксперта, который не согласен с какой-то частью заключения, не предусматривается. При назначении же судом комиссионной экспертизы с привлечением двух или более экспертов одной сферы знания ГПК РФ предусматривает помимо общего вывода особое мнение эксперта. Данное противоречие необходимо законодательно урегулировать, склонившись в одну или другую сторону. На наш взгляд, уместнее предусмотреть особое мнение эксперта при назначении любой экспертизы, в которой участвуют несколько экспертов.

К эксперту предъявляется ряд требований, которым он должен отвечать. В качестве эксперта может выступать только физическое лицо, обладающее специальными знаниями. Чтобы стать участником процесса, он должен иметь поручение проведения экспертизы и заключения в определении.

Эксперт подлежит отводу при наличии специально установленных законодательством оснований, что служит гарантией его независимости. Именно

⁵ Герасимов А. В., Данилов Д. Б. Заключение эксперта как доказательство в гражданском процессе // Юрист. — 2015. — № 16. — С. 30.

⁶ Часть 5, ст. 10 Гражданского процессуального кодекса РФ.

поэтому фигуре эксперта, его статусу и профессиональным качествам придается особое значение.

Проектом Федерального закона «О судебно-экспертной деятельности»⁷ (далее — Проект о СЭД) предлагаются новые категории судебных экспертов: судебный эксперт, государственный судебный эксперт и иной судебный эксперт. Фактически хочется разделить сведущих, которым может поручено проведение экспертизы, на три категории:

- 1) государственные сертифицированные судебные эксперты, являющиеся сотрудниками государственных судебно-экспертных организаций;
- 2) сертифицированные лица, которые имеют действующие компетентности, не являющиеся сотрудниками государственных судебно-экспертных организаций;
- 3) лица, не имеющие сертификата, однако имеющие другие документы, которые подтверждают их компетентность и квалификацию.

Необходимо отметить, что в российском законодательстве отсутствует понятие «экспертная организация». В настоящее время проведение экспертизы может быть поручено тому юридическому лицу, которое будет готово провести исследование, необходимое суду, и дать заключение по необходимым вопросам, т. е. любая организация может выступать в качестве экспертной.

Выполнение данного пробела указано в Проекте о СЭД, где под негосударственной судебно-экспертной организацией понимается некоммерческая организация, которая создана в соответствии с российским законодательством, а ее основным видом деятельности является судебно-экспертная деятельность⁸. При этом в ее штате не может быть меньше одного работника, имеющего сертификат. Данное определение является довольно критическим, и многие специалисты находят в нем ряд недостатков. Нам представляется нецелесообразным требовать от негосударственной экспертной организации некоммерческого характера. Проект о СЭД также вводит понятие «сертификация компетентности». Под ней понимается «установление соответствия компетентности физического лица требованиям, предъявляемым при проведении определенного вида судебно-экспертных исследований, и определение уровня его квалификации для осуществления надлежащим образом конкретных действий при производстве судебной экспертизы»⁹. В результате проведения такой сертификации выдается сертификат компетентности. Проводить сертификацию будет федеральный орган

⁷ Проект Федерального закона «О судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (подготовлен Минюстом России) (ред. до внесения в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 22.02.2013) // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=PRJ&n=102984#0>.

⁸ Ч. 2, ст. 13 Проекта о СЭД.

⁹ П. 8, ст. 1 Проекта о СЭД.

исполнительной власти по сертификации компетентности¹⁰. Надо отметить, что введение такого института вызывает критику со стороны как практиков, так и теоретиков.

Таким образом, Проект о СЭД является недоработанной на данный момент версией федерального закона, который нуждается в совершенствовании и конкретизации. Эксперт может быть отведен от участия в процессе в следующих случаях:

- 1) Если участвовал в предыдущем рассмотрении дела в другом качестве (прокурора, секретаря, представителя и т. д.)¹¹;
- 2) Если он является родственником или свойственником любого лица или его представителя, участвующего в деле¹²;
- 3) При наличии заинтересованности в исходе дела и обстоятельств, вызывающих сомнение в его объективности и беспристрастности¹³;
- 4) Если он находился в зависимости от лица, участвующего в деле, или его представителя¹⁴.

Отвод эксперта может быть заявлен участниками дела, по инициативе суда или инициативе самого эксперта.

По нашему мнению, заявлять отвод целесообразно на стадии обсуждения кандидатур эксперта. Однако в гражданских судах отсутствует такая полезная практика, как в арбитражных судах, а именно: направление предварительного запроса эксперту или экспертной организации, которая будет проводить исследование. Помимо этого, если экспертиза поручается государственному экспертному учреждению, то эксперт назначается его руководителем самостоятельно, на свое усмотрение. Таким образом, личность, профессиональные знания и опыт эксперта чаще всего участникам процесса не известны. Данное обстоятельство приводит к тому, что основания для отвода эксперта выявляются несвоевременно, часто уже после дачи им заключения. Это все влечет за собой ряд проблем:

- заключение эксперта отвергается в качестве надлежащего доказательства без исследования содержания данного заключения;
- необходимо будет еще раз назначать экспертизу и оплачивать ее;
- время, затраченное на проведение экспертизы, будет потрачено зря, что приводит к нарушению прав сторон на своевременное и эффективное отправление правосудия.

¹⁰ Часть 4, ст. 17 Проекта о СЭД.

¹¹ П. 1, ч. 1, ст. 16 ГПК РФ.

¹² П. 2, ч. 1, ст. 16 ГПК РФ.

¹³ П. 3, ч. 1, ст. 16 ГПК РФ.

¹⁴ Ч. 1, ст. 18 ГПК РФ.

Чтобы преодолеть такие последствия, необходимо законодательно детализировать процедуру отвода эксперта либо издать разъяснения по вопросам применения законодательства о судебной экспертизе судами общей юрисдикции.

Таким образом, несмотря на то, что права и обязанности эксперта в гражданском процессе урегулированы двумя нормативно-правовыми актами: ГПК и Федеральным законом «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», они нуждаются в дальнейшем совершенствовании. С этой целью можно выдвинуть следующие предложения:

- с целью унификации гражданского и арбитражного процессов включить в ГПК РФ статью «Эксперт», как в АПК РФ;
- предусмотреть право на выражение особого мнения эксперта не только при комиссионной, но и при комплексной экспертизе;
- разработать единую структуру законодательной регламентации института судебной экспертизы при назначении и проведении судебной экспертизы по ГПК и АПК;
- необходимо ввести обязанность суда выносить определение о допуске эксперта в процесс, которое будет устанавливать специальную правоспособность и дееспособность эксперта;
- необходимо ликвидировать противоречия между ГПК и Федеральным законом «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации», так как различные подходы в порядке выбора экспертного учреждения позволяют недобросовестным заинтересованным участникам судопроизводства добиваться назначения судебной экспертизы в «свою» экспертную организацию, что способствует коррупции.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Российская газета. — 2002. — 20 ноября.
2. Федеральный закон от 31.05.2001 № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» // Российская газета. — 2002. — 27 июля.
3. *Воронин С. А.* Процессуальные права и обязанности эксперта в гражданском судопроизводстве // Евразийская адвокатура. 2016. № 2 (21). — URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/protsessualnye-prava-i-obyazannosti-eksperta-v-grazhdanskom-sudoproizvodstve> (дата обращения: 01.03.2017)
4. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / Под ред. Л. В. Тумановой. — М.: Проспект, 2015.
5. *Сахнова Т. В.* Экспертиза в гражданском процессе (Теоретическое исследование): дис. ... д-ра юрид. наук. — Красноярск, 1998.
6. *Чернова М. Н.* Заключение эксперта как доказательство в гражданском и арбитражном процессе. Дис. уч. ст. ... канд. юрид. наук. — М., 2015.

*Сидорина Д. Е.*¹

ОСНОВАНИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ПРОИЗВОДСТВА ИЛИ ОСТАВЛЕНИЯ ЗАЯВЛЕНИЯ БЕЗ РАССМОТРЕНИЯ В ДЕЛАХ О ВОЗВРАЩЕНИИ РЕБЕНКА ИЛИ ОБ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРАВ ДОСТУПА НА ОСНОВАНИИ МЕЖДУНАРОДНОГО ДОГОВОРА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Аннотация: Статья посвящена анализу положений ГПК РФ, закрепляющих основания прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения, а также усовершенствованию законодательства в данной сфере с целью реализации положений Конвенции 1980 г.

Ключевые слова: прекращение производства по делу, оставление заявления без рассмотрения, международное похищение детей, возвращение ребенка, право доступа.

С целью реализации положений Конвенции 1980 г.² в ГПК РФ³ законодателем закреплена процедура рассмотрения судом заявлений о возвращении ребёнка или об осуществлении к нему права доступа. Установление особой процедуры рассмотрения таких заявлений обусловлено социальной значимостью исследуемой категории дел, так как затрагиваются права самого ребенка. Однако гражданское процессуальное законодательство, регулирующее порядок рассмотрения заявлений о возвращении ребёнка или об осуществлении к нему права доступа, является несовершенным, в результате чего на практике нередко возникают проблемы с его применением.

Так, с целью усовершенствования процедуры рассмотрения заявлений о возвращении ребёнка или об осуществлении к нему права доступа необходимо внести дополнения в статьи ГПК РФ, закрепляющие основания прекращения производства по делу или оставления заявления без рассмотрения.

Статья 220 ГПК РФ содержит перечень оснований, при которых суд обязан прекратить производство по делу. Тем не менее, с целью имплементации положений Конвенции 1980 года, в вышеуказанную статью, по нашему мнению,

¹ СИДОРИНА Дарья Евгеньевна, магистрант 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. В. Войтович, заведующая кафедрой гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук, доцент).

² Гагская конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25.10.1980 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. — 19.12.2011. — № 51. — Ст. 7452. (дата обращения: 13.02.2018 г.).

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532. (дата обращения: 13.02.2018 г.).

необходимо внести дополнения. Это обусловлено тем, что, согласно ст. 4 Конвенции 1980 г. ее применение прекращается, когда ребенок достигает возраста 16 лет. Как указано в Пояснительном докладе, «никакое действие или решение, основанное на положениях Конвенции 1980 г. не может быть применено в отношении ребенка после его шестнадцатого дня рождения»⁴. Другими словами, если ребенок достиг указанного возраста, исключается принятие решения судом о его возвращении или осуществлении права доступа, а также совершение определенных действий судебным приставом — исполнителем. Более того, ГПК РФ не содержит императивной нормы о наличии в заявлении о возвращении ребенка или осуществлении прав доступа к нему сведений о самом ребенке, незаконно перемещенном или удерживаемом на территории Российской Федерации, а именно о дате его рождения или предполагаемом возрасте ребенка на момент подачи иска о незаконном перемещении или нарушении прав доступа. Поэтому, в случае получения судом информации в судебном заседании о достижении на момент подачи искового заявления ребенком 16 лет, суд обязан прекратить производство по делу.

Далее рассмотрим основания оставления заявления без рассмотрения. В ст. 222 ГПК РФ закреплены случаи, при которых суд обязан оставить заявление без рассмотрения. Однако, по нашему мнению, данный перечень не является исчерпывающим. В качестве обоснования своей позиции обратимся к абз. 3 ст. 12 Конвенции 1980 г., закрепляющей, что если судебный или административный орган запрашиваемого государства имеет основания полагать, что ребенок перемещен в другое государство, этот орган может приостановить процедуру или отклонить заявление о возвращении ребенка. Это особый случай, когда судебным органом сделан вывод, что ребенок на территории государства, куда он, как полагал заявитель, незаконно перемещен или где незаконно удерживается, к моменту рассмотрения заявления не находится и, следовательно, решение о возвращении ребенка не могло бы иметь никакого эффекта⁵. При наступлении таких последствий только суд государства, где ребенок реально находится, уполномочен решать вопрос о возвращении ребенка в государство постоянного проживания или осуществления прав доступа.

Таким образом, для усовершенствования законодательства в рамках данной процедуры предлагается внести изменения в ГПК РФ:

- ▶ Дополнить ст. 220 ГПК РФ абз. 7: «достижение ребенком на момент подачи заявления о возвращении ребенка или осуществлении прав доступа

⁴ *Perez-Vera E.* Explanatory Report on the 1980 Hague Child Abduction Convention. HCCH Publications: 1982 // <https://assets.hcch.net/upload/expl28.pdf>. — P. 460.

⁵ *Ксенофонтова Д. С., Низамиева О. Н.* Комментарий к гражданскому процессуальному кодексу (продолжение) // Вестник гражданского процесса. — 2016. — № 3. — С. 150.

на основании международного договора Российской Федерации шестнадцати лет»,

- ▶ Дополнить ст. 222 ГПК РФ абз. 8: «если станет известно, что ребенок, в отношении которого подано заявление о его возвращении или осуществлении прав доступа, находится на территории другого государства».

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гагская конвенция о гражданско-правовых аспектах международного похищения детей от 25.10.1980 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. — 19.12.2011. — № 51. — Ст. 7452.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
3. *Perez-Vera E.* Explanatory Report on the 1980 Hague Child Abduction Convention. HCCH Publications: 1982 // <https://assets.hcch.net/upload/expl28.pdf>. — P. 460.
4. *Ксенофонтова Д. С., Низамиева О. Н.* Комментарий к гражданскому процессуальному кодексу (продолжение) // Вестник гражданского процесса. — 2016. — № 3.

*Сомова А. В.*¹

ИСКЛЮЧЕНИЕ ПРИНЦИПА НЕПРЕРЫВНОСТИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: В статье рассматривается обоснованность исключения из гражданского процесса принципа непрерывности судебного разбирательства вступившим в законную силу 30.07.2017 Федеральным законом от 29.07.2017 №260-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации».

Ключевые слова: перерыв в судебном заседании, отложение разбирательства дела, принцип непрерывности, гражданский процесс, судебное заседание.

Принцип непрерывности судебного разбирательства в гражданском процессе России имеет относительно недолгую историю. Впервые указанный принцип был закреплен в ст. 35 Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик 1961 г.² Впоследствии — в гражданских процессуальных кодексах всех республик, в том числе Гражданском процессуальном кодексе РСФСР 1964 г. (далее — ГПК РСФСР). Согласно ст. 146 ГПК РСФСР «судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, кроме времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его слушания суд не вправе рассматривать другие дела»³.

Однако еще до закрепления принципа непрерывности судебного разбирательства на правовом уровне многие ученые считали, что в гражданском процессуальном праве этот принцип фактически существует и суду необходимо им руководствоваться в своей деятельности. По их мнению, на тот период времени и развития судопроизводства данный принцип состоял в том, что внимание суда должно быть сосредоточено на одном деле, пока оно не будет завершено вынесением решения. Поэтому перерывы во время рассмотрения дела возможны только для отдыха, но в перерывах недопустимо рассмотрение других дел, так как

¹ СОМОВА Анастасия Вячеславовна, магистрант 1 курса Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — С. С. Демченко, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Закон СССР от 08.12.1961 «Об утверждении Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик» (утратил силу с 1 февраля 2003 года в связи с принятием Федерального закона от 14.11.2002 №137-ФЗ) // СПС «Консультант Плюс».

³ «Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (утратил силу с 1 июля 2003 года в связи с принятием Федерального закона от 14.11.2002 №137-ФЗ) // СПС «Консультант Плюс».

это будет рассеивать внимание судей. Эта сформировавшаяся в процессуальной теории в 1940–1950-х годов точка зрения затем нашла отражение в законе⁴.

Анализируя количество поступивших за предыдущие годы дел в суды общей юрисдикции и арбитражные суды, соблюдать в полной мере данный принцип было весьма сложно. Так, в 2015 году в суды общей юрисдикции Российской Федерации поступило 15928 860 гражданских дел⁵, а в 2016 году всего гражданских и административных дел и материалов — уже 17839 527⁶. В 2015 году в арбитражные суды субъектов Российской Федерации поступило 1661 220 дел⁷, а в 2016–1696 796 дел⁸.

Существовавший до внесения изменения в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (далее — ГПК РФ) принцип непрерывности в гражданском процессе был закреплен в ч. 3 ст. 157 ГПК РФ и заключался в следующем: «судебное заседание по каждому делу происходит непрерывно, за исключением времени, назначенного для отдыха. До окончания рассмотрения начатого дела или до отложения его разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские, уголовные и административные дела»⁹. При этом нарушение судом принципа непрерывности судебного заседания при рассмотрении дела являлось самостоятельным основанием для отмены постановленного решения до 01.01.2012 года — до исключения главы 40 ГПК РФ¹⁰. Так, Определением Московского городского суда от 02.02.2012 №33–2810 установлено, что суд первой инстанции, не окончив слушание дела по иску Б. к администрации г. Лыткарино, во время объявленного перерыва рассмотрел

⁴ Гражданский процесс: учебник / В. В. Аргунов, Е. А. Борисова, Н. С. Бочарова и др.; под ред. М. К. Треушников. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014 // СПС «Консультант Плюс».

⁵ Отчет о работе судов общей юрисдикции о рассмотрении гражданских, административных дел по первой инстанции за 2015 год. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3417>.

⁶ Отчет о работе судов общей юрисдикции о рассмотрении гражданских, административных дел по первой инстанции за 2016 года. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3832>.

⁷ Отчет о работе арбитражных судов субъектов Российской Федерации за 2015 год. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3423>.

⁸ Отчет о работе арбитражных судов субъектов Российской Федерации за 2016 год. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3833>.

⁹ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 07.05.2013) // Российская газета. — №220. — 20.11.2002.

¹⁰ Федеральный закон от 09.12.2010 №353-ФЗ (ред. от 08.03.2015) «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» // Российская газета. — №281. — 13.12.2010.

иные дела, чем нарушил ч. 3 ст. 157 ГПК РФ¹¹. Это послужило основанием для отмены определения Лефортовского районного суда г. Москвы от 12 декабря 2011 года о восстановлении срока для подачи надзорной жалобы Председателю Верховного Суда РФ и восстановлении указанного срока.

После вступления в силу 30.07.2017 Федерального закона от 29.07.2017 №260-ФЗ «О внесении изменений в ГПК РФ» ч. 3 ст. 157 ГПК РФ изложена следующим образом: «во время перерыва, объявленного в судебном заседании по начатому делу, суд вправе рассматривать другие гражданские, уголовные, административные дела, а также дела об административных правонарушениях. После окончания перерыва судебное заседание продолжается, о чем объявляет председательствующий. Повторное рассмотрение исследованных до перерыва доказательств не производится»¹².

В то же время в арбитражном процессе принцип непрерывности судебного разбирательства был отменен с принятием и введением в действие Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24.07.2002 №95-ФЗ¹³ (далее — АПК РФ), который действует по настоящее время, а Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 №21-ФЗ (далее — КАС РФ), вступивший в законную силу 15.09.2015¹⁴ вовсе не содержит упоминания о такой разновидности дискретности судопроизводства, как перерыв в судебном заседании. Вместе с тем нормы КАС РФ не предусматривают принципа непрерывности судебного разбирательства и не исключают возможности рассмотрения судом других дел в период объявленного перерыва¹⁵.

Представляется, что, отказавшись от принципа непрерывности в гражданском процессе, законодатель «стёр» различия между перерывом в судебном заседании и отложением разбирательства дела, поскольку, согласно ч. 3 ст. 169 ГПК, «разбирательство дела после его отложения возобновляется с того момента, с которого оно было отложено. Повторное рассмотрение доказательств, исследованных до отложения разбирательства дела, не производится»¹⁶. До этого отказа различия между этими институтами заключались в следующем:

¹¹ Определение Московского городского суда от 02.02.2012 №33–2810 // СПС «Консультант Плюс».

¹² Собрание законодательства РФ. — 31.07.2017. — №31 (Часть I). — Ст. 4809.

¹³ Российская газета. — №137. — 27.07.2002.

¹⁴ Федеральный закон от 08.03.2015 №22-ФЗ «О введении в действие Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации» // Российская газета. — №49. — 11.03.2015.

¹⁵ Бюллетень судебной практики по административным делам Свердловского областного суда (первый квартал 2017 г.) (утв. постановлением президиума Свердловского областного суда от 17.05.2017) // СПС «Консультант Плюс».

¹⁶ Парламентская газета. — №220–221. — 20.11.2002.

- после отложения судебного разбирательства рассмотрение дела началось с самого начала; после перерыва в судебном заседании рассмотрение дела продолжалось с того момента, на котором было окончено до перерыва;
- после отложения судебного разбирательства до начала нового судебного заседания по делу суд был вправе рассматривать другие дела; во время перерыва в судебном заседании рассмотрение судом других дел было прямо запрещено;
- перерыв мог объявляться только для отдыха (например, в судебном заседании вечером объявлялся перерыв, а утром оно продолжалось, или перерыв объявлялся в обеденное время и т. п.), в связи с чем необходимость извещения лиц, участвующих в деле, не явившихся в судебное заседание, начатое до перерыва, отсутствовала;
- при отложении судебного разбирательства суд должен был известить не явившихся в заседание участников процесса о времени и месте нового судебного заседания¹⁷.

Внесенные в ГПК РФ изменения, исключаящие принцип непрерывности судебного заседания, породили больше проблем, чем разрешили. Так, например, поскольку действующая редакция ГПК РФ не содержит указание объявления перерыва в судебном заседании именно для отдыха, то, следовательно, перерыв в судебном заседании возможен по любой причине. Новая редакция к тому же не дает ответа на вопрос, в каких случаях суд объявляет перерыв, а в каких откладывает разбирательство дела. Отсутствие указания на какие-либо сроки объявления перерыва в судебном заседании означает, что в настоящее время объявление перерыва в судебном заседании возможно на любой срок в пределах общего срока рассмотрения дела, предусмотренного ст. 154 ГПК РФ. К слову, в отличие от новой редакции ГПК РФ, АПК РФ в ч. 2 ст. 163 предусматривает максимально возможный срок перерыва в судебном заседании — пять дней¹⁸.

Кроме того, новая редакция ГПК РФ не содержит требования об извещении не явившихся в заседание участников процесса о времени продолжения заседания после перерыва, в отличие от случаев отложения судебного разбирательства, и оставляет открытым вопрос, каким образом довести до сведения не явившихся в заседание участников процесса информацию об объявленном в судебном заседании перерыве. В арбитражном процессе на указанные вопросы дает ответ абз. 2 п. 15 Постановления Пленума ВАС РФ от 25.12.2013 №99 «О процессуальных сроках», согласно которому, «если продолжение судебного заседания

¹⁷ Андрианов Н. Принципу непрерывности пришел конец // ЭЖ «Юрист». — 2017. — №40 // СПС «Консультант Плюс».

¹⁸ Российская газета. — №137. — 27.07.2002.

назначено на иную календарную дату, арбитражный суд не позднее следующего дня размещает в информационном сервисе «Календарь судебных заседаний» на своем официальном сайте в информационно-телекоммуникационной сети Интернет информацию о времени и месте продолжения судебного заседания»¹⁹.

Обоснован ли отказ законодателя от принципа непрерывности в гражданском процессе с учетом изложенного — однозначного ответа на этот вопрос не дает ни законодательство, ни доктрина. Представляется, что исключение указанного принципа является вынужденной и необходимой мерой в интересах, в первую очередь, судебной практики, поскольку, как справедливо указано в «Концепции единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации», не вступившей в законную силу, «со временем принцип непрерывности судебного заседания стал препятствовать быстрому рассмотрению отдельных заявлений и ходатайств, а также дел ввиду запрета их рассмотрения в период перерывов в судебных заседаниях»²⁰.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 №95-ФЗ // Российская газета. — №137. — 27.07.2002.
2. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (утратил силу с 1 июля 2003 года в связи с принятием Федерального закона от 14.11.2002 №137-ФЗ) // СПС «Консультант Плюс».
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 07.05.2013) // Российская газета. — №220, 20.11.2002.
4. Закон СССР от 08.12.1961 «Об утверждении Основ гражданского судопроизводства Союза ССР и союзных республик» (утратил силу с 1 февраля 2003 года в связи с принятием Федерального закона от 14.11.2002 №137-ФЗ) // СПС «Консультант Плюс».
5. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 №21-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 09.03.2015. — №10. — Ст. 1391.
6. Постановление Пленума ВАС РФ от 25.12.2013 №99 (ред. от 27.06.2017) «О процессуальных сроках» // Солидарность. — №4. — 29.01–05.02.201. — 2016. — URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3832>.

¹⁹ Солидарность. — №4. — 29.01–05.02.2014.

²⁰ «Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 №124(1)) // СПС «Консультант Плюс».

*Степанова Е. Д.*¹

МЧС России в качестве истца в гражданском судопроизводстве: предпосылки участия и примеры подсудности

Аннотация: В работе раскрываются предпосылки участия органов МЧС России в гражданском процессе в судах первой инстанции на стороне истца. Для выявления вопросов, являющихся предметом иска данного судопроизводства, приводятся примеры официально опубликованных в общем доступе решения судов первой инстанции по гражданским делам с участием органов МЧС России в качестве истца.

Ключевые слова: гражданский процесс, суд, истец, первая инстанция, решение суда.

Министерство Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий (далее — МЧС России) — федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по выработке и реализации государственной политики, нормативно-правовому регулированию, а также по надзору и контролю в области гражданской обороны, защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, обеспечения пожарной безопасности и безопасности людей на водных объектах².

В свою очередь, под органом исполнительной власти, который уполномочен на участие в гражданском судопроизводстве, необходимо понимать органы государственной власти, задачей которых является выполнение от имени государства функций по охране общественного порядка, национальной безопасности и обеспечению прав и свобод граждан в РФ, образующие устойчивую вертикаль исполнительной власти.

МЧС России является самостоятельным субъектом гражданских процессуальных отношений и составляет единую систему, которая включает в себя центральный аппарат, региональные центры по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям, центры управления в кризисных ситуациях и главные управления МЧС России по субъектам Российской Федерации.

В рамках права защиты строго не определенного круга лиц в гражданском судопроизводстве МЧС России как орган исполнительной власти может

¹ СТЕПАНОВА Елизавета Денисовна, студентка 3 курса ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России»), кандидат педагогических наук.

² [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.mchs.gov.ru/ministry> (дата обращения: 23.10. 2017).

представлять как публичные интересы государства, так и интересы конкретного лица.

Право участия в гражданском судопроизводстве министерства обусловлено его процессуальной правосубъектностью, которая устанавливается нормативными правовыми актами как органов законодательной власти, так и непосредственно самого министерства по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий. Гражданская процессуальная правосубъектность данного органа представляет собой закрепленную нормативным правовым актом компетенцию в сфере обладания гражданскими процессуальными правами и обязанностями их осуществления. Заинтересованность органов МЧС России при подаче искового заявления определяется обязанностями и полномочиями, возложенными на них в сфере профессиональной и служебной деятельности.

При обращении в суд с иском в защиту собственных интересов МЧС России, отождествляя в судопроизводстве положение истца, неотчуждаемо обладает как общими, так и специальными предпосылками права на предъявление иска и выполняет все возможные условия реализации данного права.

В случае подачи искового заявления в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц, в соответствии с действующим гражданским процессуальным законодательством, министерство будет руководствоваться указаниями федерального законодательства на право конкретного органа или лица обратиться в суд и соответственно на просьбы лица, в чьих интересах происходит соответствующее обращение. Исключением из приведенного правила будет подача заявления в защиту интересов несовершеннолетнего или недееспособного гражданина, когда заявление может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его законного представителя.

Исходя из общей практики, судья при рассмотрении любого из поступивших в его производство дел должен проверить, предоставлено ли органу-заявителю законом право предъявления иска.

На сегодняшний день полномочия МЧС России на обращение в суд по вопросам, представляющим их компетенцию, закреплены, как правило, не в федеральных законах в соответствии с процессуальным законодательством, а в Положениях о них, утвержденных Постановлениями Правительства РФ и (или) Указами Президента РФ либо иных нормативных актах, например — в Типовом положении о юридической службе федерального органа исполнительной власти, утвержденном Постановлением Правительства Российской Федерации от 2 апреля 2002 г. №207.

Говоря о подсудности гражданских дел органам МЧС России, не предоставляется возможным найти исчерпывающий перечень, указывающий

на конкретные нормы гражданского и уголовно-процессуального законодательства. О том, на каких статьях основываются иски, предъявляемые со стороны министерства, можно судить, исходя из анализа судебной практики, изучая реальные дела, решаемые в гражданском процессе в суде первой инстанции.

Так, одним из примеров дел, по которым интересы МЧС России представлены со стороны истца, является решение по делу № 2–3634/2011 Промышленного районного суда г. Ставрополя от 13 сентября 2011 года, рассмотревшего в открытом судебном заседании в помещении Промышленного районного суда г. Ставрополя гражданское дело по исковому заявлению Главного Управления МЧС России по Ставропольскому краю к Ответчику №1, Ответчику №2, Ответчику №3 об истребовании имущества из чужого незаконного владения и выселении без предоставления другого жилого помещения. В ходе рассмотрения дела, руководствуясь ст. 194–196 ГПК РФ, суд принял решение исковые требования удовлетворить³.

Решением от 04 апреля 2012 года, дело № 2–712/2012, Биробиджанский районный суд Еврейской автономной области рассмотрел в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Главного Управления Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий по Еврейской автономной области к Ответчику N о возмещении материального ущерба. На основании изложенного, руководствуясь ст. 238, 11 Трудового кодекса Российской Федерации, ст. 194–198 ГПК РФ, суд вынес решение об удовлетворении иска о возмещении материального ущерба⁴.

При рассмотрении дела № 2–4360/12 от 26 июля 2012 года Петропавловск-Камчатский городской суд Камчатского края, рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску Главного управления МЧС России по Камчатскому краю к Ответчику №1, Ответчику №2 о признании недействительными решений жилищной комиссии о постановке на учет нуждающихся для получения служебного жилого помещения, распределения служебного жилого помещения, жилищного договора, возложении обязанности освободить служебное жилое помещение путем выселения, решил исковые требования Главного управления МЧС России по Камчатскому краю удовлетворить частично — признать недействительным жилищный договор № N от 2011 года, заключенный

³ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-promyshlennyj-rajonnyj-sud-g-stavropolya-stavropolskij-kraj-s/act-102265733/> (дата обращения: 13.10. 2017).

⁴ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-birobidzhanskij-rajonnyj-sud-evrejskoj-avtonomnoj-oblasti-evrejskaya-avtonomnaya-oblast-s/act-104805545/> (дата обращения: 25.11. 2017).

между Главным управлением МЧС России по Камчатскому краю и Ответчиком 1, выселить Ответчика №1 и Ответчика №2 из жилого помещения⁵.

Отличное основание иска можно увидеть в решении Дзержинского городского суда Нижегородской области от 06 июля 2011 года, рассмотревшего в открытом судебном заседании гражданское дело по иску ГУ «Специальное управление ФПС № 38 МЧС России» к Ответчику №1 о возмещении ущерба, причиненного ДТП, судебных расходов. Суд решил исковые требования ГУ «Специальное управление ФПС № 38 МЧС России» к Ответчику №1 о возмещении ущерба, причиненного ДТП, в порядке регресса, судебных расходов удовлетворить и взыскать с Ответчика №1 в пользу ГУ «Специальное управление ФПС № 38 МЧС России» возмещение ущерба 67127,33 руб., судебные расходы в сумме 2213,82 руб.⁶

Проанализировав несколько примеров судебных решений по гражданским делам в судах первой инстанции, можно сделать вывод о том, что МЧС России отождествляется с юридическим лицом, а равно ему может быть истцом в судебных спорах по самым различным основаниям — оспаривание трудовых отношений, признание незаконными действия физических лиц, истребование имущества, находящегося в незаконном владении, признание незаконными сделок и договоров, возмещение материального и иного вреда. В таком случае МЧС России не ограничено конкретными статьями гражданско-процессуального и гражданского законодательства. Главная задача органов министерства — действие исключительно в рамках своих задач, компетенций и норм закона.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Постановление Правительства РФ от 02.04.2002 №207 «Об утверждении типового положения о юридической службе федерального органа исполнительной власти». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_36128/.
2. Решения по гражданским делам в судах первой инстанции. — URL: <https://rospravosudie.com/>.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года №51-ФЗ. — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/.
4. «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) 14 ноября 2002 года №138-ФЗ. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_law_39570/.

⁵ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-petrovavlovsk-kamchatskij-gorodskoj-sud-kamchatskij-kraj-s/act-106342458/> (дата обращения: 23.11. 2017).

⁶ [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-dzerzhinskij-gorodskoj-sud-nizhegorodskaya-oblast-s/act-100475492/> (дата обращения: 13.11. 2017).

*Сусарина А. В.*¹

СВЯЗИ КОСВЕННЫХ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ ПО ГРАЖДАНСКИМ И АДМИНИСТРАТИВНЫМ ДЕЛАМ И ЭКОНОМИЧЕСКИМ СПОРАМ

Аннотация: В статье рассматриваются типы связей сведений, получаемых с помощью косвенных доказательств, с устанавливаемым фактом, и одновременно связи косвенных доказательств между собой. Представляется, что понимание содержания типов связей косвенных доказательств и их правильное разграничение имеет принципиальное значение в судебном познании.

Ключевые слова: косвенные доказательства, арбитражный процесс, гражданский процесс, административное судопроизводство, доказательственное право.

Одним из главных условий осуществления правосудия представляется достоверное установление фактических обстоятельств дела. Возможность его реализации обеспечивается наличием всеобщей связи между явлениями окружающей действительности.

Все явления, предметы окружающего мира связаны между собой, следовательно, и объект судебного познания, спорное правоотношение, как явление действительности, будет связан определенным образом с иными явлениями, процессами, обстоятельствами окружающей действительности, которые, в свою очередь, также будут иметь связь с иными предметами. Спорное правоотношение может быть связано с другими обстоятельствами и событиями в качестве предпосылок его или их возникновения, или путем воздействия в виде изменения либо иным образом проявления влияния друг на друга.

При этом объекты окружающей действительности, связанные со спорным правоотношением, сами по себе не являются судебными доказательствами, а представляют собой их гносеологическую предпосылку. Доказательствами по делу они станут только в случае их соответствия требованиям, установленным процессуальным законодательством. Согласно части 1 статьи 55 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации² 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. (Аналогичное положение закреплено в части 1 статьи 64 Арбитражного

¹ СУСАРИНА Анна Викторовна, аспирант ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия».

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. — 2002. — № 46. — С. 4532.

процессуального кодекса Российской Федерации¹, в части 1 статьи 59 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации²). Кроме того, действующее процессуальное законодательство устанавливает требования для их формы и содержания, а также правила относимости и допустимости. Только при наличии всей совокупности условий, установленных законодателем, обстоятельства окружающей действительности становятся доказательствами.

Следовательно, в качестве одного из основных критериев отнесения сведений об обстоятельствах окружающей действительности к доказательствам по делу можно выделить наличие их связи с доказываемым, искомым положением.

Справедливо профессор С. В. Курылев в качестве главного существенного признака доказательств выделяет наличие связи факта-доказательства с искомым фактом³.

Установление фактических обстоятельств дела может быть осуществлено различными способами: с использованием прямых или косвенных доказательств. При этом особое значение вышеуказанная связь приобретает в случае использования косвенных доказательств, так как известно, что доказывание с помощью косвенных доказательств имеет более сложный характер, так как связь с устанавливаемым фактом опосредована.

Для того, чтобы с помощью известных фактов познавать неизвестные, необходимо знать существующие связи в природе. Учитывая, что доказывание определяется общими закономерностями познания, данный процесс берет начало с поиска ближайших связей представленных доказательств с устанавливаемым фактом. Процесс познания, вне зависимости от того, в какой области он совершается, будет иметь значительные трудности в случае игнорирования факта взаимосвязи и взаимозависимости всех явлений действительности и в том числе объекта познания.

В связи с чем представляется необходимым первоначально обратиться к диалектической теории всеобщей связи и развития.

Идея связи явлений, вещей — одно из давних зародившихся философских течений, которое получило свое отражение еще в древнеиндийской, античной философской мысли и в дальнейшем развилось в теории диалектики. В классическом смысле диалектика представляет собой философскую концепцию об универсальных законах движения и развития природы, общества и мышления,

¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. — 2002. — № 30. — Ст. 3012.

² Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. — 2015. — № 10. — Ст. 1391.

³ Курылев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969. — С. 139.

в которой действительность осмысливается с позиций всеобщей взаимосвязи предметов и явлений, их взаимообусловленности и постоянного изменения.

Одним из основных принципов диалектики является принцип всеобщей связи, который может быть сформулирован следующим образом: в бытии, мире все взаимосвязано, связь предметов, явлений и процессов является постоянным, обязательным условием их существования, т. е. закономерностью.

Представляется целесообразным основой проведения исследования процесса доказывания с помощью косвенных доказательств использовать указанный принцип всеобщей связи, имеющий важное гносеологическое и методологическое значение. В целях дальнейшего исследования связей косвенных доказательств требуется установить объективное значение философской категории связи.

Связь отражает формы, типы, виды соотношения, взаимообусловленности, взаимовлияния и взаимодействия явлений и предметов окружающей действительности.

Следует обратить внимание, что предметы, явления, процессы действительности не существуют обособленно в отрыве друг от друга. Профессор И. И. Новинский, подчеркивая всеобщий и необходимый объективно существующий характер отношений между предметами и явлениями, дает следующее определение: «Связи представляют собой объективную форму бытия материи»⁴.

Сторонник диалектического материализма В. И. Ленин широко характеризует связь, указывая, что отношения каждой вещи, явления не только многообразны, но всеобщы, универсальны; каждая вещь, явление, процесс связаны с каждой⁵.

В диалектической мысли выделяют весьма многообразные связи бытия: внутренние и внешние, существенные и несущественные, непосредственные и опосредованные, необходимые и случайные, функциональные, пространственные, временные, причинно-следственные и др.

Опираясь на категории диалектики, в дальнейшем исследовании ставится цель выявить наиболее общие типы связей косвенных доказательств с устанавливаемым фактом, посредством которых осуществляется процесс познания. Выявление связей позволяет познавать объекты опосредованно, через другие

⁴ Новинский И. И. Понятие связи в марксистской философии. — М., 1961. — С. 96.

⁵ Ленин В. И. Полн. собр. соч. Т. 38. — С. 214. Познание имеет сложный диалектический путь отражения. Основные положения теории отражения сформулированы в концепции познания В. И. Лениным в работах «Материализм и эмпириокритицизм» и «Философские тетради». Ленин отмечал, что признание внешнего мира и отражения его в человеческой голове является основой диалектико-материалистической теории познания. Ленин В. И. Полн. собр. соч. Т. 18. — С. 109–110.

предметы, косвенно, следовательно, связь явлений представляется основой для судебного познания.

Общепризнанным является деление связей на опосредованные и непосредственные, что, следует заметить, выступает одним из основных критериев разделения доказательств на прямые и косвенные.

Типы форм связей косвенных доказательств стали предметом исследования в процессуальной науке в 60-е г. XX века⁶. Примечательно, что до этого времени в процессуальной мысли преобладало мнение о том, что между предметом доказывания и косвенными доказательствами существует только причинно-следственная связь. Так, например, профессором М. П. Шаламовым был сделан вывод о том, что закономерной связью косвенных доказательств с устанавливаемым фактом может быть только причинная, как объективно и реально существующая связь причин и следствий⁷.

Однако следует отметить, что отражением всеобщей связи и обусловленности явлений являются не только причинно-следственные связи, но и другие диалектические связи. Как справедливо обращал внимание профессор С. В. Курылев, причинная связь не является единственной формой связи, существующей в природе, она не является и единственной формой связи, существующей между доказательством и искомым фактом⁸. Ввиду чего связь сведений, полученных с помощью косвенных доказательств, с искомым фактом может быть не только причинной.

В связи с чем отечественными учеными-процессуалистами стали предлагаться различные классификации связей доказательств.

Профессор И. И. Новинский, рассматривая категорию связь с точки зрения диалектического материализма, выделял два типа связей: стационарные и генетические, избрав в качестве основания классификации развитие и движение⁹. Стационарная связь отражает наличие объективных связей, характеризующих отношения предметов, явлений, процессов, их сторон, элементов в их относительном постоянстве и устойчивости. Генетическая связь, в свою очередь, отражает порождение одним другого, отражение связи как исторического процесса, развития, движения.

⁶ См. *Новинский И. И.* Понятие связи в марксистской философии. — М., 1961; *Эйман А. А.* О формах связи косвенных доказательств // Вопросы криминалистики. — 1964. — № 11; *Хмыров А. А.* О понятии косвенных доказательств и их значения в расследовании преступлений // Правоведение. — 1964. — № 4; *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969.

⁷ *Шаламов М. П.* Теория улик. — М., 1960. — С. 85.

⁸ *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969. — С. 140.

⁹ *Новинский И. И.* Понятие связи в марксистской философии. — М., 1961. — С. 100.

Несколько иную классификацию предложил профессор С. В. Курылев, выделяя следующие формы связей, существующие между судебным доказательством и искомым фактом: временная связь явлений; пространственная связь; связь явления с условиями, необходимыми для его возникновения и существования; причинная связь явлений¹⁰.

При этом профессор Курылев С. В. обращает внимание на то, что необходимо отличать причинные связи от иного типа связи — условия с обусловленным, так как условия создают возможность, предпосылку, а причина уже превращает возможность в действительность, условия без причины ничего не порождают.

В свою очередь, профессор Хмыров А. А. выделяет в качестве существенно важных для процессуальной мысли следующие типы форм связей: закономерные (необходимые) и случайные (совпадения)¹¹. Закономерные связи рассматриваются как часть отношений, отражаемых естественно-научными и всеобщими законами материалистической диалектики. К закономерным связям можно отнести причинно-следственные связи, условия и обусловленного и др. Случайные связи возникают в случае отсутствия закономерной связи явлений друг с другом.

Следует отметить, что понимание содержания данных типов связей и их правильное разграничение имеет принципиальное значение в судебном познании, представляется сложным процесс отделения закономерности от случайного совпадения.

Одно из первых подробных исследований проблемы форм связи принадлежит ученому-криминалисту А. А. Эйсману, который выделял однозначные и многозначные связи между доказательствами и устанавливаемым фактом¹². Однозначные связи — это такие связи, в которых возникновение, изменение одного явления ведет к неизбежному и определенному изменению другого, протекает в единственно возможном направлении. Противоположное значение имеет многозначная связь, где возникновение или изменение объекта в зависимости от обстоятельств может повлечь или не повлечь названные изменения в другом явлении, протекает в различных направлениях.

Связь полученных сведений с помощью косвенных доказательств и искомого факта, как правило, носит многозначный характер. В связи с чем, чтобы достоверно установить искомый факт, многозначность связей должна быть сведена к минимуму, путем исключения иных связей. Представляется, что для этого

¹⁰ Курылев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969. — С. 141.

¹¹ Хмыров А. А. Косвенные доказательства в уголовных делах. — СПб., 2005. — С. 42.

¹² Эйсман А. А. О формах связи косвенных доказательств // Вопросы криминалистики. — 1964. — № 11. — С. 13.

необходимо использовать иные доказательства, одного косвенного доказательства недостаточно.

Важно учитывать, что для установления определенного факта с помощью косвенного доказательства может быть достаточно одного такого доказательства, которое связано с ним однозначной связью, но в любом случае необходимо два и более косвенных доказательств, имеющих многозначную связь с устанавливаемым фактом.

Учитывая многообразие типов связей, рассмотреть все существующие формы связей косвенных доказательств с устанавливаемым фактом в рамках настоящего исследования не представляется возможным. Однако важно из многочисленных связей явлений действительности выделять лишь те, которые позволяют установить обстоятельства, имеющие значение для дела.

Многозначную связь сведений, устанавливаемых с помощью косвенных доказательств, можно проследить на следующем примере: Общество обратилось в суд с требованием к Учреждению о внесении изменений в лицензионный договор в части уменьшения размера лицензионного платежа. Истец в качестве обоснования своих исковых требований указал, что переданные ему в рамках лицензионного договора результаты интеллектуальной деятельности не в полном объеме принадлежат Российской Федерации, в связи с чем лицензионный платеж подлежит уменьшению. Суд, отказывая в удовлетворении заявленных требований, исходил из следующих доказательств: согласно имеющейся в материалах дела выписке из Единого реестра научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ военного, специального и двойного назначения и соответствующего регистрационного свидетельства, переданный в рамках лицензионного договора результат интеллектуальной деятельности состоит на соответствующем государственном учете. В соответствии с действующим законодательством к объектам указанного учета, в том числе, относятся результаты интеллектуальной деятельности или права на которые приобретены за счет средств республиканского бюджета РСФСР и части государственного бюджета СССР, которая составляла союзный бюджет. В связи с чем суд, исходя из записи в едином реестре, пришел к выводу о том, что спорная интеллектуальная собственность была получена в результате выполнения государственного контракта за счет бюджетных средств. Руководствуясь императивным положением законодательства о том, что все права на результаты интеллектуальной деятельности, созданные за счет бюджетных средств, принадлежат Российской Федерации, судом было отказано в удовлетворении требований Общества¹³.

¹³ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 5 июня 2017 г. № 305-ЭС17-6170 по делу № А40-121285/15 // СПС «Консультант Плюс».

В рассмотренном примере косвенное доказательство — выписка из единого реестра прямо не подтверждает факт принадлежности прав на переданный результат интеллектуальной деятельности Российской Федерации, а лишь устанавливает факт постановки на государственный учет такого результата. При этом из факта, что государственному учету подлежит интеллектуальная собственность, созданная за счет бюджетных средств, следует, что спорный результат интеллектуальной деятельности был получен в рамках государственного контракта, финансируемого из средств бюджета. В свою очередь, факт создания спорного результата интеллектуальной деятельности за счет средств бюджета подтверждает принадлежность прав в полном объеме Российской Федерации. Следовательно, через многозначную связь сведений, устанавливаемых с помощью косвенного доказательства, удалось прийти к выводу о спорном правоотношении.

Таким образом, деление связей косвенных доказательств на типы имеет важное практическое значение, так как различные типы связей имеют весьма многообразное применение в судебном познании. Рассмотренные формы связей существуют объективно, а значит, с их помощью можно раскрыть сущность косвенного доказывания.

Следует отметить, что выделение типов форм связей не является их разделением или противопоставлением друг другу, такое разграничение является относительным, так как все они взаимосвязаны. Представляется, что любое явление окружающей действительности находится одновременно в различных формах связей. Как время и пространство неразрывно связаны между собой, так и причины с условиями находятся в определенной взаимосвязи; так и однозначные и многозначные связи одновременно могут быть подвержены другим классификациям, например, на причинно-следственные связи, связи условий с обусловленным и др. В судебном познании могут быть использованы все вышеуказанные формы связей в тех или иных сочетаниях.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969.
2. *Ленин В. И.* Полное собр. соч.: В 55 тт. Т. 18, 38.
3. *Новинский И. И.* Понятие связи в марксистской философии. — М., 1961.
4. *Хмыров А. А.* О понятии косвенных доказательств и их значения в расследовании преступлений // Правоведение. — 1964. — №4.
5. *Хмыров А. А.* Косвенные доказательства в уголовных делах. — СПб., 2005.
6. *Шаламов М. П.* Теория улик. — М., 1960.

*Трошанина Ю. А.*¹

К ВОПРОСУ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье автор рассматривает некоторые положения проекта Федерального закона «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» и необходимость его принятия. Затронуты проблемы института представительства в гражданском судопроизводстве, в том числе процессуальный статус представителя и право на получение квалифицированной юридической помощи.

Ключевые слова: судебное представительство, гражданский процесс, правовой статус представителя, квалифицированная юридическая помощь.

Существование института представительства в гражданском процессуальном праве обусловлено рядом причин. Во-первых, это отсутствие возможности ведения дел в суде лицами, не обладающими процессуальной дееспособностью или ограниченными в ней. Во-вторых, невозможностью лица лично участвовать в судебном разбирательстве вследствие его болезни, отсутствия в месте рассмотрения дела или необходимостью использования специальных познаний в области права. В перечисленных случаях для оказания помощи сторонам в гражданском процессе выступают судебные представители, которые совершают процессуальные действия в пределах предоставленных им полномочий.

Основные положения о представительстве в суде прописаны в статье 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, которая наделяет субъектов данных правоотношений вести дела лично или через своих представителей, а также допускается одновременное участие в производстве по делу гражданина и его представителя. Кроме того, право участвовать в суде через своего представителя имеют организации. Необходимо обратить внимание на то, что в отношении их законодатель разграничил участие в процессе их органов и их представителей². В отличие от судебного представительства, орган, наделенный исполнительными полномочиями, выступает как часть организации, в лице которой действует непосредственно сама организация, реализуя свои процессуальные права и обязанности.

¹ ТРОШАНИНА Юлия Александровна, студентка 3 курса Арзамасского филиала ФГАОУВО «Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им Н.И. Лобачевского», (научный руководитель — Т.Б. Фабричная, доцент кафедры гражданского процессуального права, кандидат юридических наук).

² «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/77cc5fe672a82a7daaee5abe330e53049e7db925.

Однако существуют некоторые проблемы в процессуальном представительстве. Дело в том, что Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации не содержит перечня лиц, которые могут выступать в качестве представителей в суде. Единственным обязательным признаком лица, осуществляющим полномочия в качестве представителя в суде, является наличие у него дееспособности. Это серьезно замедляет развитие судебного представительства и правосудие по гражданским делам, поскольку такие требования к судебным представителям недостаточны при разрешении некоторых категорий дел.

Для решения ряда проблем, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций, в Государственную Думу был внесен на рассмотрение проект Федерального закона №273154–7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты». В данном проекте конкретизированы требования к судебным представителям, а в частности, ими вправе быть лица, которые имеют высшее юридическое образование, полученное по образовательной программе, имеющей российскую государственную аккредитацию, либо присвоенную в Российской Федерации ученую степень по юридической специальности³. В отношении организаций проект Закона определяет следующее. Для непосредственного участия в судопроизводстве российские организации, являющиеся представителями, могут направлять только граждан, имеющих высшее юридическое образование либо присвоенную в Российской Федерации ученую степень по юридической специальности. Нововведение в российском процессуальном законодательстве будет затрагивать и иностранные организации, которые вправе выступать в качестве представителей в суде, но с условием полученного за рубежом юридического образования и сдавшие профессиональный экзамен по юридической специальности в общероссийской общественной организации граждан, которые имеют юридическое образование. Кроме этого, проект Закона внесет существенные изменения в статью 49 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, в которых помимо дееспособности будет указано требование о наличии у судебного представителя высшего юридического образования. Изменения будут внесены и в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, где в части 3 статьи 59 произойдет замена слов «и иные оказывающие юридическую помощь лица» словами «дееспособные граждане, имеющие высшее

³ Проект Федерального закона №273154–7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 27.09.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc>; (ст. 1).

юридическое образование...»⁴. Аналогично такие изменения будут внесены в Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации.

Чтобы дать правовую оценку положениям данного проекта Федерального закона в отношении их преимуществ или недостатков, необходимо разобраться в правовом статусе судебного представителя и понятии «квалифицированная юридическая помощь», так как об этом до сих пор среди ученых-юристов происходят расхождения в мнениях по поводу пробелов в процессуальном законодательстве России.

Итак, основа существующих расхождений относительно правового статуса представителей в суде заключается, прежде всего, в различных способах решения проблемы у этой категории участников гражданского процесса и наличии юридической заинтересованности в исходе дела. Более того, у судебных представителей может отсутствовать как материально-правовая, так и процессуальная заинтересованность в исходе дела, что, по сути, является отличительным признаком лиц, участвующих в процессе. Процессуальный интерес представителей, участвующих в судопроизводстве по гражданским делам, заключается непосредственно не в получении благоприятного для представляемого решения дела, а в предоставлении им судом возможности беспрепятственного использования имеющихся у них полномочий для обеспечения защиты прав и законных интересов лиц, от имени которых они выступают в суде.

Необходимо обратить внимание на то, что признание на законодательном уровне судебных представителей лицами, участвующими в деле, может привести к неправомерному приравниванию представителей по их правовому положению в процессе к сторонам и третьим лицам, например, в случае допуска к участию в процессе без надлежаще оформленных полномочий или принятия судом действий распорядительного характера при отсутствии специальной оговорки в доверенности о наличии у представителя соответствующих полномочий. В связи с этим среди авторов высказывается точка зрения об отрицательной оценке невключения представителей в состав участвующих в деле лиц в новом Гражданском процессуальном кодексе⁵. Более того, неверным будет считаться включение судебного представителя, чьи действия направлены на защиту прав, свобод и законных интересов представляемого лица, в группу субъектов, которые содействуют осуществлению правосудия. Например, со свидетелями,

⁴ Проект Федерального закона №273154-7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 27.09.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc>; (ст. 5).

⁵ *Осокина Г. Л.* Гражданский процесс. Общая часть: учебное пособие. — М., 2003. — С. 264–265.

экспертами, переводчиками, чья деятельность заключается совершенно в других процессуальных функциях.

Рассмотрев детально мнения многих процессуалистов по поводу правового положения судебных представителей в гражданском судопроизводстве, можно сделать вывод. Поскольку из-за своего специфического положения в процессе представитель существенно отличается как от лиц, которые реализуют в процессе свои личные, государственные или общественные интересы, так и от лиц, оказывающих помощь суду при рассмотрении гражданских дел в форме, определенной законом, правильно было бы выделение судебных представителей в самостоятельную группу участников процесса⁶. Впрочем, И. А. Табак предлагает свою классификацию участников гражданского процесса, в ней автор берет за основу признак — юридический интерес⁷. В результате разделение участников происходит на три группы:

1. Лица, непосредственно участвующие в деле (стороны, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства);
2. Участники судопроизводства, выступающие в защиту прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в деле (сюда автор относит судебных представителей наравне с прокурором и иными лицами, обращающихся в суд за защитой своих прав и законных интересов или вступающих в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным статьями 4, 46, 47 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации);
3. Участники судопроизводства, содействующие правосудию (свидетели, эксперты и переводчики).

По мнению автора этой классификации, такое распределение участников гражданского процесса на группы позволяет фактически определить положение данных участников в гражданских процессуальных правоотношениях и само место судебного представителя среди других субъектов⁸.

Как уже было сказано ранее, проект Федерального закона № 273154–7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» нацелен на урегулирование в институте процессуального представительства оказания квалифицированной юридической помощи, так как в большинстве случаев представителями граждан в суде

⁶ Блажеев В. В., Уксусова Е. Е. Гражданский процесс: учебник для бакалавров / Отв. ред. В. В. Блажеев, Е. Е. Уксусова. — М.: Проспект, 2017. — С. 145.

⁷ Брежнева Н. А., Тулина Н. М. Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве // Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы III междунар. науч. конф. (г. Казань, май 2015 г.). — Казань: Бук, 2015. — С. 77–79.

⁸ Табак И. А. Новые положения судебного представительства в гражданском судопроизводстве. — Саратов, 2006. — С. 8.

являются лица, не имеющие юридического образования и вводящие в заблуждение лиц, чьи интересы они представляют. Профессионализм судебных представителей является важным фактором для отправления правосудия, и, безусловно, проект Закона расширит требования к представителям в целях обеспечения прав, свобод и законных интересов граждан. Во многих государствах, принадлежащих различным правовым системам, уделяется серьезное внимание профессионализму судебного представителя.

Многие считают, что появлению законопроекта предшествовало предложение адвокатуры установить в судах жесткую адвокатскую монополию. Но это далеко не так. Проект закона устанавливает только дополнительное требование к представителям в судах, это наличие высшего юридического образования, а о получение статуса адвоката ничего не сказано. К тому же, если бы требовалось получение статуса адвоката, то это противоречило бы конституционным принципам граждан на получение квалифицированной юридической помощи и значительно сузило выбор защитников людей в суде. Безусловно, само понятие «квалифицированная юридическая помощь» подразумевает наличие у лица не только высшего юридического образования, но и практических навыков в определенной отрасли права. Следовательно, можно утверждать, что применение норм квалифицированной юридической помощи в рамках представительства будет вынуждать граждан обращаться только к услугам адвокатов или юристов — специалистов в своей отрасли, которые в большинстве платные. Здесь стоит обратить внимание на то, что внесенные изменения в статью 49 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации не затронут граждан, которые вправе быть представителями в силу закона⁹. Также в соответствии с Федеральным законом от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации», в котором в пункте 2 в статье 1 в качестве цели данного Закона является создание условий для реализации установленного Конституцией Российской Федерации права граждан на получение квалифицированной юридической помощи, оказываемой бесплатно¹⁰. Поэтому в институте судебного представительства должно обеспечиваться право каждого на представителя в целях оказания квалифицированной юридической помощи и при определенных обстоятельствах оказание бесплатной квалифицированной юридической помощи.

⁹ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (ст. 52).

¹⁰ Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (п. 2 ст. 1).

Безусловно, проект Федерального закона №273154–7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» позволит конкретизировать категорию лиц, которые вправе представлять интересы граждан в суде. Это является важным шагом к решению многих проблем не только в гражданском судопроизводстве, но и арбитражном или административном. Но необходимо понимать, что наличие юридического образования у представителя не дает гарантий в достижении желаемого результата для доверителя. Даже самый опытный адвокат не может быть квалифицированным специалистом в любой отрасли права. Конечно, принятие данного Закона является важной необходимостью, поскольку оградит граждан от некомпетентных лиц, выдающих себя за специалистов, но не знающих основ законодательства. Предлагаемые изменения в законопроекте направлены на повышение профессионального уровня представительства в судах и имеют большое значение для граждан нашей страны, которые нуждаются в юридической помощи.

Таким образом, процессуальный статус представителя отличается от статуса других субъектов гражданского судопроизводства и выделение судебных представителей в самостоятельную группу участников процесса является наиболее правильным. Так как их функция заключается не только в представлении интересов доверителя, но и в защите его прав, свобод и законных интересов.

В законопроекте необходимо также указать о возможности получения квалифицированной юридической помощи бесплатно, что положительно отразится на возможности граждан отстаивать свои интересы в суде. Без внимания не останется и юридическое образование в России. На форуме в Москве «Судебное представительство в Российской Федерации» была выдвинута инициатива о подготовке судебных представителей в специальных вузах. Поскольку представитель отстаивающий интересы лица в суде, должен разбираться не только в своей области права, но и знать особенности процессуального законодательства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: (дата обращения 5.02.2018).
2. Федеральный закон от 21.11.2011 №324-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW (дата обращения 5.02.2018).
3. Проект Федерального закона №273154–7 «Об осуществлении представительства сторон в судах и о внесении изменений в отдельные законодательные акты» (ред., внесенная в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 27.09.2017) // Доступ

из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc>; (дата обращения 5.02.2018).

4. Блажеев В. В., Уксусова Е. Е. Гражданский процесс: учебник для бакалавров / Отв. ред. В. В. Блажеев, Е. Е. Уксусова. — М.: Проспект, 2017.
5. Брежнева Н. А., Тулина Н. М. Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве// Юридические науки: проблемы и перспективы: материалы III междунар. науч. конф. (г. Казань, май 2015 г.). — Казань: Бук, 2015.
6. Осокина Г. Л. Гражданский процесс. Общая часть: учебное пособие. — М., 2003.
7. Табак И. А. Новые положения судебного представительства в гражданском судопроизводстве. — Саратов, 2006.

Фомина М. Н.¹

К ВОПРОСУ О СУДЕБНОМ ПОЗНАНИИ НА РАЗЛИЧНЫХ СТАДИЯХ ДОКАЗЫВАНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: В статье автор рассматривает положение о процессе доказывания, изложенное в федеральном законодательстве, и как это соотносится с правоприменительной практикой. Затронуты проблемы института вынесения судебного решения в гражданском судопроизводстве, в том числе процессуальный статус суда и лиц, участвующих в деле.

Ключевые слова: обстоятельства, подлежащие доказыванию; судебное доказывание; гражданский процесс; судебное решение; проверка и оценка доказательств.

Ещё в начале XX века Е. В. Васьковский указывал на то, что суд не может верить сторонам гражданского процесса на слово и не вправе удовлетворить иск лишь потому, что видит в истце честного человека, не способного предъявить требование неправового характера. Суд должен принимать во внимание заявления и утверждения сторон именно в той мере, в которой бесспорно установлена их истинность. Таким образом, по мнению Е. В. Васьковского, доказыванием в процессуальном смысле является установление истинности утверждений сторон в гражданском судопроизводстве в форме, которая предписана законом².

Познание в гражданском и арбитражном процессах, как отмечает Фокина М. А., осуществляется участниками доказывания в порядке и пределах, предусмотренных нормами гражданского процессуального и арбитражного процессуального права, и включается в механизм доказывания при помощи гражданских процессуальных или арбитражных процессуальных правоотношений, выступающих в качестве одного из его элементов. Судебное познание в гражданском и арбитражном процессах является специализированной формой практического познания, которую характеризуют следующие черты: «ориентация на конечный результат правосудия; сочетание вероятных знаний с проверенными и достоверными знаниями; оперативность и ситуационная конкретность судебного познания; максимальное единство всех психических процессов; консультативно-директивная или регулятивная направленность судебного

¹ ФОМИНА Мария Николаевна, студентка 3 курса факультет подготовки специалистов для судебной системы очной формы обучения (очный юридический факультет) ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В. В. Ефимова, доцент кафедры гражданского и административного судопроизводства ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Цит. по: *Юрова К. И.* Доказывание в гражданском процессе как логико-правовая деятельность // *Мировой судья.* — 2015. — № 10. — С. 1–2.

познания. Познание, осуществляемое в рамках гражданского и арбитражного процессов, являясь специализированной формой практического познания, предполагает применение научных знаний в ходе установления фактических обстоятельств дела»³.

При рассмотрении и разрешении дел в гражданском процессе суду следует отвести доказательствам особое место и по смыслу статей 56, 57, 60, 67 ГПК РФ, а также статьи 19 Конституции РФ обеспечить гарантированное равноправие сторон гражданского процесса.

При рассмотрении любого дела сначала должны быть установлены обстоятельства, подлежащие доказыванию в целом по делу (предмет доказывания), а затем обстоятельства, подлежащие доказыванию каждой стороной (бремя доказывания). В силу ч. 2 ст. 56 ГПК РФ суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, тем самым формируя предмет доказывания по делу в целом. Однако следует отметить, что ГПК РФ не содержит дефинитивной нормы, дающей понятие предмета доказывания. Возможно поэтому предмет доказывания неоднозначно определяется в науке, о чем будет сказано ниже.

Существуют общие закономерности определения обстоятельств, входящих в предмет доказывания, применимые для любого дела. Обстоятельства, подлежащие доказыванию, вытекают из диспозиции нормы материального права. Такая норма указывает на обстоятельства, которые следует доказать по любому делу данной категории. Например, при рассмотрении дел о лишении родительских прав суд исходит из диспозиции ст. 69 СК РФ⁴. Следовательно, содержание предмета доказывания составляет совокупность фактов материально-правового характера, подлежащих установлению относящихся, прежде всего, к обстоятельствам предмета доказывания. Факты, входящие в предмет доказывания, можно классифицировать как: *первая группа* — основные материально-правовые факты, а также те процессуально-правовые факты, которые должны быть доказаны для разрешения дела по существу; *вторая группа* — вспомогательные факты (факты, установление которых необходимо для вынесения частного определения); *третья группа* — процессуальные факты, имеющие значение не для разрешения дела по существу, а для разрешения процессуальных вопросов, возникающих при рассмотрении дела; *четвертая группа* — проверочные факты.

³ Фокина М. А. Механизм доказывания по гражданским делам // Автореф. дис. ... на соиск. учён. ст. доктора юрид. наук // Электронный ресурс: <http://dissers.ru/avtoreferati-dissertatsii-yuridicheskie/a21.php> (Дата обращения: 15.03.2018).

⁴ Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве (5-е издание, дополненное и переработанное) / Отв. ред. И. В. Решетникова. — М.: Норма-Инфра-М, 2011. — С. 6.

Не следует забывать и о том, что в законодательстве установлено правило, согласно которому некоторые факты не должны доказываться. Это общеизвестные, преюдициальные факты и факты, признанные стороной.

Рассмотрев и определив, что относится к обстоятельствам, подлежащим доказыванию, дадим определение доказательству.

Часть 1 статьи 55 ГПК РФ содержит дефиницию доказательств: «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. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов».

Для того чтобы суд признал ту или иную информацию в качестве доказательства, она должна соответствовать признакам, указанным в ч. 1 ст. 55 ГПК РФ.

Первый признак определяет сущность доказательств и указывает на связь между доказательствами и обстоятельствами, входящими в предмет доказывания. Доказательства представляют собой определённые сведения о фактах.

Второй признак отражает понятие предмета доказывания, а также такое качество доказательств, как их относимость. Доказательства — это сведения об определённых обстоятельствах, точнее, это такие сведения о фактах, на основании которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств дела.

Третий признак — это требование о соблюдении порядка получения сведений об обстоятельствах. Доказательства должны быть получены в порядке, предусмотренном законом, так как в ч. 2 ст. 50 Конституции РФ прямо отмечено: «При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона». Часть 2 статьи 55 ГПК РФ содержит запрет выносить судебное решение на основании доказательств, полученных с нарушением закона, поскольку они не обладают юридической силой.

Четвёртый признак. Сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела, устанавливаются с помощью определённых доказательств. Абзац 2 части 1 статьи 55 ГПК РФ называет эти доказательства: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозапись, заключение эксперта. Перечень средств доказывания сформулирован в законе как исчерпывающий.

Данные признаки помогают суду наиболее чётко понимать, какие именно обстоятельства следует принимать и рассматривать в качестве доказательств.

Так, в Определении Кисловодского городского суда (Ставропольский край) № 2-3102/2016 2-321/2017 2-321/2017(2-3102/2016;)~М-3102/2016 М-3102/2016 от 28 июня 2017 г. по делу № 2-3102/2016 суд указал: «При таких обстоятельствах,

принимая во внимание, что в судебные заседания ни истец, ни ответчики не являются, доказательств не представляют, что лишает суд возможности для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданского дела...», подтверждая вывод о том, что доказательства являются важным составляющим в рассмотрении и разрешении дела в гражданском процессе. Суд, при обосновании такого решения, руководствовался тем, что в соответствии со ст. 56 ГПК РФ в контексте с положениями п. 3 ст. 123 Конституции РФ и ст. 12 ГПК РФ, закрепляющими принцип состязательности гражданского судопроизводства и принцип равноправия сторон, каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом, а также ссылался на пункт 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 г. № 23 «О судебном решении», в котором разъяснено, что решение является обоснованным тогда, когда имеющие значение для дела факты подтверждены исследованными судом доказательствами, удовлетворяющими требованиям закона об их относимости и допустимости, или обстоятельствами, не нуждающимися в доказывании (ст. ст. 55, 59–61, 67 ГПК РФ), а также тогда, когда оно содержит исчерпывающие выводы суда, вытекающие из установленных фактов.

Таким образом, вся деятельность сторон и суда связана с установлением посредством доказательств истинности обстоятельств дела, данный процесс именуется судебным доказыванием.

А. Ф. Клейнман считает, что доказыванием в гражданском судопроизводстве является деятельность процессуального характера только сторон⁵: так данное понятие полностью исключает из содержания доказывания исследование, проверку и оценку всех полученных доказательств судом. Суд же в данном случае играет пассивную роль, которая сводится к восприятию того, что предлагается сторонами. Отведение для суда такой роли является достаточно спорным⁶.

Противоположная точка зрения изложена С. С. Алексеевым — доказыванием является исследовательская деятельность, которая образует само содержание опосредованного юридического познания⁷. Доказывание понимается им в двух смыслах: узком и широком. В широком смысле доказыванием является деятельность субъектов, которая направлена на установление посредством

⁵ Клейнман А. Ф. Новейшее течение в советской науке процессуального права. — М., 2014. — С. 47.

⁶ Юрова К. И. Доказывание в гражданском процессе как логико-правовая деятельность // Мировой судья. — 2015. — № 10. — С. 1–2.

⁷ Алексеев С. С. Общая теория права: В 2 тт. Т. 2. — М.: Юридическая литература, 2012. — С. 336.

доказательств истинности обстоятельств дела. В узком же смысле в качестве доказывания выступает деятельность, связанная с представлением доказательств, участием в их исследовании и оценке: так узкое понимание доказывания, данное С. С. Алексеевым, достаточно сильно приближает это понятие к логическому доказыванию⁸.

По мнению Фокиной М. А., доказывание представляет собой упорядоченное поступательное движение в направлении установления фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного и своевременного рассмотрения разрешения дела⁹. Можно сказать, что этот процесс характеризуется прямолинейным движением от незнания к знанию.

Однако на сегодняшний день в качестве более приоритетной выступает позиция, высказанная М. К. Треушниковым. Доказыванием он называет логико-правовую деятельность лиц, которые участвуют в деле, а в определённой мере и суда, направленную на постижение истинного знания о фактических обстоятельствах возникновения, изменения и прекращения правоотношений, выражённую в утверждении о фактах, указании на доказательства, которые представляются суду, а также в оказании судом определённого содействия в собирании доказательств, их исследовании и оценке¹⁰.

Эта же точка зрения отражена и в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ, в котором отмечается, что в ходе рассмотрения гражданских дел необходимо исходить из тех доказательств, которые были представлены истцом и ответчиком. Однако если к тому имеются основания, суд вправе предложить сторонам представить доказательства дополнительного характера. В том случае, если существует такая необходимость, учитывая состояние здоровья, возраст или другие обстоятельства, так или иначе затрудняющие возможность сторонами представить доказательства, имеющее отношение к делу, суд на основании ходатайства сторон должен принять меры, способствующие истребованию этих доказательств¹¹.

Судебное доказывание состоит из трёх составляющих:

1. Содержание (информация об искомых фактах);

⁸ *Евдокимова О. В.* Традиционные взгляды на понятие доказывания // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. — 2011. — № 7 (13). — Ч. 2. — С. 66.

⁹ *Фокина М. А.* Механизм доказывания по гражданским делам: дисс... д-ра юрид. наук / Российская академия правосудия. — М., 2011. — С. 25

¹⁰ *Треушников М. К.* Судебные доказательства. — М.: Городец, 2013. — С. 40.

¹¹ Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г. № 8 (ред. от 16 апреля 2013 г.) «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Российская газета. — 1995. — № 247.

2. Процессуальная форма (носители и способы доказывания);
3. Порядок получения и исследования¹².

Система целей доказывания по гражданским делам, как отмечает М. А. Фокина в автореферате «Механизм доказывания по гражданским делам», включает в себя общую и промежуточные цели, непосредственную и отдалённую цели, целевые установки отдельных субъектов доказывания¹³. Под общей целью доказывания, как мы уже отмечали выше, следует понимать закреплённый в нормах гражданского процессуального и арбитражного процессуального права общественно необходимый результат процессуальной деятельности суда и других субъектов доказывания, обеспечивающий правильное и своевременное установление фактических обстоятельств дела. В рамках общей цели доказывания — правильного и своевременного установления фактических обстоятельств дела — следует различать промежуточные цели, т. е. цели, которые стоят перед субъектами доказательственной деятельности на отдельных стадиях процесса.

Судебное доказывание складывается из последовательных стадий:

- 1) определение круга обстоятельств, подлежащих доказыванию;
- 2) выявление и собирание доказательств по делу;
- 3) исследование доказательств;
- 4) оценка доказательств;
- 5) проверка правильности судебного доказывания при пересмотре судебных актов¹⁴.

Совокупность всех названных стадий и определяет процесс судебного доказывания. При этом Фокина М. А., оценивая выводы Решетниковой И. В. (утверждение о фактах, собирание, представление, рассмотрение, исследование, оценка) и Треушниковой М. К. (нет стадий, это всё элементы доказывания), отмечает, что можно выделять только две стадии судебного доказывания — рассмотрение и вынесение решения. На наш взгляд, представляется верным считать, что судебное доказывание состоит из пяти стадий, как предлагается Решетниковой И. В., т. к. это помогает систематизировать доказательственную базу при рассмотрении дел в суде.

В автореферате М. А. Фокиной «Механизм доказывания по гражданским делам» даётся определение механизму доказывания, так, механизм доказывания

¹² Фокина М. А. Механизм доказывания по гражданским делам // Автореф. дис. ... на соискание уч. ст. докт. юрид. наук. — М., 2011. — С. 477.

¹³ Фокина М. А. Механизм доказывания по гражданским делам // Автореф. дис. ... на соискание уч. ст. докт. юрид. наук. — М., 2011 // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://dissers.ru/avtoreferati-dissertatsii-yuridicheskie/a21.php> (дата обращения: 14.12.2017).

¹⁴ Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве (5-е издание, дополненное и переработанное) / Отв. ред. И. В. Решетникова. — М.: Норма, Инфра-М, 2011. — С. 5.

по гражданским делам рассматривается как реально функционирующая, динамически развивающаяся система правовых средств и действий субъектов доказывания, включающая как регулирующее воздействие норм доказательственного права на общественные отношения, так и практическую деятельность субъектов доказывания по установлению фактических обстоятельств дела из предусмотренных законом доказательств с применением специфических средств и способов доказывания в целях обеспечения доказывания обстоятельств дела, имеющих значение для правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела. Кроме того, необходимо также различать цели доказывания:

- на стадии подготовки дела к судебному разбирательству — выявление наличия условий для обеспечения правильного и своевременного установления фактических обстоятельств дела в суде первой инстанции, на этой стадии правоприменители сталкиваются с рядом проблем, одна из которых — недобросовестность истцов при составлении иска и предъявления доказательств;
- в суде апелляционной (второй) инстанции — выявление судебных ошибок, допущенных при установлении фактических обстоятельств дела в суде первой инстанции, не смотря на то, что данная стадия призвана исправить допущенные ошибки, суд часто не уделяет должного внимания самостоятельному исследованию доказательства, а принимает их как преюдицию от первой инстанции;
- на стадии судебного разбирательства совпадает с общей целью доказывания и состоит в правильном и своевременном установлении фактических обстоятельств дела;
- в суде кассационной (третьей) инстанции — выявление судебных ошибок, допущенных нижестоящими судами при установлении фактических обстоятельств дела в отношении судебных актов, вступивших в законную силу, — представляется интересной проблема того, что суд не сразу пересматривает дело, а сначала изучается жалоба или представления с материалами, которые приложены к этой жалобе либо вместе с материалами истребованного дела, и только исходя из этого делается вывод о наличии или отсутствие оснований для пересмотра дела;
- на стадии надзорного производства — выявление судебных ошибок, допущенных нижестоящими судами в связи с неправильным применением и толкованием норм материального и процессуального права, которые повлияли на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита прав и свобод человека и гражданина¹⁵.

¹⁵ Фокина М. А. Механизм доказывания по гражданским делам // Автореф. дис. ... на соискание уч. ст. докт. юрид. наук. М., 2011 // [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://dissers.ru/avtoreferati-dissertatsii-yuridicheskie/a21.php>.

Одной из важнейших стадий судебного доказывания является стадия оценки доказательств. Так, различают окончательную и промежуточную оценки доказательств.

В соответствии с ч. 1 ст. 67 ГПК суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств, что предполагает собой полное рассмотрение всех имеющихся в деле доказательств.

В качестве примера можно указать на формулирование понятия оценки доказательств у М. А. Фокиной: это составная часть судебного познания, состоящая в осмыслении участниками результатов непосредственного восприятия доказательств, приводящая к формулированию вывода юридически значимых обстоятельств¹⁶.

Суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению. Внутреннее убеждение суда при оценке доказательств уходит корнями в принцип свободной оценки доказательств: никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы (ч. 2 ст. 67 ГПК). Внутреннее убеждение — это не проявление произвола суда, оно основывается на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Суд, как правило, оценивает не совокупность доказательств, а конкретное доказательство на предмет его относимости, допустимости, достаточности. На этой стадии чаще всего может проявляться субъективная составляющая, которая всегда имеет место быть, т. к. данная категория не является сугубо юридической и подвержена человеческому фактору.

Таким образом, оценка доказательств — это деятельность суда, участвующих в деле лиц, их представителей, имеющая место на всех стадиях гражданского процесса.

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что доказательства, судебное доказывание и стадии судебного доказывания являются неотъемлемой частью гражданского процесса и помогают достичь выполнения задач гражданского судопроизводства в целях защиты прав и свобод субъектов гражданского процесса. Но, не смотря на это, существует ряд проблем, таких, как: в законодательстве отсутствует определение судебного доказывания, у исследователей данной проблемы нет единого мнения о стадиях судебного доказывания, также наиболее сложной стадией судебного доказывания остаётся стадия оценки доказательств.

¹⁶ Фокина М. А. Теория и практика доказывания в состязательном гражданском судопроизводстве. — Саратов, 1995. — С. 221

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 31 октября 1995 г. № 8 (ред. от 16 апреля 2013 г.) «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Российская газета. — 1995. — № 247.
2. *Алексеев С. С.* Общая теория права: В 2 тт. Т. 2. — М.: Юридическая литература, 2012.
3. *Евдокимова О. В.* Традиционные взгляды на понятие доказывания // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. — 2011. — № 7 (13). — Ч. 2.
4. *Клейнман А. Ф.* Новейшее течение в советской науке процессуального права. — М., 2014.
5. Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве (5-е издание, дополненное и переработанное) / Отв. ред. И. В. Решетникова. — М.: Норма, Инфра-М, 2011.

*Франц К. Ю.*¹

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СТАТЬИ 17.1 ЗАКОНА О ЗАЩИТЕ КОНКУРЕНЦИИ

Аннотация: В статье рассматривается одна из проблем применения статьи 17.1 Закона о защите конкуренции. Предлагается решение рассматриваемой проблемы.

Ключевые слова: государственное имущество, конкуренция, антимонопольное законодательство.

Положениями статьи 17.1 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» (далее — Закон о защите конкуренции) закреплены особенности порядка заключения договоров в отношении государственного и муниципального имущества.

Как правило, переход прав владения и (или) пользования государственным имуществом к хозяйствующим субъектам осуществляется на основании договоров аренды или безвозмездного пользования.

Следовательно, к указанным отношениям применяются положения главы 34 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ).

Однако, по нашему мнению, к отношениям по аренде государственного и муниципального имущества не могут быть применены положения статьи 621 ГК РФ, за исключением случаев, когда договор аренды в отношении указанного имущества был заключен до введения в Закон о защите конкуренции статьи 17.1.

Указанная позиция находит свое отражение в постановлении Пленума ВАС РФ от 17 ноября 2011 г. № 73 «Об отдельных вопросах практики применения правил гражданского кодекса РФ о договоре аренды» (далее — Постановление).

Так, согласно пункту 1 Постановления в случаях, предусмотренных законом (например, пунктами 1 и 3 статьи 17.1 Федерального закона «О защите конкуренции», статьями 30–30.2 Земельного кодекса Российской Федерации (далее — ЗК РФ), статьей 74 Лесного кодекса Российской Федерации), договор аренды в отношении государственного или муниципального имущества может быть заключен только по результатам проведения торгов. В связи с этим договор аренды названного имущества, заключенный на новый срок без проведения торгов, является ничтожным (статья 168 ГК РФ), равно как и соглашение о продлении такого договора.

¹ ФРАНЦ Кристина Юлиановна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. Е. Нельговский, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук).

Вместе с тем договор аренды государственного или муниципального имущества может быть возобновлен на неопределенный срок в порядке, предусмотренном пунктом 2 статьи 621 ГК РФ, если этот договор заключен до вступления в силу закона, требующего обязательного проведения торгов для заключения договора аренды (статья 422 ГК РФ).

Однако на сегодняшний день судебная практика сложилась таким образом, что положения Гражданского кодекса Российской Федерации признаются превалирующими, в части заключения и продления договоров аренды в отношении государственного и муниципального имущества над положениями специально-го закона — Закона о защите конкуренции, что, по нашему мнению, является недопустимым.

В качестве примера, подтверждающего указанный довод, можно привести решение Санкт-Петербургского УФАС России от 21.09.2016 по делу № К03–50/15. Суть указанного дела заключается в следующем.

На основании распоряжения Комитета по управлению городским имуществом Санкт-Петербурга (далее — КУГИ) от 11.04.2000 № 686-р Санкт-Петербургскому государственному унитарному предприятию «Похоронное бюро Колпинского района» (далее — ГУП «Похоронное бюро Колпинского района») (в настоящее время ОАО «Похоронное бюро Колпинского района») предоставлено в аренду помещение по адресу: Санкт-Петербург, г. Колпино, Павловская улица, д. 12, лит. А., находящегося в государственной собственности Санкт-Петербурга (далее — Объект), для оказания ритуальных услуг сроком на 5 лет. Между КУГИ и ГУП «Похоронное бюро Колпинского района» заключен договор аренды № 06-В001115 от 11.04.2000 (далее — договор аренды) со сроком действия до 01.02.2005.

Указанный договор был продлен до 31.01.2015 путем заключения СПб ГБУЗ «Городская больница № 33» с дополнительного соглашения № 5 от 20.09.2010 с ОАО «Похоронное бюро Колпинского района», на основании распоряжения Администрации Колпинского района Санкт-Петербурга от 17.09.2010 № 599-р.

Позднее СПб ГБУЗ «Городская больница № 33» обратилось в Арбитражный суд города Санкт-Петербурга и Ленинградской области с иском к ОАО «Похоронное бюро Колпинского района» об обязанности возратить Объект. Комиссия Санкт-Петербургского УФАС России приостановила рассмотрение дела № К03–50/15 до вступления в законную силу судебного акта Арбитражного суда Санкт-Петербурга и Ленинградской области по заявлению СПб ГБУЗ «Городская больница № 33».

Решением от 06.08.2015 по делу № А56–30021/2015 Арбитражный суд Санкт-Петербурга и Ленинградской области отказал в удовлетворении иска СПб ГБУЗ «Городская больница № 33», установив, что Объект находится в аренде у ОАО «Похоронное бюро Колпинского района» на основании договора

№ 06–В001115 от 11.04.2000, который в соответствии со статьей 621 ГК РФ возобновлен на неопределенный срок, не расторгнут в установленном законом порядке и является действующим. Следовательно, нарушений части 10 статьи 17.1 Закона о защите конкуренции не имеется.

Учитывая наличие вступившего в законную силу решения от 06.08.2015 по делу № А56–30021/2015, Санкт-Петербургское УФАС России прекратило рассмотрение дела № К03–50/15 в связи с отсутствием нарушения антимонопольного законодательства.

Постановлением Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2017 по делу № А56–81458/2016 и постановлением Арбитражного суда Северо-Западного округа от 13.02.2018 по делу № А56–81458/2016 решение Санкт-Петербургского УФАС России о прекращении дела № К03–50/15 признано законным и обоснованным.

Таким образом, суды признали правильным применение положений статьи 621 ГК РФ в случае, когда продление вышеуказанного договора аренды было осуществлено в нарушение положений статьи 17.1 Закона о защите конкуренции.

Следует отметить, что положения статьи 621 ГК РФ не являются исключением, предусмотренным статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, и, следовательно, не являются основанием для безусловного продления договора аренды на новый срок без торгов.

Существо установленных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции требований заключается, с одной стороны, в обеспечении справедливого и конкурентного доступа хозяйствующих субъектов к такому ограниченному ресурсу, как государственное и муниципальное имущество, вовлекаемое в хозяйственный оборот, с другой — в обеспечении соблюдения публичных интересов.

Положения статьи 621 ГК РФ не должны создавать возможность обхода правил обязательности торгов, установленных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции.

В целях исключения рассматриваемой проблемы представляется возможным внесение изменений в главу 34 Гражданского кодекса Российской Федерации путем закрепления обязательности исполнения требований, установленных статьей 17.1 Закона о защите конкуренции, при передаче в аренду государственного или муниципального имущества.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).

2. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).
3. Постановление Пленума ВАС РФ от 17 ноября 2011 г. № 73 «Об отдельных вопросах практики применения правил гражданского кодекса РФ о договоре аренды» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).
4. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.10.2017 по делу № А56–81458/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).
5. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 13.02.2018 по делу № А56–81458/2016 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).
6. Решение Санкт-Петербургского УФАС России от 21.09.2016 по делу № К03–50/15 // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс» — www.consultant.ru (дата обращения 28.02.2018).

Шарапова В. В.¹, Меньшиков Д. А.²

ПРОБЛЕМЫ ПРОЦЕССА ДОКАЗЫВАНИЯ В УСЛОВИЯХ ЧРЕЗВЫЧАЙНОЙ СИТУАЦИИ

Аннотация: В статье проведен анализ законодательных актов, касающихся процесса доказывания в условиях чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера. Также приводятся рекомендации по улучшению отдельных статей Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Ключевые слова: процесс доказывания, гражданский процесс, Гражданский процессуальный кодекс, чрезвычайные ситуации.

Путь от вероятности к истинности складывается из совокупности процессуальных действий по утверждению сторон и других лиц, участвующих в деле, о фактах, имеющих правовое значение по делу (искомых фактах), из указания заинтересованных лиц на доказательства, представления доказательств, истребования доказательств судом по ходатайству лиц, участвующих в деле, или в отдельных случаях по своей инициативе, исследования и оценки доказательств³. Этот процесс установления фактов по делу принято называть доказыванием или процессом доказывания.

В действующем Гражданском процессуальном кодексе (ГПК РФ) не дано определение процессу доказывания. Обратимся к мнениям некоторых ученых-процессуалистов, например, С. В. Курылев, А. Ф. Клейнман, А. Я. Вышинский, М. А. Гурвич⁴, которые утверждают, что доказывание в цивилистическом процессе направлено на достижение «юридической» или формальной истины

¹ ШАРАПОВА Вероника Валентиновна, студентка 3 курса ФГБОУВО «Санкт-Петербургский университет Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России, кандидат педагогических наук).

² МЕНЬШИКОВ Данила Андреевич, студент 3 курса ВВУЗ «Военная Краснознаменная академия ордена Ленина Академия связи имени Маршала Советского Союза С. М. Буденного» (научный руководитель — А. В. Меньшиков, доцент кафедры гражданского права ФГБОУВО Санкт-Петербургский университет ГПС МЧС России, кандидат педагогических наук).

³ Треушников М. К. Судебные доказательства: монография. — М., 2007. — С. 34.

⁴ Курылев С. В. Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969; его же. Объяснение сторон как доказательство в советском гражданском процессе: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1953; Клейнман А. Ф. Основные вопросы теории доказательств в советском гражданском процессе. — М., 1950; его же. Советский гражданский процесс: учебник. — М., 1954; Вышинский А. Я. Теории судебных доказательств в советском праве. — М., 1946; Гурвич М. А. Право на иск. — М.; Л., 1949; его же.

и выражается в деятельности по обоснованию обстоятельств дела с целью его разрешения.

Точка зрения касательно законодательного закрепления понятия процесса судебного доказывания является не совсем корректной ввиду того, что проблема этимологии доказывания имеет весьма дискуссионный характер в течение длительного периода времени и зависит от уровня правового сознания каждого гражданина. Поэтому данная проблема не может быть решена путем закрепления понятия судебного доказывания в нормах процессуального права. Целесообразнее дать собственное определение процессу судебного доказывания — урегулированная нормами гражданского процессуального права деятельность суда и участвующих в деле лиц по выявлению, собиранию, исследованию и оценке доказательств с целью правильного установления обстоятельств, имеющих значение для рассмотрения и разрешения дела по существу.

Определение доказательства дается как на законодательном, так и на теоретическом уровне. В настоящее время определение сформулировано в статье 55 ГПК РФ⁵. На основе анализа теоретических и законодательных положений можно предложить следующую, более полную трактовку понятия «доказательств». Доказательствами являются любые фактические данные или сведения о фактах или иных обстоятельствах, подлежащих установлению и имеющих значение для разрешения дела по существу, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон процесса. Эти сведения и факты могут быть получены из объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, а также заключений экспертов.

Теперь необходимо уделить внимание такому аспекту, как «чрезвычайная ситуация». Анализ тенденций развития радиационных, химических, биологических и иных аварий, катастроф, стихийных бедствий и прогноз возможных опасностей показывает, что в начале XXI века сохраняется высокая степень риска возникновения чрезвычайных ситуаций техногенного, природного, военного, социально-политического характеров. Об этом свидетельствует резкий рост количества экстремальных ситуаций, последствия которых по человеческим и материальным потерям могут превосходить результаты военных конфликтов⁶.

В научной литературе дается огромное количество трактовок данного понятия, основанных на абстрактном и отдаленном представлении ученых о том,

⁵ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017). — Ст. 55.

⁶ Основные направления организации аптечного изготовления лекарственных средств в условиях чрезвычайных ситуаций / Олийник П. В., Кальнюк Т. Г. / Львовский национальный медицинский университет имени Данилы Галицкого // Научные ведомости. — № 24. — Выпуск 28, — С. 162.

что же из себя представляет экстремальная (чрезвычайная ситуация). Также опыт сотрудников специальных служб, в частности сотрудников МВД, МЧС России, готовых рассказать о чрезвычайной ситуации с практической точки зрения, показал, что определение чрезвычайной ситуации является субъективным, каждое объяснение будет отличным от другого. В связи с этим понятие было законодательно утверждено в Законе «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера»⁷ (чрезвычайная ситуация — это обстановка на определенной территории, сложившаяся в результате аварии, опасного природного явления, катастрофы, стихийного или иного бедствия, которая может повлечь или повлекла за собой человеческие жертвы, а также ущерб здоровью людей или окружающей среде, значительные материальные потери и нарушение условий жизнедеятельности людей).

Важно отметить, что отличительной характеристикой возникновения жизненно опасных ситуаций (стихийных бедствий, промышленных, экологических катастроф, бедствий военного, социального характера и т. д.) является резкое отклонение от стабильно протекающих процессов в обществе. При этом нарушаемая обыденная деятельность оказывает значительное влияние на жизнь и здоровье как общества, так и отдельно взятого человека. Как правило, чрезвычайная ситуация связана с негативными факторами, нарушающими социальную жизнь общества и политическую деятельность государства. Особенно такие бедствия оказывают влияние на тех граждан, чья социальная жизнь обусловлена судебными тяжбами с теми, кто нарушил или оспорил их субъективное право.

Согласно статье 2 ГПК РФ, основными задачами гражданского судопроизводства является правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, а также формированию уважительного отношения к закону и суду.

Данное требование ГПК РФ должно соблюдаться как в обыденных, так и в условиях чрезвычайных ситуаций, чрезвычайного или военного положения. Однако, как показывает опыт и практика, именно условия экстремальных ситуаций способствуют нарастаниям беззакония и нарушения правопорядка в обществе. Сложность касается и процесса судебного доказывания

⁷ Федеральный закон «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» от 21.12.1994 № 68-ФЗ (последняя редакция). — Ст. 1.

по гражданским делам, обусловленная значительной затруднительностью получения доказательств, а также в возможном их восстановлении при потере либо утрате вследствие чрезвычайной обстановки. В частности, эта сложность связана с получением непосредственных доказательств, имеющих однозначную связь, устанавливающую или опровергающую наличие какого-то обстоятельства — прямых доказательств. Например, гражданка А., являясь женой умершего наследодателя — гражданина Б., имеет право наследования в порядке первой очереди в единоличном порядке ввиду отсутствия у супругов детей. Однако для того, чтобы доказать данный юридический факт, необходимо иметь свидетельство о заключении брака, которое было утрачено вследствие землетрясения. Другой пример: гражданин К. был признан пострадавшим в результате ЧС и постоянно проживающим в населенном пункте Н., подвергшемся наводнению. По всем параметрам он имеет право на получение единовременной материальной и финансовой помощи из федерального бюджета. Однако в результате наводнения все документы, подтверждающие личность гражданина К. и подтверждающие факт постоянного проживания в жилом помещении, были уничтожены.

В соответствии со статьей 18 Федерального закона «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» граждане Российской Федерации, пострадавшие при чрезвычайной ситуации, имеют право:

1. На защиту жизни, здоровья и личного имущества в случае возникновения чрезвычайных ситуаций;
2. На возмещение ущерба, причиненного их здоровью и имуществу вследствие чрезвычайных ситуаций.

Однако в данной статье не говорится ничего об утраченных в результате чрезвычайной ситуации документах, подтверждающих какой-либо юридический факт. Но в «Памятке гражданам, пострадавшим в результате чрезвычайной ситуации, для получения единовременной материальной и финансовой помощи» говорится о том, что в случае отсутствия документов, подтверждающих факт постоянного проживания в жилом помещении, пострадавшем в чрезвычайной ситуации, гражданину необходимо обратиться в районный или городской суд с заявлением об установлении юридического факта постоянного проживания в жилом помещении, пострадавшем в чрезвычайной ситуации, по месту жительства с указанием, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт, а также должны быть приведены доказательства, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов. Можно предположить, что эти положения возможно реализовать лишь в условиях, когда чрезвычайная ситуация миновала. Но как же быть тогда в условиях экстремальной ситуации, когда

признание определенного юридического факта является неотложным? Данный вопрос в РФ законодательно не урегулирован.

Трудности могут возникать и в процессе истребования судом доказательств (статья 57 ГПК РФ) у предприятий и организаций, которые в условиях определенной обстановки перешли на режим функционирования «чрезвычайная ситуация». В ходе функционирования данного режима осуществляются мероприятия по организации защиты населения и территорий, организации ликвидации чрезвычайной ситуации, также мероприятия по проведению аварийно-спасательных и других неотложных работ по эвакуации населения и т. д. Ввиду проведения данных мероприятий юридическим лицам будет весьма затруднительно представить доказательства суду либо стороне, уполномоченной получить запрос на его истребование. Возвращаясь к статье 57 ГПК РФ, делаем вывод о том, что должностные лица или граждане, не имеющие возможности представить истребуемое доказательство вообще или в установленный судом срок, должны известить об этом суд в течение пяти дней со дня получения запроса с указанием причин. Однако применительно ли это правило к истребованиям доказательства в условиях чрезвычайной ситуации, или же употребленное законодателем слово «вообще» отменяет все сомнения? Считаем, что данный вопрос необходимо урегулировать на законодательном уровне путем внесения изменений в части 3 статьи 57 ГПК РФ, касающихся ситуаций, когда сторона не имеет физической возможности предоставить суду истребуемые доказательства ввиду введения режима «чрезвычайная ситуация»

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о несовершенствовании норм Гражданского процессуального Кодекса РФ, касающихся раздела «Доказывание», в частности, статьи 57, посвященной истребованиям доказательств. Часть третья данной статьи содержит слово «вообще», которое может быть неправильно истолковано гражданами. Считается, что целесообразнее истолковать данное слово либо исключить, а также внести изменения, касающиеся возможности представить доказательства в условиях режима «чрезвычайная ситуация». Более того, законодательно необходимо урегулировать вопрос восстановления документов, подтверждающих юридический факт, в условиях экстремальной обстановки на определенной территории.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 28.12.2017).
2. Федеральный закон «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» от 21.12.1994 №68-ФЗ (последняя редакция).
3. *Треушников М. К.* Судебные доказательства: монография. — М., 2007.
4. *Курылев С. В.* Основы теории доказывания в советском правосудии. — Минск, 1969; *его же.* Объяснение сторон как доказательство в советском гражданском процессе:

автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — М., 1953; *Клейнман А. Ф.* Основные вопросы теории доказательств в советском гражданском процессе. — М., 1950; *его же.* Советский гражданский процесс: учебник. — М., 1954; *Вышинский А. Я.* Теории судебных доказательств в советском праве. — М., 1946; *Гурвич М. А.* Право на иск. — М.; Л., 1949.

*Шароян О. К.*¹

УСТАНОВЛЕНИЕ ФАКТА НИЧТОЖНОСТИ СДЕЛКИ

Аннотация: Статья посвящена вопросу об установлении факта ничтожности сделки. Автором обосновывается необходимость участия суда в признании ничтожной сделки недействительной, несмотря на указание закона о том, что такое признание не требует судебного порядка.

Ключевые слова: незаинтересованный субъект, судебный порядок, минимизация рисков, стабильность гражданского оборота.

На сегодняшний день ничтожные сделки — весьма насущная тема. Ведь ежедневно в мире заключаются различного рода соглашения, и, к сожалению, далеко не всегда правомерно. При этом естественно нарушаются права и интересы хотя бы одной из сторон сделки, что, в свою очередь, влечет для нее неблагоприятные последствия. В связи с этим, в настоящее время существенное практическое значение имеет вопрос в установлении факта ничтожности сделки. И связано это прежде всего с тем, что судебная практика показывает необходимость установления факта ничтожности сделки именно в судебном порядке, несмотря на указание закона о том, что ничтожная сделка не требует признания ее таковой судом.

Из формулировки ч. 1 ст. 166 Гражданского кодекса Российской Федерации следует: сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (оспоримая сделка) либо независимо от такого признания (ничтожная сделка)². Из этого следует, что лишь только оспоримая сделка может быть признана недействительной по решению суда. Тогда кто или какой орган может установить факт ничтожности сделки? Однозначного ответа на данный вопрос в законодательстве нет. Подразумевается, что сами стороны и должны установить факт ничтожности сделки в силу нарушения закона или иного правового акта. То есть закон предоставляет субъектам гражданского оборота возможность самим осуществлять защиту своих прав. Таким образом, получается, что одна из сторон сделки, «установив факт ее ничтожности», может

¹ ШАРОЯН Ольга Кирилловна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — И. Е. Нельговский, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо — Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук).

² «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51 — ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 07.03.2018).

отказаться от исполнения своих обязательств до вынесения решения судом о признании сделки недействительной.

Данный пробел в законодательстве, в свою очередь, порождает злоупотребление правом и своим положением со стороны одного из субъектов ничтожной сделки; при этом закон не требует признания ничтожной сделки недействительной в судебном порядке. Очевидно, что такая трактовка законодательства, предоставляет «лазейку» недобросовестным субъектам гражданского оборота, чтобы отказываться от исполнения своих обязательств по заключенной сделке, при этом без обращения в суд, посчитав такую сделку ничтожной, когда другая сторона сделки отрицает факт ее ничтожности. Это, в свою очередь, противоречит общему правилу о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства. Следовательно, такие нормы приводят только к снижению стабильности гражданского оборота.

Разумеется, из-за такой путаницы возникает спор, который стороны своими силами не смогут разрешить без вмешательства судебного органа. На основании ч. 1 ст. 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод³. Таким образом, можно говорить о том, что за субъектами ничтожных сделок закрепляется конституционное право на судебную защиту. Также обратившись к разъяснению Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации», согласно п. 84, допустимо предъявление исков о признании недействительной ничтожной сделки без заявления требования о применении последствий ее недействительности, если истец имеет законный интерес в признании такой сделки недействительной. В случае удовлетворения иска в решении суда о признании сделки недействительной должно быть указано, что сделка является ничтожной⁴.

Особое свойство недействительных сделок видят в том, что недостатки их труднораспознаваемы и не могут быть выявлены без представления и оценки необходимых доказательств⁵. Следовательно, сторонам будет затруднительно дать объективную оценку сложившейся ситуации для установления факта

³ «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ, от 05.02.2014 №2-ФКЗ, от 21.07.2014 №11-ФКЗ) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 07.03.2018).

⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).

⁵ Рабинович Н. В. Недействительность сделок и ее последствия. — Л., 1960.

ничтожности сделки. Также необходимо отметить, что разрешать данный спор должен незаинтересованный субъект, каковыми не являются стороны сделки, поскольку каждая сторона преследует свои цели в признании сделки ничтожной и для кого-то это имущественная выгода, а для кого-то восстановление нарушенного права. Из этого следует, что лишь суд сможет дать независимую, незаинтересованную и объективную оценку спорной ситуации и на основании представленных доказательств либо установить факт, что сделка является ничтожной, либо нет.

Необходимо также иметь в виду, что сделки являются основой гражданского оборота и нельзя отдавать решение вопроса об установлении факта ничтожности сделки на субъективное, некомпетентное мнение сторон.

Таким образом, на практике получается, что одна из сторон сделки обращается в суд в целях признания ничтожного договора недействительным, чтобы обязать другую сторону нести ответственность по таким сделкам, так как далеко не все придерживаются буквы закона. И никаким другим способом защиты права воспользоваться стороны таких сделок не могут, что еще раз подчеркивает необходимость установления факта ничтожности сделки в судебном порядке.

Соответственно, в целях минимизации рисков добросовестных граждан и стабильности гражданского оборота, необходимо, чтобы установлением факта ничтожности сделки занимался судебный орган, а не стороны ничтожных сделок, так как последние являются заинтересованными и к тому же некомпетентными субъектами в решении споров.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 № 51 — ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 07.03.2018).
2. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 №6-ФКЗ, от 30.12.2008 №7-ФКЗ, от 05.02.2014 №2-ФКЗ, от 21.07.2014 №11-ФКЗ) // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 07.03.2018).
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Официальный сайт СПС «Консультант Плюс». — URL: www.consultant.ru (дата обращения 10.03.2018).
4. Рабинович Н. В. Недействительность сделок и ее последствия. — Л., 1960.

*Шерназарова Я. А.*¹

К ВОПРОСУ О ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИИ ПРОЦЕССУАЛЬНЫМИ ПРАВАМИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Аннотация: В статье автор рассматривает позиции судебной практики и правоведов относительно определения злоупотребления процессуальным правом. Затронуты проблемы института добросовестного поведения в гражданском судопроизводстве и санкций за злоупотребление правом.

Ключевые слова: злоупотребление процессуальными правами, добросовестное поведение, гражданский процесс.

Положения ч. 1 ст. 35 ГПК РФ регламентируют лицам, участвующим в деле, добросовестно пользоваться своими правами; при этом закон не определяет, где заканчивается добросовестное пользование правом и начинается его злоупотребление. Возможно, это вызвано тем, что злоупотребление правом может включать в себя самый различный спектр недобросовестных действий участников процессов; законодательное закрепление дефиниции данного института поставило бы некоторые границы в его применении.

В связи с этим, для формирования представления о том, что же понимается под злоупотреблением правом, необходимо обратиться к судебной практике и юридической доктрине.

Например, в п. 44 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 марта 2016 г. № 11 говорится, что при оценке действий суда необходимо разрешить вопрос, связанный с принятием судьей в отношении участников процесса мер процессуального принуждения, направленных на недопущение их процессуальной недобросовестности и процессуальной волокиты по делу².

Кроме того, в п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25, указывается, что недобросовестное поведение — это такое поведение, где усматривается очевидное отклонение поведения субъекта от добросовестного поведения. Применительно к процессуальному праву можно сказать,

¹ ШЕРНАЗАРОВА Ясмин Алижоновна, студентка 3 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы юридического факультета ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — В.В Ефимова, доцент кафедры гражданского и административного судопроизводства, ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.03.2016 № 11 «О некоторых вопросах, возникающих при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок» // Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс». — URL: http://www.court.ru/docume№t/co№s_doc_LAW_195918/ (дата обращения 17.02.2018).

что недобросовестным поведением является очевидное отклонение участника процесса от добросовестного использования процессуальных прав.

Таким образом, данные постановления указывают на оценочный характер такого института, как злоупотребление правом, предписывая судам выявлять злоупотребление процессуальными правами и применять меры процессуального принуждения. В данном случае представляется справедливым следующее высказывание Д. Я. Малешина: «Суд не может быть нейтральным, только внимательно выслушивать стороны и решать спор на основании представленных доказательств».

Рассмотрим, как судами оценивается недобросовестное поведение участников.

1. В практике имеет место такое злоупотребление правом, как систематическая неявка в гражданский процесс. Так, например, в апелляционной жалобе истец просил отменить решение суда первой инстанции, ссылаясь на то, что суд рассмотрел дело в отсутствие истца при наличии ходатайства об отложении дела ввиду его болезни. Суд апелляционной инстанции отметил, что истец уже неоднократно откладывал дело без каких-либо значимых причин, что не соответствует конституционным целям гражданского процесса, так как способствует затягиванию процесса.

Таким образом, признавая неявку злоупотреблением правом, суды обращают внимание на ее неоднократность и отсутствие уважительных причин неявки.

2. Анализ судебной практики показал, что суды также рассматривают непредставление необходимых материалов для проведения экспертизы как злоупотребление правом.

Рассмотрим следующий пример из судебной практики. Возражая против удовлетворения требований истца, ответчик Ш. В. утверждает, что договор поручительства он не заключал и не подписывал, в связи с чем на него не может быть возложена ответственность за неисполнение обязательств по кредитному договору. Для решения вопроса о назначении по делу судебной почерковедческой экспертизы коллегия предложила ответчику Ш. В. явиться в судебное заседание коллегии для отбора экспериментальных образцов почерка и представить сравнительные образцы почерка для исследования экспертом.

Явившись в судебное заседание коллегии 04.04.2017, ответчик Ш. В. ни в одно из последующих заседаний не явился, представил письменное ходатайство о проведении по делу судебной почерковедческой экспертизы, которое просил рассмотреть в его отсутствие. Документы, содержащие свободные образцы почерка и подписи, ответчик не представил.

В этой связи коллегия считала, что сторона ответчика злоупотребляет своими правами в нарушение ч. 1 ст. 35 ГПК РФ, что недопустимо, а дело подлежит разрешению по представленным в дело доказательствам.

Необоснованное уклонение от предоставления материалов для проведения экспертизы может быть признано злоупотреблением процессуальными правами.

3. Другим злоупотреблением процессуальными правами является игнорирование судебных повесток.

Так, например, довод апелляционной жалобы ответчика К. о том, что суд первой инстанции нарушил нормы процессуального права, поскольку дело рассмотрено в отсутствие ответчика, не извещенного о дате, месте и времени судебного разбирательства надлежащим образом, судебная коллегия не приняла во внимание, поскольку суд надлежащим образом извещал К. заблаговременно, как того требует ст. 113 ГПК РФ, по указанному в исковом заявлении адресу места регистрации: адрес, в том числе путем направления телеграмм. Судом первой инстанции надлежащим образом высылались извещения о дне рассмотрения дела, однако судебные извещения были возвращены почтовым отделением в суд с отметкой «истек срок хранения».

Суд принял все возможные меры к извещению ответчика о дате, времени и месте судебного разбирательства, однако неполучение им на протяжении всего срока рассмотрения дела из отделения связи документов свидетельствует о его целенаправленном уклонении от получения судебных извещений, что влечет за собой затягивание рассмотрения настоящего спора по существу.

Судебная коллегия расценила действия ответчика в соответствии со ст. 10 ГК РФ как злоупотребление правом, поскольку в соответствии с ч. 1 ст. 35 ГПК РФ. Ответчик должен добросовестно пользоваться всеми принадлежащими ему процессуальными не только правами, но и обязанностями, в том числе сообщать об уважительной причине неявки в суд, представляя соответствующие доказательства.

Таким образом, неполучение судебных извещений может быть расценено судом как недобросовестное поведение, если суд придет к выводу о целенаправленном уклонении участника от судебных извещений, что будет свидетельствовать о намерении затянуть процесс.

Проанализировав судебную практику, можно прийти к выводу, что злоупотребление правом формально выглядит как правомерное действие, однако фактически правомерным не является, что позволяет определить лишь непосредственно оценка данных действий судом.

Рассматривая институт злоупотребления правом, необходимо разобраться, что же следует понимать под добросовестностью.

В юридической доктрине существует два основных подхода к определению добросовестности. В соответствии с первым подходом, добросовестность есть фактические действия, свидетельствующие о соответствии поведения субъектов предписаниям закона. Как отмечает Е. А. Суханов, добросовестность как

критерий оценки поведения субъекта не несет в себе нравственной нагрузки, ведь в гражданском праве добросовестный субъект — это лицо, которое не знает и не может знать о факте, и для констатации знания о факте достаточно исследовать фактические обстоятельства, в которых он совершал юридически значимое действие.

Представители второго подхода указывают как раз на превалирующее значение нравственной составляющей, позволяющей характеризовать поведение участников как добросовестное. Например, И. А. Гребенкина пишет, что добросовестность должна основываться на доброй совести субъектов гражданского оборота и означает недопущение обмана и честность в правоотношениях.

Понятие «добросовестность» также используется Европейским Судом по правам человека. Так, суд в одном из постановлений отметил, что при осуществлении процессуальных прав лицо должно проявлять добросовестность и воздерживаться от тех действий, которые могут повлечь затягивание срока рассмотрения и разрешения дела.

Представляется, что добросовестность сочетает в себе действия, свидетельствующие о соответствии поведения субъектов предписаниям закона, и нравственную составляющую, которая свидетельствует о стремлении лиц к справедливому разрешению дела.

Злоупотребление правом по своей сути является институтом, смысл которого противоположен добросовестности: лица, злоупотребляющие процессуальными правами, действуют с целью воспрепятствования правильному, своевременному и справедливому рассмотрению и разрешению дела.

Так, например, Е. В. Васьяковский под злоупотреблением процессуальными правами понимал осуществление их тяжущимися для достижения целей, несогласных с целью процесса — правильным и скорым разрешением дел. Р. Ф. Каллистратова определяла злоупотребление процессуальными правами как нарушение общих принципов, принятых стандартов ведения процесса, влекущее за собой невозможность достижения справедливого решения по делу. А. В. Юдин отмечал, что злоупотребление процессуальным правом — это особая разновидность гражданского процессуального правонарушения, целью которого выступает причинение вреда интересам правосудия и лиц, участвующих в деле.

То есть злоупотребление правом можно рассматривать как нарушение предписаний процессуального законодательства с намерением причинить вред лицам, участвующим в деле и правосудию в целом, путем установления преград в достижении общих целей гражданского процесса.

Рассматривая проблему злоупотребления правом, следует также обратить внимание на причину, почему, по мнению некоторых ученых, в российской судебной практике так распространены случаи злоупотребления правом.

Р. Ф. Каллистратова указывала, что в процессуальном законодательстве установлены недостаточно действенные санкции за злоупотребление правом, в частности, проводится оценка статьи 99 ГПК РФ: «Со стороны, недобросовестно заявившей неосновательный иск или спор относительно иска либо систематически противодействовавшей правильному и своевременному рассмотрению и разрешению дела, суд может взыскать в пользу другой стороны компенсацию за фактическую потерю времени. Размер компенсации определяется судом в разумных пределах и с учетом конкретных обстоятельств» Не определены критерии «разумных пределов», кроме того, данная формулировка достаточно мягкая, вряд ли она способна удерживать участников процесса от злоупотребления правом. Р. Ф. Каллистратова отмечала, что это является «существенным пробелом, который ждет своего устранения».

Другие правоведы также подвергают критике данную норму. Т. Т. Алиев отмечает, что предусмотренные взыскания допустимы в пользу физических лиц, так как юридическое лицо или публично-правовое образование не могут «фактически потерять время». Также указанная норма включает небольшой круг злоупотреблений правом, за которые могут быть применены меры ответственности, в этой связи другие злоупотребления процессуальным правом остаются неохваченными.

Для того, чтобы оказывать на участников судопроизводства предупредительное воздействие воздерживаться от злоупотребления правом, необходимо установить штрафы значительных размеров за любое недобросовестное поведение.

Итак, исходя из проведенного исследования, необходимо выделить следующие признаки злоупотребления процессуальным правом:

1. Недобросовестное использование предоставленных прав;
2. Выявляется путем оценки судом внешне правомерного поведения;
3. Нарушение общих принципов процесса, процессуального законодательства;
4. Направлено на воспрепятствование правильному, своевременному и справедливому рассмотрению и разрешению дела;
5. Приносит вред участникам процесса и правосудию;
6. Влечет применение санкций.

Таким образом, под злоупотреблением правом можно понимать такое поведение участника процесса, которое формально выглядит как правомерное, но при этом свидетельствует об осуществлении предоставленных законом прав не в соответствии с их назначением. Злоупотребление правом включает в себя действия, которые препятствуют реализации общих целей гражданского процесса, не позволяют другим участниками судопроизводства в полной мере реализовать свои процессуальные права, причиняют вред участникам процесса и правосудию.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Алиев Т. Т.* О гражданской процессуальной ответственности за злоупотребление процессуальными правами и обязанностями // Современное право. — 2015. — № 6.
2. *Васьковский Е. В.* Курс гражданского процесса: Субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия. — М.: Статут, 2016.
3. Гражданское право: В 4 т. / Отв. ред. Е. А. Суханов. — М.: Волтерс Клувер, 2008. Т. 1: Общая часть.
4. *Гребенкина И. А.* Принцип добросовестности в российском гражданском праве // Бюллетень нотариальной практики. — 2011. — № 2.
5. *Каллистратова Р. Ф.* Избранные труды по арбитражному и гражданскому процессу. — Краснодар: Совет. Кубань, 2007.
6. *Малешин Д. Я.* Гражданская процессуальная система России. — М.: Статут, 2011.
7. *Соловьева Т. В.* К вопросу о добросовестном поведении в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса. — 2017. — № 4.
8. *Юдин А. В.* Злоупотребление процессуальными правами в гражданском судопроизводстве. — СПб.: Изд-во юрид. фак-та СПбГУ, 2005.

*Шмоткина А. А.*¹

ПРОБЛЕМА ДОПУСТИМОСТИ ВИДЕОЗАПИСИ КАК ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы, посвященные проблемам допустимости тех или иных доказательств, в частности, допустимости видеозаписи, как доказательства в гражданском судопроизводстве.

Ключевые слова: допустимость доказательств в гражданском судопроизводстве, допустимость видеозаписи, видеодоказательство.

Участники гражданских правоотношений в современном обществе постоянно обращаются в суд за защитой своих прав и нарушенных интересов. Процессуальное право предоставляет достаточно широкий спектр средств по правовой защите. Однако зачастую участники сталкиваются с такой проблемой, как недопустимость тех или иных доказательств. Более подробно в данной статье мы рассмотрим вопрос допустимости видеозаписи как доказательства в гражданском судопроизводстве.

Впервые видеозапись была указана в качестве самостоятельного средства доказывания в ст. 55 Гражданского процессуального кодекса РФ². Как правило, при появлении нового средства доказывания в гражданском процессе у правоведов одновременно возникает новая задача по разработке критериев его допустимости.

Определение допустимости доказательств содержится в ст. 60 Гражданского процессуального кодекса РФ, в следующей формулировке: «обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами»³.

Вследствие вышесказанного мы можем выделить следующие виды критериев допустимости видеозаписи как доказательства, которыми стороны в гражданском судопроизводстве могут воспользоваться.

¹ ШМОТКИНА Анна Андреевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Е. В. Силина, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»), доктор юридических наук, доцент).

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.

Один из наиболее важных критериев содержится в ч. 2 ст. 50 Конституции РФ: «при осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона»⁴. Данный критерий считается обязательным для предоставления любых доказательств в любом судебном процессе.

Необходимо также учитывать, что при предоставлении видеодоказательства каждая из сторон, участвующая в деле, должна осознавать, что способ самозащиты должен быть соразмерен нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения⁵. В случае нарушения данного фактора возможно наложение тех или иных санкций на данные стороны.

Вторым критерием использования видеозаписи в качестве доказательства является ненарушение неприкосновенности частной жизни без согласия гражданина (ч. 1 ст. 23 и ч. 1 ст. 24 Конституции Российской Федерации). Однако такое согласие не требуется, когда использование видеозаписи осуществляется в государственных, общественных или иных публичных интересах⁶. Таким образом, если видеозапись была осуществлена при помощи камеры видеонаблюдения, или автомобильным видеорегистратором, то данная видеозапись может быть принята судом в качестве доказательства, так как она не нарушает права граждан.

Третьим критерием допустимости является ее достоверность. Данный критерий является субъективным, так как не во всех случаях может применяться судом. Однако его необходимо также учитывать при подаче видеозаписи в качестве доказательства. Так, если у суда возникают сомнения о ее подлинности, подвергалась ли данная видеозапись монтажу, то суд вправе направить данное видеодоказательство на видеотехническую экспертизу. На данной экспертизе решаются следующие задачи:

- определение режима и формата записи, а также системы цветопередачи исследуемых материалов;
- установление фактов видеомонтажа и иных способов изменения записей;

⁴ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.

⁵ Ст. 14 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.

⁶ Пп. 1–2 п. 1 ст. 152.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.

П. 44 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. — № 140. — 30.06.2015.

- определение типа монтажа;
- определение оригинальности исследуемой видеозаписи (является ли она оригиналом или копией);
- установление номера копии видеозаписи;
- определение устройства, на которое производилась анализируемая запись;
- установление характерных признаков несоответствия записей, находящихся на различных носителях;
- установление соответствия записи предоставленным для анализа записывающим устройствам;
- исследование объектов, находящихся в кадре, и определение их параметров.

Сама процедура исследования видеодоказательства составляет, как правило, от трех до двух недель.

Четвертым критерием допустимости видеозаписи в качестве доказательства по гражданскому спору, выступает регламент ее предоставления. Так, в соответствии со ст. 77 Гражданского процессуального кодекса РФ, сторона, предоставляющая видеозапись, обязана указать точные дату и время съемки, перечислить лиц, ответственных за ее проведение, условия видеосъемки — наименование оборудования, при помощи которой была произведена съемка, носителя данных, указать режим съемки, настройки оборудования⁷.

Самым важным фактом, который необходимо доказать, касается лица, ответственного за видеосъемку, а заключается оно в том, чтобы права иных лиц, запечатленных на съёмке, не были нарушены. Лишь при наличии этих сведений суд сможет принять предоставленную видеозапись в качестве доказательства и объективно вынести решение по делу.

В заключительной части хочется отметить, что процессуальное право дает все возможности для предоставления любых доказательств. Но зачастую стороны сталкиваются с тем, что суд по разным причинам может не принимать во внимание те или иные доказательства, в соответствии со статьями Гражданского процессуального кодекса РФ. Вышеупомянутые критерии необходимо учитывать при предоставлении в суд видеозаписи в качестве доказательства по гражданским правоотношениям, так как в настоящий момент они закреплены в различных нормативно-правовых актах. А также на основании вышесказанного я хотела бы предложить:

Внести изменения в статью 77 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации «Аудио- и видеозаписи», а именно добавить пункт 2

⁷ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.

в следующей редакции: «Критерии допустимости видеозаписи: 1. Добывание видеозаписи не должно нарушать законодательство Российской Федерации; 2. Видеозапись не должна нарушать частные права граждан; 3. Видеозапись должна быть достоверна; 4. Видеозапись должна быть предоставлена в соответствии с регламентом ее предоставления». А также добавить пункт 3 в указанную статью, в следующей редакции: «В случае несоблюдения критериев, указанных в пункте 2 настоящей статьи, суд вправе отказать в принятии видеозаписи в качестве доказательства».

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994. — № 32. — Ст. 3301.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Российская газета. — № 140. — 30.06.2015.
5. *Баулин О. В.* Доказательства и доказывание в гражданском судопроизводстве: учебное пособие. — Воронеж: Изд-во ВорГУ, 2006.
6. *Сабылина А. И.* Осуществление аудио- и видеозаписей в целях самозащиты и их использование в качестве доказательств в суде // Актуальные проблемы российского права. — 2017. — № 4.

Щербаков Е. С.¹

Гражданская процессуальная ответственность как самостоятельный вид юридической ответственности

Аннотация: Статья посвящена анализу гражданской процессуальной ответственности как самостоятельному виду юридической ответственности.

Ключевые слова: юридическая ответственность, гражданский процесс, виды юридической ответственности.

Вопрос выделения гражданской процессуальной ответственности как самостоятельного вида юридической ответственности является дискуссионным.

Однако вопрос привлечения лиц, злоупотребляющих гражданскими процессуальными правами, нарушающих гражданско-правовые процессуальные нормы, к ответственности требует надлежащего законодательного закрепления.

Ввиду принятия Концепции единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее — Концепция), которая активно обсуждается теоретиками и практиками, тема гражданской процессуальной ответственности является крайне актуальной.

В юридической литературе вопрос отнесения гражданской процессуальной ответственности к самостоятельному виду юридической ответственности является открытым.

Рассмотрим различные позиции исследователей данной проблемы.

Так, в советское время работа Н. А. Чечиной «Категория ответственности в советском гражданском процессуальном праве» отразила взгляды ученых-юристов, отрицающих независимость гражданского процессуального права как отрасли вследствие отнесения норм гражданского процессуального права к процедурным, техническим, а не правовым правилам. В связи с чем было негативное отношение к гражданской процессуальной ответственности.

Чечина Н. А. писала: «Гражданская процессуальная ответственность как обладает общими свойствами юридической ответственности, так имеет и специфические особенности... Общие свойства определяются ее родовыми признаками, а специфические (собственные) — видовыми. Первые производны

¹ ЩЕРБАКОВ Евгений Сергеевич, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Д. Г. Нохрин, старший преподаватель кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

от содержания юридической ответственности. Вторые — от особенностей гражданского процессуального права»².

Т. Т. Алиев отмечал, что гражданская процессуальная ответственность выражена в мерах гражданского процессуального принуждения. Лицо вынуждено претерпевать негативные последствия противоправного поведения, состоящие в лишениях личного, имущественного или организационного характера. Гражданская процессуальная ответственность предусматривается санкциями гражданских процессуальных норм и реализуется в порядке, предусмотренном процессуальным законодательством. Основанием гражданской процессуальной ответственности является состав гражданского процессуального правонарушения. Гражданская процессуальная ответственность имеет штрафной характер, поскольку в первую очередь сводится к наказанию правонарушителя³.

Треушников М. К., в свою очередь, писал: «гражданская процессуальная ответственность должна определяться, исходя из особенностей гражданского процессуального права, проявляющихся: в методе правового регулирования; характере гражданских процессуальных отношений; содержании принципов процессуального права; правовом статусе участников процесса; характере применяемых санкций»⁴; в итоге придя к выводу, что нет достаточных оснований для выделения гражданской процессуальной ответственности в качестве самостоятельного вида юридической ответственности.

Отправление правосудия по гражданским делам обеспечивается возможностью применения к правонарушителям мер уголовной, гражданско-правовой, административной и дисциплинарной ответственности. Все эти виды ответственности в совокупности допустимо объединить общим понятием — ответственность в гражданском судопроизводстве⁵.

ГПК РФ предусматривает ряд норм, соблюдение которых является обязательным для лиц, участвующих в деле. Указанные нормы должны способствовать правильному и быстрому рассмотрению споров, восстановлению нарушенных прав. Отсюда можно сделать вывод, что нарушение данных норм будет составлять гражданское процессуальное правонарушение.

² Чечина Н. А. Категория ответственности в советском гражданском процессуальном праве // Вестник Ленинградского университета. Серия «Экономика, философия, право». — 1982. — №17. — С. 73.

³ Алиев Т. Т. О гражданской процессуальной ответственности за злоупотребление процессуальными правами и обязанностями // Современное право. — 2015. — №6. — С. 90–93.

⁴ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014 [Электронный ресурс] // СПС «Консультант Плюс».

⁵ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014 [Электронный ресурс] // СПС «Консультант Плюс».

Прежде чем говорить о гражданском процессуальном правонарушении, необходимо определиться с субъектным составом. Толмачева И. И. отмечает, что наличие самостоятельного процессуального интереса не играет роли для определения субъекта гражданского процессуального правонарушения. Так, истец, ответчик, специалист, переводчик могут быть субъектами гражданских процессуальных правонарушений, несмотря на то, что у одних есть процессуальный интерес, а у других его нет. В данном случае не имеет значения субъективный момент — процессуальный интерес, значение имеет цель — воспрепятствование правосудию в той или иной форме⁶.

Злоупотребление гражданскими процессуальными правами, на наш взгляд, следует относить к правонарушениям в гражданском процессе, так как, согласно ст. 35 ГПК РФ гражданам вменяется обязанность добросовестного пользования процессуальными правами, использование субъективных гражданских процессуальных прав недобросовестно будет составлять правонарушение.

Высказывается мнение, что злоупотребление процессуальными правами следует отнести к особой форме гражданского процессуального правонарушения как умышленного недобросовестного действия участников гражданского процесса, сопровождающегося нарушением условий осуществления субъективных процессуальных прав и совершаемого лишь с видимостью реализации таких прав, сопряженного с обманом в отношении известных обстоятельств дела, в целях ограничения возможности реализации или нарушения прав других лиц, участвующих в деле, а также в целях воспрепятствования деятельности суда по правильному и своевременному рассмотрению и разрешению гражданского дела, влекущего применение мер гражданского процессуального принуждения.

Так, Верховный Суд Российской Федерации в пункте 22 Постановления Пленума от 21.01.2016 №1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела»⁷ разъяснил, что уменьшение истцом размера исковых требований в результате получения при рассмотрении дела доказательств явной необоснованности этого размера может быть признано судом злоупотреблением процессуальными правами и повлечь отказ в признании понесенных истцом судебных издержек необходимыми полностью или в части (часть 1 ст. 35 ГПК РФ, части 6, 7 ст. 45 КАС РФ) либо возложение на истца понесенных ответчиком судебных издержек (ст. 111 АПК РФ).

Исходя из изложенного, нам представляется, что гражданская процессуальная ответственность является самостоятельным видом юридической

⁶ Толмачева И. И. Актуальные проблемы гражданской процессуальной ответственности // Арбитражный и гражданский процесс. — 2016. — №8. — С. 3–7.

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 №1 «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» // Бюллетень Верховного Суда РФ. — №4. — 2016, апрель.

ответственности. Следовательно, гражданская процессуальная ответственность обладает всеми признаками, присущими юридической ответственности, а это: 1) наличие нормы права; 2) нарушение нормы права (правонарушение); 3) правовое принуждение со стороны компетентного государственного органа в соответствии с определенным процессуальным порядком; 4) претерпевание нарушителем неблагоприятных последствий совершенного правонарушения.

Таким образом, можно сформулировать определение гражданской процессуальной ответственности, схожее с определением, данным Толмачевой И. И.⁸: гражданская процессуальная ответственность — это претерпевание лицом, нарушившим гражданские процессуальные нормы, неблагоприятных последствий в виде принуждения к совершению определенных действий либо отказа в защите интересов со стороны суда.

Во избежание неопределенного отношения к гражданской процессуальной ответственности представляется целесообразным внести в АПК РФ, ГПК РФ, КАС РФ следующие изменения: сформировать отдельную главу под названием «Гражданская процессуальная ответственность» или «Ответственность за гражданское процессуальное правонарушение», куда включить уже имеющиеся нормы права, содержащиеся в процессуальном законодательстве, а также сформулировать новые правовые нормы.

Включение норм об ответственности в конечном итоге будет способствовать правильному и своевременному рассмотрению гражданских дел, а также исключению необоснованных исков.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Алиев Т. Т. О гражданской процессуальной ответственности за злоупотребление процессуальными правами и обязанностями // Современное право. — 2015. — №6.
2. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М. К. Треушникова. 5-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2014 [Электронный ресурс] // СПС «Консультант Плюс».
3. Толмачева И. И. Актуальные проблемы гражданской процессуальной ответственности // Арбитражный и гражданский процесс. — 2016. — №8.
4. Чечина Н. А. Категория ответственности в советском гражданском процессуальном праве // Вестник Ленинградского университета. Серия «Экономика, философия, право». — 1982. — №17.

⁸ Толмачева И. И. Актуальные проблемы гражданской процессуальной ответственности // Арбитражный и гражданский процесс. — 2016. — №8. — С. 3–7.

*Эткинд П. С.*¹

ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРЕДМЕТА И ПРЕДЕЛОВ ДОКАЗЫВАНИЯ ПРИ РАССМОТРЕНИИ СПОРОВ В ПОРЯДКЕ ИСКОВОГО И ПРИКАЗНОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

Аннотация: Автор статьи выявляет особенности определения предмета и пределов доказывания в гражданском процессе при рассмотрении споров в порядке искового и приказного судопроизводства, рассматривая категории споров, вытекающих из жилищного законодательства. Для наглядности рассмотрения поставленного вопроса предмет и пределы доказывания анализируются на примере искового и приказного судопроизводства при решении вопросов, связанных с взысканием задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг.

Ключевые слова: предмет доказывания, пределы доказывания, исковое производство, судебный приказ.

В Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации с 1 июня 2016 года вступили в силу изменения, которые коснулись порядка взысканий платы за жилищно-коммунальные услуги. С 1 июня 2016 года задолженность допускается взыскивать посредством судебного приказа. Судебным приказом является судебное постановление, вынесенное судьей единолично на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника по требованиям, предусмотренным статьей 122 ГПК РФ, если размер денежных сумм, подлежащих взысканию, или стоимость движимого имущества, подлежащего истребованию, не превышает пятьсот тысяч рублей². На основании статьи 122 ГПК РФ судебный приказ выдается по требованию о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг, а также услуг телефонной связи, и выступает одновременно исполнительным документом, который приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. Необходимо подчеркнуть, что требования о взыскании суммы задолженности по оплате жилого помещения

¹ ЭТКИНД Полина Сергеевна, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУ-ВО «Российский государственный университет правосудия», председатель избирательной комиссии муниципального образования, муниципальный округ Коломна.

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 11.06.1964 (ред. от 11.06.1964). URL http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/5e1a82d55d8520a8d263301e5efa453b39007301.

и коммунальных услуг, не превышающей пятисот тысяч рублей, подлежат рассмотрению в порядке приказного производства³.

При возникновении вопроса о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг за пользование жилым помещением, в котором проживают двое и более лиц, очень часто имеет место возникновение спора о праве. Применение в данном случае судебного приказа в большинстве случаев ведет к его отмене, ввиду отсутствия принципа состязательности сторон, а также неверно определенных предмета и пределов доказывания. При взыскании задолженности к предмету доказывания истца относятся размер взыскиваемой суммы задолженности и наличие обязанности по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги⁴.

По мнению автора, решением возникшей коллизии может явиться рассмотрение данных категорий дел в порядке искового судопроизводства. Рассмотрение дел о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг в порядке искового производства позволило бы рассмотреть осуществленный порядок досудебного обращения к ответчику, при условии, если это установлено федеральным законом или предусмотрено договором сторон⁵. В обоснование заявления о взыскании денежных сумм, а также об истребовании движимого имущества заявителем должны быть представлены документы, подтверждающие существующее обязательство и наступление срока его исполнения. Примером такого документа является договор или расписка⁶. Лицо вправе направить в качестве подтверждения своих требований документы, переведенные в электронный вид с помощью средств сканирования, так называемые электронные образы документов, или документы, созданные в электронной форме без предварительного документирования на бумажном носителе, подписанные электронной подписью в порядке, установленном законодательством

³ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 27 июня 2017 г. № 22 «О некоторых вопросах рассмотрения судами споров по оплате коммунальных услуг и жилого помещения, занимаемого гражданами в многоквартирном доме по договору социального найма или принадлежащего им на праве собственности» (ред. от 27 июня 2017) // URL <http://legalacts.ru/sud/postanovlenie-plenuma-verkhovnogo-suda-rf-ot-27062017-n-22>.

⁴ Крашенинников П. В. Жилищное право. 8-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2012. — С. 248.

⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 11.06.1964 (ред. от 11.06.1964) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/c4a88ddfdc63176661c5bce2e978497c29fa875a.

⁶ Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2016 № 62 «О некоторых вопросах применения судами положений Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации о приказном производстве» // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209705.

Российской Федерации, электронные документы⁷. При рассмотрении споров о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг в порядке искового производства становится возможным сокращение количества ошибок при определении лица, с которого надлежит произвести взыскание, что существенно влияет на верное определение предмета доказывания данных категорий дел. Необходимо отметить, что пределы доказывания, в свою очередь, значительно ограничиваются в условиях приказного судопроизводства.

Рассмотрим в качестве примера из судебной практики одно из дел по отмене судебного приказа, повлекшей подачу заявления о повороте исполнения судебного приказа и жалобы на злоупотребление правом и искажение информации Жилищным Агентством* и Жилкомсервисом*. С личного счета гражданки В. М. М. списали задолженность по оплате жилья и коммунальных услуг, а также госпошлину в рамках исполнительного производства на основании судебного приказа, несмотря на то, что до настоящего времени наниматель не установлен, а прежний наниматель снят с регистрационного учета в связи со смертью. На момент подачи в суд заявления о выдаче судебного приказа в жилом помещении после смерти нанимателя остались проживать дети нанимателя и бывший член семьи умершего нанимателя — В. М. М. В обращении в суд, направленном Жилищным Агентством*, указано, что в соответствии со статьями 672, 678, 682 ГК РФ, а также статьей 69 ЖК РФ, члены семьи нанимателя, проживающие совместно с ним, пользуются наравне с нанимателем всеми правами и несут вместе с ним солидарно все обязанности, вытекающие из договора найма жилого помещения. Граждане, осуществляя право пользования жилым помещением и право получения коммунальных услуг надлежащего качества, несут обязанность по своевременной и полной оплате жилого помещения и предоставленных коммунальных услуг⁸. В то же время внесение платы за жилое помещение и коммунальные услуги является обязанностью не только нанимателя, но и проживающих с ним членов его семьи, в том числе дееспособных и ограниченных судом в дееспособности, имеющих равное с нанимателем право на жилое помещение, независимо от указания их в договоре социального найма жилого помещения⁹.

⁷ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2016 № 62 «О некоторых вопросах применения судами положений Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации о приказном производстве» // URL http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209705.

⁸ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_51057/f60d2a617f415cbddcf9aa150179980474d4a61f.

⁹ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 27 июня 2017 г. № 22 «О некоторых вопросах рассмотрения судами споров по оплате коммунальных услуг и жилого помещения, занимаемого гражданами в многоквартирном доме по договору социального найма

Необходимо отметить, что оставшиеся зарегистрированными в жилом помещении дети умершего нанимателя с позиции части 1 статьи 69 ЖК РФ не являются между собой членами семьи, но, несмотря на этот факт, могут быть признаны таковыми только при условии ведения ими совместного хозяйства, если кто-то из них будет признан нанимателем в соответствии с частью 2 статьи 82 ЖК РФ. По отношению к дееспособным и совершеннолетним внукам гражданка В. М. М. не имела алиментных и иных обязательств, вела раздельное с ними хозяйство и добросовестно вносила оплату жилья и коммунальных услуг за причитающуюся $\frac{1}{4}$ долю. Доказательствами, подтверждающими этот факт, являются платежные документы на бумажном носителе.

Бывший член семьи нанимателя, сохраняющий право пользования жилым помещением, самостоятельно отвечает по обязательствам, связанным с оплатой жилого помещения и коммунальных услуг, в случае заключения с наймодателем, то есть управляющей организацией, и нанимателем соглашения, определяющего порядок и размер его участия в расходах по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги¹⁰. Гражданка В. М. М. в силу возраста и наличия II группы инвалидности, потребовала признать ее нанимателем, с целью получения возможности самостоятельно отвечать по своим обязательствам, вытекающим из договора социального найма. Из вышесказанного следует, что за наличие на общем лицевом счёте задолженности должны нести солидарную ответственность все лица, проживающие в жилом помещении. Рассматривая данную практику применения судебного приказа, можно сделать вывод о том, что лица, не осуществляющие платежей, а именно, — три внука гражданки В. М. М., должны были явиться должниками, несущими солидарные обязанности, с которых подлежало взыскать задолженность по оплате жилого помещения и коммунальных услуг, а взыскание было обращено на единственное лицо, осуществляющее платежи.

Судебный приказ по гражданскому делу о взыскании задолженности по оплате жилья и коммунальных услуг и расходов по уплате государственной пошлины был отменен определением мирового судьи, а судебные приказы с отметкой о вступлении в законную силу, выданные взыскателю, отозваны. На основании статьи 443 ГПК РФ, в случае отмены решения суда, приведенного в исполнение, и принятия после нового рассмотрения дела решения суда

или принадлежащего им на праве собственности» (ред. от 27 июня 2017) // URL: <http://legalacts.ru/sud/postanovlenie-plenuma-verkhovnogo-suda-rf-ot-27062017-n-22>.

¹⁰ Постановление Пленума Верховного суда РФ от 27 июня 2017 г. № 22 «О некоторых вопросах рассмотрения судами споров по оплате коммунальных услуг и жилого помещения, занимаемого гражданами в многоквартирном доме по договору социального найма или принадлежащего им на праве собственности» (ред. от 27 июня 2017) // URL: <http://legalacts.ru/sud/postanovlenie-plenuma-verkhovnogo-suda-rf-ot-27062017-n-22>.

об отказе в иске полностью или в части, либо определения о прекращении производства по делу или об оставлении заявления без рассмотрения, ответчику должно быть возвращено все то, что было с него взыскано в пользу истца по отмененному решению суда. Данная процедура именуется как поворот исполнения решения суда. В данном случае уместно применить пункт 35 постановления Пленума ВС РФ от 27.12.2016 № 62 «О некоторых вопросах применения судами положений Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации о приказном производстве», согласно которому отмена судебного приказа является самостоятельным основанием для поворота исполнения судебного приказа. Поворот исполнения судебного приказа мирового судьи судебного участка по гражданскому делу повлечет за собой солидарное взыскание с должников В. А. М., В. Н. М., В. Н. М., В. М. М. в пользу Жилищного агентства* в счет погашения задолженности по оплате жилья и коммунальных услуг, а также возврат В. М. М. снятых с ее лицевого счета денежных средств.

Судебный приказ выносится по заявленным требованиям арбитражным судом в течение десяти дней, а мировым судьей в течение пяти дней без судебного разбирательства и вызова сторон¹¹. В рамках приказного производства не допускается истребование дополнительных документов, привлечение к участию в деле третьих лиц, вызов свидетелей, экспертов, специалистов, переводчиков¹². Принимая во внимание вышесказанное, по мнению автора, рассмотрение споров о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг в случае наличия более одного лица, проживающего в жилом помещении, целесообразно производить в порядке искового судопроизводства. В случае наличия возражений от одного из солидарных должников реализация принципа состязательности оказала бы существенное влияние на правильное разрешение дела по существу, помогла бы избежать ошибочного определения должника, как следствие, дополнительных процессуальных действий, связанных с отменой судебного приказа, поворота исполнения судебного приказа, возвращения, взысканных по судебному приказу денежных средств. Об отмене судебного приказа выносится определение, которое не подлежит обжалованию.

Внесение процессуальных изменений в решение вопросов о взыскании задолженности по оплате жилого помещения и коммунальных услуг позволит

¹¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ // URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37800/d4c8309bf1b860dd971bc1719535f0f2e874ae49.

¹² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.12.2016 № 62 «О некоторых вопросах применения судами положений Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации о приказном производстве» // URL http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_209705.

повысить качество рассмотрения подобных споров, а также сократить количество изданных, а впоследствии отмененных судебных приказов, влекущих за собой ряд иных процессуальных действий. По мнению автора, требования, рассматриваемые в порядке приказного производства, должны являться бесспорными. Определение суммы задолженности при разрешении данных категорий дел не является затруднением, ввиду того, что перечень подтверждений, являющихся доказательствами объективности взыскиваемой суммы задолженности, строго определен действующим законодательством. Наличие обязанности по внесению платы за жилое помещение и коммунальные услуги является неотъемлемой составляющей предмета доказывания. Отнесение данной обязанности к определенным лицам, осуществляющим совместное пользование жилым помещением, согласно их солидарной ответственности, не может осуществляться в порядке приказного судопроизводства, которое предусматривает ряд процессуальных ограничений, в том числе влечет к ограничению пределов доказывания, верное определение которых оказывает первостепенное влияние на правильное разрешение дела по существу. В случае, когда появляется спор о праве, ввиду особенной важности точного определения предмета и пределов доказывания, применение судебного приказа становится невозможным.

Список литературы:

5. Крашенинников П. В. Жилищное право. 8-е изд., перераб. и доп. — М.: Статут, 2012.

*Юркин Д. Б.*¹

ПРОБЛЕМА ПРИМЕНЕНИЯ ОГОВОРКИ О ПУБЛИЧНОМ ПОРЯДКЕ КАК ОСНОВАНИЕ ОТКАЗА В ПРИЗНАНИИ И ПРИВЕДЕНИИ В ИСПОЛНЕНИЕ РЕШЕНИЙ МКА

Аннотация: В статье рассмотрены условия и порядок применения оговорки о публичном порядке, а также ошибки, допускаемые судами по данной категории дел.

Ключевые слова: оговорка о публичном порядке, международный коммерческий арбитраж, арбитражное решение, признание, приведение в исполнение.

Правовое регулирование института признания и приведения в исполнение решений МКА в РФ осуществляется Нью-Йоркской конвенцией 1958 года «О признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений»² (далее — Конвенция), принятыми на ее основе Законом РФ от 07.07.1993 № 5338–1 «О международном коммерческом арбитраже»³ (далее — Закон) и гл. 31 АПК РФ⁴.

Закон и Конвенция имеют закрытый список оснований для отказа компетентным судом в признании и приведении в исполнение арбитражного решения. Эти основания состоят в большинстве своем из процессуальных и юрисдикционных аспектов, связанных с ошибками, допущенными арбитражем. В силу прямого указания закона такие основания суд может исследовать только по инициативе стороны, против которой вынесено решение МКА. Однако, в соответствии с пп. 2 п. 2 ч. 1 ст. 36 Закона, суд может по своей инициативе отказать

¹ ЮРКИН Дмитрий Борисович, магистрант 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — О. Ю. Малкин, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

² Конвенция Организации Объединенных Наций о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Заключена в г. Нью-Йорке в 1958 г.) (вместе со «Статусом Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений (Нью-Йорк, 10 июня 1958 года)» (по состоянию на 24.04.2017)) // Вестник ВАС РФ. — № 8. — 1993.

³ Закон РФ от 07.07.1993 № 5338–1 (ред. от 29.12.2015) «О международном коммерческом арбитраже» (вместе с «Положением о Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате Российской Федерации», «Положением о Морской арбитражной комиссии при Торгово-промышленной палате Российской Федерации») // Российская газета. — № 156. — 14.08.1993.

⁴ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. — № 137. — 27.07.2002.

в признании и приведении в исполнении решения МКА, если установит, что признание и исполнение такого решения противоречит публичному порядку РФ.

Арбитражные суды часто сталкиваются с проблемой применения оговорки о публичном порядке при рассмотрении дел данной категории. Ключевое значение имеет определение понятия «публичный порядок» и сферы его применения. В связи с этим Президиум ВАС РФ выпустил Информационное письмо № 156 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнении иностранных судебных и арбитражных решений» от 26.02.2013⁵ (далее — Информационное письмо), в котором разъяснил, что «...под публичным порядком... понимаются фундаментальные правовые начала (принципы), которые обладают высшей императивностью, универсальностью, особой общественной и публичной значимостью, составляют основу построения экономической, политической, правовой системы государства. К таким началам, в частности, относится запрет на совершение действий, прямо запрещенных сверхимперативными нормами законодательства Российской Федерации...», если этими действиями наносится ущерб суверенитету или безопасности государства, затрагиваются интересы больших социальных групп, нарушаются конституционные права и свободы частных лиц...»

Данная оговорка должна применяться в исключительных случаях и трактоваться очень узко, в противном случае любое противоречие национального закона с иностранным будет трактоваться как нарушение публичного порядка. Компетентный суд не должен прибегать к оговорке в случаях, если существуют иные основания для отказа в признании и приведения в исполнение решения⁶. То есть данный правовой инструмент должен применяться как крайняя мера, что отражено в п. 4 Информационного письма.

Рассматривая арбитражное решение, суд не должен анализировать его с точки зрения верности выводов арбитров, правильности применения закона, проверка должна состоять только в анализе последствий признания и приведения

⁵ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 26.02.2013 № 156 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений» // Вестник ВАС РФ. — № 5, май, 2013.

⁶ Дзускаева З. Т., Иванова Т. И. Публичный порядок признания и исполнения иностранных арбитражных решений // Вестник МИЭП. — 2014. — № 4 (17). — URL: <https://cyberle№ i№ ka.ru/article/№ /publich№ yу-poryadok-priz№ a№ iya-i-ispol№ e№ iya-i№ ostra№№ yh-arbitrazh№ yh-reshe№ iy> (дата обращения: 07.03.2018).

в исполнение арбитражного решения для публичного порядка государства⁷. Компетентный суд не может изменить установленные арбитражным судом фактические обстоятельства другими, а также придать им иную квалификацию. В ином случае суд, по факту, будет пересматривать решение по существу, что недопустимо в силу прямого указания ч. 4 ст. 243 АПК РФ.

В науке и зарубежной практике выработаны условия, при которых ссылка на несоответствие решения МКА публичному порядку неуместна⁸:

1. На публичный порядок нельзя ссылаться, когда материальным частным правом (которому по выбору сторон или арбитров, если такой выбор не был сделан сторонами, была подчинена сделка) было право того государства, в котором испрашивается признание и исполнение судебного решения. Это связано с правовой природой оговорки о публичном порядке, призванной, прежде всего, исключить возможность применения иностранного частного права, а не права страны, в суде которой рассматривается ходатайство о разрешении принудительного исполнения иностранного арбитражного решения.
2. На публичный порядок нельзя ссылаться, если сторона, выступающая против приведения в исполнение международного арбитражного решения, полагает, что арбитры допустили ошибку в применении закона, применили неправильный закон или неправильно оценили фактические обстоятельства дела. Как уже указывалось выше, компетентный суд не вправе давать оценку установленным фактическим обстоятельствам, перекалфицировать их, т. к. это приведет к пересмотру решения по существу. У стороны спора есть множество возможностей по защите своих прав и интересов во время арбитражного (третейского) разбирательства, оспаривание должно осуществляться во время рассмотрения спора МКА, но никак не в ходе процедуры признания и приведения в исполнения решения.
3. Нельзя ссылаться на публичный порядок, если иностранное арбитражное решение вынесено в связи с нарушением обязательств по сделке, которая была признана недействительной в российском государственном суде (независимо от оценки ее действительности международным арбитражем).

Однако компетентные суды зачастую принимают решения, которые нельзя в полной мере назвать верными, содержат некорректные утверждения и выводы. Так, например, заслуживает внимание Определение ВС РФ от 12 января 2015 г.

⁷ Карбельников Б. Р. Проблема публичного порядка при приведении в исполнение решений международных коммерческих арбитражей. — URL: <https://www.lawmix.ru/comm/5849> (дата обращения 07.03.2018).

⁸ Там же.

по делу № о А40–87194/13–68–844⁹. Установив, что суды первой и кассационной инстанции верно отказали в признании и приведении в исполнение решения МКА, т. к. ими установлено, что право собственности не перешло к взыскателю, в силу чего он не мог модернизировать не принадлежащее ему имущество и взыскивать убытки, судья ВС РФ констатировала, что признание и приведение такого решения в исполнение приведет к нарушению публичного порядка РФ, а именно «...принципа защиты собственности; запрета взыскания убытков в пользу лица, не обладающего правом; запрета защиты прав лица, совершившего действия, влекущие опасность для потребителей...»¹⁰

На примере указанного выше решения видно, что даже судьи ВС РФ не всегда верно применяют оговорку о публичном порядке, при этом совершают «по сути... абсолютно непропорциональное вмешательство... в существо разрешенного Арбитражным институтом г. Стокгольма спора...»¹¹, изучая фактические обстоятельства дела, установленные арбитражным (третейским) судом, дают правовую оценку указанным фактическим обстоятельствам и оценивают правильность выводов, к которым пришли арбитры. Такие действия прямо противоречат положениям ч. 4 ст. 243 АПК РФ и п. 1 Информационного письма.

В Определении от 19 июня 2017 г. по делу № А27–655/2013¹² судья ВС РФ, отказывая в передаче дела на рассмотрение судебной коллегии, согласилась с выводами суда кассационной инстанции, что признание арбитражного решения, основанного на сделке, признанной недействительной судом, приведет к существованию судебных актов равной юридической силы, содержащих взаимоисключающие выводы, а следовательно, и нарушению публичного порядка РФ.

Противоречие арбитражного решения выводам суда о действительности сделки, противоречие нормам частного права российского законодательства об отдельных институтах не должно влечь ссылку на нарушение публичного

⁹ Определение Верховного Суда РФ от 12.01.2015 № 305-ЭС14–2600 по делу № А40–87194/13–68–844. — URL: <http://www.co№ sulta№ t.ru/co№ s/cgi/o№ li№ e.cgi?re q=doc&ts=1614796630014408501146074715&cacheid=A59943F4A89C508A9E72206E372AB851&mode=plus&base=ARB002&№ =415200&r№ d=ABE8954F67D07910BE2787-56FDDF49FB#06127459578857672> (дата обращения 07.03.2018).

¹⁰ Там же.

¹¹ *Хоцанов Д. А.* Признание и приведение в исполнение на территории Российской Федерации иностранных судебных решений: избранный практика за 2015–2016 гг. // Вестник международного коммерческого арбитража. — 2017. — № 1. С. 15–24. — URL: <http://arbitratio№ review.ru/wp-co№ te№ t/uploads/2017/10/№ -1-2017-vest№ ik1.pdf> (дата обращения 07.03.2018).

¹² Определение Верховного Суда РФ от 19.06.2017 № 304-ЭС14–8866 по делу № А27–655/2013. — URL: https://kad.arbitr.ru/PdfDocume№ t/226193e7-67ec-4af8-b5d2-7c35d9f1bc59/93188019-4359-4cee-ab9a-6753a3f4dfbb/A27-655-2013__20170619.pdf.

порядка, т. к. такая практика дает стороне маневры для недобросовестного поведения и злоупотребления правом. Сторонам необходимо сосредотачивать силы на защиту своих интересов в ходе арбитража (третейского разбирательства), а не на попытках избежать признания и приведения в исполнение решения МКА или передать спор на рассмотрение компетентного суда.

На основании изложенного можно констатировать, что, несмотря на довольно подробное освещение вопроса применения оговорки о публичном порядке в Информационном письме, судебная практика по данной категории дел до сих пор не является устоявшейся в полной мер, имеют место ошибки в применении данного института в практике судов различных инстанций судебной системы. Считаю необходимым ВС РФ еще раз акцентировать внимание в новом обзоре практики, что оговорку о публичном порядке следует трактовать очень узко, прибегать к ней лишь в исключительных случаях и применение такого правового института не должно влечь пересмотр или оценку дела по существу. Также разъяснить судам, что недействительность сделки, установленная государственным судом, не является нарушением публичного порядка и не препятствует признанию и исполнению решения МКА, на стадии принятия искового заявления о признании сделки недействительной суду необходимо выяснять, заключено ли между сторонами арбитражное соглашения или имеется вступившее в силу арбитражное решение. При наличии одного из таких обстоятельств суду необходимо возвращать исковое заявление или прекращать производство по делу.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Дзускаева З. Т., Иванова Т. И.* Публичный порядок признания и исполнения иностранных арбитражных решений // Вестник МИЭП. — 2014. — № 4 (17).
2. *Карabelleвников Б. Р.* Проблема публичного порядка при приведении в исполнение решений международных коммерческих арбитражей. — URL: <https://www.lawmix.ru/comm/5849> (дата обращения 07.03.2018).
3. *Хоцанов Д. А.* Признание и приведение в исполнение на территории Российской Федерации иностранных судебных решений: избранная практика за 2015-2016 гг. // Вестник международного коммерческого арбитража. — 2017. — № 1.

Яськов Д. В.¹

О ПЕРСПЕКТИВАХ СОЗДАНИЯ ЕДИНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: В статье автор раскрывает основные изменения, происходящие в российском процессуальном законодательстве, раскрывает основные перспективные пути его реформирования. По мнению автора, переход к Единому процессуальному кодексу предполагает решение ряда рассмотренных в работе проблем.

Ключевые слова: реформирование, процессуальное законодательство, Единый процессуальный кодекс.

«Каждое новое поколение уверено, что именно оно призвано переделать мир. Мое, однако, уже знает, что ему этот мир не переделать. Но его задача, быть может, на самом деле еще величественнее. Она состоит в том, чтобы не дать миру погибнуть».

Альбер Камю

Российская Федерация на сегодняшний день является важнейшим государством на мировой арене. Как следствие, система права РФ должна соответствовать динамично развивающейся экономике, политике и другим сферам жизни российского общества.

Так, 5 февраля 2014 года был принят федеральный закон, объединивший Верховный Суд РФ и Высший Арбитражный Суд РФ. Как следствие, Верховный Суд РФ стал единственным высшим органом правосудия по всем делам на территории РФ². Но это лишь один из этапов изменения судебной системы РФ.

9 июня 2014 года в составе Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству была организована Рабочая группа, итогом деятельности данной комиссии 8 декабря 2014 года стал проект Концепции единого гражданского процессуального кодекса (далее — Концепция

¹ ЯСЬКОВ Дмитрий Викторович, студент 4 курса ФКОУ ВО «Владимирский юридический институт Федеральной службы исполнения наказаний» (научный руководитель — Ю. В. Миронова, старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин юридического факультета ФКОУ ВО «Владимирский юридический институт Федеральной службы исполнения наказаний»).

² О Верховном Суде Российской Федерации. Федеральный конституционный закон от 05.02.2014 № 3-ФКЗ / Собрание законодательства РФ от 10.02.2014. — № 6. — Ст. 550.

ЕГПК)³, реализация которого по задумке законодателей должна произойти в кратчайшие сроки.

Унификация гражданского и арбитражного процессов должна способствовать доступному, справедливому правосудию, обеспечить решение пробелов в правовом регулировании рассмотрения и разрешения споров. Кроме того, единый документ должен вместить в себе наиболее конструктивные решения из Гражданского процессуального кодекса (ГПК РФ)⁴ и Арбитражного процессуального кодекса (АПК РФ)⁵.

Логично, что основой должен стать Арбитражный процессуальный кодекс, поскольку, по нашему мнению, он более профессионально выстроен и предназначен для разрешения споров лиц, обладающих высоким уровнем юридических знаний.

Также новый закон должен объединить альтернативные способы разрешения споров, укрепить значение примирительных процедур с целью формирования мирных взаимоотношений в социуме. Так, Концепция ЕПК в главе 15 устанавливает обязанность суда способствовать примирению сторон. Более того, предусматривается задача закрепить существующие виды упрощенного производства (приказное, упрощенное и заочное), сохранив при этом особенности рассмотрения отдельных категорий дел, а также Концепция ЕПК учитывает международные обязательства РФ, договоры, деятельность международных организаций по правам человека и практику международных судов⁶.

Кроме того, очевидно, что издание нового закона предполагает исправление ранее выявленных недостатков и устранение противоречий.

Казалось бы, такой положительный во всех смыслах проект не может оказаться «в долгом ящике», но тому есть объективные причины.

Так, 8 марта 2015 года был принят Кодекс Административного Судопроизводства (далее — КАС РФ)⁷. Вследствие этого некоторые положения Концепции

³ «Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 № 124).

⁴ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: [федер. закон от 14 нояб. 2002 г. № 138-ФЗ: принят Гос. Думой 23 окт. 2002 г.] // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002. — № 46. — Ст. 4532.

⁵ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: [федер. закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ: принят Гос. Думой 14 июня 2002 г.] // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2002. — № 30. — Ст. 3012.

⁶ *Борисова Е. А.* К вопросу о реорганизации судебной системы РФ // Арбитражный и гражданский процесс. — 2014. — № 3. — С. 14.

⁷ Федеральный закон от 08.03.2015 г. № 21-ФЗ. Опубликован в Собрании законодательства Российской Федерации от 09.03.2015 г. — № 10. — Ст. 1391.

ЕГПК потеряли актуальность, а отдельные механизмы из ГПК РФ утратили силу⁸.

Конечно, определенные недостатки имеют место и в гражданском, и в арбитражном процессе, поэтому Концепция ЕГПК должна включать только наиболее «удачные» положения из этих нормативных документов. Например, по нашему мнению, принципы организации судебного разбирательства рациональнее использовать из ГПК РФ (глава 15). Наиболее удачным, на наш взгляд, также является срок рассмотрения дела, предусмотренный в АПК РФ, исчисляемый 3 месяцами, а также возможность продления сроков до шести месяцев по мотивированному определению суда.

Кроме того, в новом кодексе предлагается исключить упоминание о таких полномочиях представителя, как право на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, как о специально определяемых доверенностью правах (п. 5.5 Концепции ЕГПК).

Еще одной, на наш взгляд, положительной новеллой является правило, закрепленное в п. 6.7 Концепции, об обязанности суда предлагать сторонам представить дополнительные доказательства.

Кроме того, Концепция ЕГПК предусматривает, что расходы, понесенные на оплату услуг представителя, подлежат возмещению выигравшей стороне в полном объеме (п. 7.4.3 Концепции ЕГПК).

Перенимая опыт гражданского процессуального законодательства, авторы Концепции предлагают ввести в отношении дел, подведомственных арбитражным судам, приказное производство (п. 11.1 Концепции ЕГПК).

Еще одной важной деталью является предложение в п. 15.3.4 Концепции ЕГПК ввести институт судебного примирения как разновидности примирительных процедур.

Однако Концепция ЕГПК оставляет нерешенным вопрос о соотношении законных и разумных сроков. Представляется, что необходимо уйти от понятия «разумных сроков», закрепив только сроки, назначаемые судом, и сроки, установленные законом.

Отметим, что Единый процессуальный кодекс, по нашему мнению, должен включать в себя принцип правовой определенности или, иными словами, закрепить преюдициальность судебного решения, о чем говорится в Постановлении Верховного Арбитражного Суда РФ⁹.

⁸ *Ненашев М. М.* Структура нового ГПК РФ: унификация судебной системы // Арбитражный гражданский процесс. — № 9. — С. 7.

⁹ Постановление Верховного Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.11.2012 г. № 2013/12.

Концепция ЕГПК рекомендует в мотивировочной части решения закрепить возможность внесение ссылок на Постановления Верховного Суда РФ (статья 17.2 Концепции ЕГПК).

Авторы Концепции ЕГПК предлагают расширить применение заочного производства и на арбитражный процесс. Но важнее, что в статье 14.2 авторы, ссылаясь на опыт Германии, рекомендуют отказаться от обязательности предварительного судебного заседания, что само по себе предполагает высококвалифицированный судейский аппарат на всей территории РФ.

Концепция ЕГПК предусматривает расширение использования средств аудио- и видеозаписи, формируя с помощью них протокол судебного заседания, при этом составлять его предполагается не позднее чем через один день после судебного заседания. Однако отметим, что далеко не все суды в России оснащены необходимой аппаратурой.

Кроме того, Концепция ЕГПК предусматривает нормы о недопустимых доказательствах, к которым она относит сведения, полученные с нарушением требований закона, что повлияло или могло повлиять на достоверность полученных фактических данных (п. 6.4 Концепции ЕГПК).

Более того, не совсем понятна формулировка, указанная в статье 6.4 Концепции, согласно которой нельзя отнести к допустимым доказательствам, полученные с применением методов, противоречащих современным научным знаниям.

Заметим также особую значимость института обеспечения доказательств, применяя при этом правила гражданского процесса. Однако ГПК РФ, регулируя этот институт, к сожалению, не применяет досудебное нотариальное обеспечение доказательств.

Еще одна важная деталь — АПК РФ предусматривает электронную форму подачи документов, и, кстати, авторы Концепции ЕГПК обещают в главе 12 сохранить рассматриваемую практику, в частности, с помощью программного комплекса «Мой арбитр».

Важно, что Концепция предлагает перевести суды общей юрисдикции на обязательное представление отзывов. Однако, здесь возникает сложность с написанием у рядовых граждан, редко сталкивающихся с юридическими документами.

Таким образом, мы видим, что разработчиками проделана огромная работа. Бесспорно, есть целый ряд положений, введение которых существенно повысит эффективность суда в сфере рассмотрения и грамотного разрешения дел.

Однако Концепция ЕГПК сталкивается с большим количеством противоречий, решение которых займет не один месяц. Иными словами, существование Концепции ЕГПК — призыв к обсуждению недостатков и их исправлению совместными усилиями.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. «Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 № 124).
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: [федер. закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ; принят Гос. Думой 04.06.2002] // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 30. — С. 3012.
3. *Борисова Е. А.* К вопросу о реорганизации судебной системы РФ // Арбитражный и гражданский процесс. 2014. № 3.
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации. [федер. закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ; принят Гос. Думой 23.10.2002] // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532.
5. *Ненашев М. М.* Структура нового ГПК РФ: унификация судебной системы // Арбитражный гражданский процесс. — № 9. — С. 7–9.
6. О Верховном Суде Российской Федерации. Федеральный конституционный закон от 05.02.2014 № 3-ФКЗ / Собрание законодательства РФ. — 10.02.2014. — № 6. — Ст. 550.
7. Постановление Верховного Арбитражного Суда Российской Федерации от 20.11.2012 г. № 2013/12.

СЕКЦИЯ «РОЛЬ ГОСУДАРСТВА В ВОСПИТАНИИ НРАВСТВЕННОСТИ И КУЛЬТУРЫ МОЛОДЕЖИ»

Абдурахимов Р. А.¹

ФУНКЦИОНАЛЬНАЯ РОЛЬ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ В ФОРМИРОВАНИИ ПРАВОСОЗНАНИЯ МОЛОДЕЖИ

Аннотация: Рассматривается правовая культура, ее сущность, содержание и функциональная роль.

Ключевые слова: право, правовое сознание, правовая культура, функция, молодежь, права и свобода человека.

Вопросам правовой культуры в юридической литературе уделяется большое внимание, но исследование функциональной роли правовой культуры как самостоятельное явление представлено недостаточно. Комплексное исследование функций правовой культуры позволяет раскрыть сущностные черты, ее место и роль в правовой системе общества. Кроме того, безусловно выполняемая функциональная роль правовой культуры существенно влияет на работу всего государственного аппарата, его звеньев, деятельность граждан, их коллективов и организаций.

Функционирование правовой культуры, в конечном счете, направлено на правовое обеспечение интересов и целей человека, его свободы и безопасных условий существования и социальной справедливости в обществе.

По справедливому суждению М. Г. Баумовой, «без анализа функциональной роли правовой культуры невозможно понять ее сущность, содержание и закономерности развития»².

По мнению Степанова В. Д., существует две большие группы функций правовой культуры: общесоциальная (включающая экономическую, политическую, социальную, идеологическую, экологическую и демографическую функции) и специально-правовая (включающая аксиологическую функцию,

¹ АБДУРАХИМОВ Рустам Абдулвахобович, студент 4 курса факультета непрерывного образования по подготовке специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель: В. В. Припечкин, профессор кафедры гуманитарных и социально-экономических дисциплин СЗФ ФГБОУВО «РГУП», кандидат исторических наук).

² Баумова М. Г. Функциональная роль правовой культуры. — М.: Наука, 2009. — С. 27.

правосоциализаторскую, правообразующую, регулятивную, функцию охраны прав и свобод граждан, коммуникативную, трансляции социально-правового опыта)³.

На наш взгляд, роль политической функции правовой культуры заключается в создании для индивида возможности осознания себя в качестве полноправного участника политических процессов, распространении в обществе законопослушного политически активного поведения.

Политический популизм негативно сказывается на осуществлении политической функции правовой культуры, поскольку ведет к разрыву юридического и фактического содержания и формы, осуществляет эксплуатацию нереальных правовых средств.

Политический абсентеизм означает равнодушное отношение к политической жизни, уклонение от участия в ней и проявляется, прежде всего, в игнорировании проводимых выборов.

Как справедливо отмечает М. Б. Смоленский, «именно через правовую культуру происходит усвоение индивидом определенных ценностных ориентаций, когда институционализированные образцы поведения, мышления, ценностного выбора становятся основой устойчивой позиции человека в жизни, специфическим “встроенным” стимулом к правовому поведению. В этом смысле правовая культура как внутренний механизм социальной регуляции выступает мощным средством осуществления социального контроля»⁴.

Важное значение имеет и функция охраны прав и свобод, т. к. центральное место в осуществлении этой функции занимает решение центрального социального вопроса о взаимоотношении личности и государства.

Как совершенно справедливо отмечает В. М. Шафиров, «важным в современных условиях является изменение положения человека в системе государственных, политических и правовых отношений. Необходимо усиление антропоцентристской позиции личности и человекоцентристского подхода к правопониманию. Все функции государства, права и правовой культуры должны быть направлены на достойное и свободное осуществление человека в системе общественных отношений»⁵.

Мы разделяем позицию О. Ю. Рыбакова в том, что «приоритет прав и свобод человека перед правами коллективными, будь то наука, государство, международное сообщество, — явление универсальное и необратимое, однако такого

³ Степанов В. Д. Политическая культура современных обществ. — М.: Академия, 2006. — С. 62.

⁴ Смоленский М. Б. Правовая культура: опыт социокультурного анализа. — Ростов н/Дону, 2009. — С. 32.

⁵ Шафиров В. М. Естественно-позитивное право: Введение в теорию. — Красноярск, 2004. — С. 33.

состояния предстоит достичь»⁶. Следует заметить, что из всех функций правовой культуры наиболее важны аксиологическая и правосоциализаторская функции, т. к. они выполняют ведущую роль в механизме воспроизводства и трансляции правовой культуры личности и общества.

Формирование правосознания молодого поколения — основная идеологическая функция современного правового государства.

Цель формирования правосознания молодежи — дать ей прочную мотивационную основу гражданского поведения в правовом государстве.

В работах академика Нерсисянца В. С. в качестве основного критерия правового государства выделяется один из доминирующих — демократия, т. е. степень учета мнения граждан в законотворческом процессе; а также два дополнительных критерия: гарантия широких прав граждан и право на беспристрастный суд, на адвоката⁷. Признавая в качестве основных критериев правового государства гарантию прав и участие в законотворчестве, многие из числа молодежи не упоминают такой критерий, как законопослушность.

В массовом сознании молодежи образ России как однозначно правового государства отсутствует. Меньшинство молодежи считают Россию правовым или неправовым государством, соответственно (25,2%) и (12,7%), большинство (51,5%) — «полуправовым» и (10,6%) не способны оценить жизнь государства с позиций права⁸. Негативные последствия подобной установки в том, что сегодня она лежит в основе формирования правовой культуры личности. Правомерно заключить, что значительная часть молодежи отрицает действенность принципа демократии в нынешнем российском законотворчестве. На наш взгляд, сегодня отсутствует приемлемый консенсус общественного мнения и законодательных структур власти. Отсюда наличие отчужденности части молодежи от закона и нежелание его соблюдать. Так как часть молодежи считает, что Россия пока «не совсем» правовое государство или таковым не является (в совокупности 64,2%), можно предположить, что у этой части молодежи имеются ожидания в отношении дальнейшего развития становления России правовым государством. Именно неопределенность такого правосознания молодежи порождает неопределенность в высказываемых ею оценках нынешнего государственного устройства Российской Федерации.

В массовом сознании молодых людей, равно как и большинства старшего поколения, утвердились три критерия правового государства: соблюдение

⁶ Рыбаков О. Ю. Личность. Права и свобода. — М., 2004. — С. 179.

⁷ См. Нерсисянц В. С. Философия права: Учебник для вузов. — М.: Норма, 2004. — С. 103.

⁸ СОЦИС // Общественно-политический журнал российской академии наук. — 2012. — С. 25.

законов всеми субъектами государства, независимость судей, соблюдение властью основных прав и свобод граждан. Молодежь недооценивает социальную значимость принципов законотворчества и характер уголовного законодательства, также не придает особой значимости принципам презумпции невиновности и неприкосновенности частной собственности. Все это свидетельствует о том, что в России частная собственность еще не стала предметом однозначной идентичности индивида, скорее о ней можно говорить как об отчужденном элементе. Что касается презумпции невиновности, то данный принцип не становится ценностью в массовом сознании до тех пор, пока сомнению подвергается реальность самого правового государства.

По вопросу о соблюдении права позиция молодого поколения практически не отличается от позиции старшего поколения. Кроме того, за прошедшие десять лет собственная позиция молодежи изменилась мало. Доля законопослушных растет слабо. На вопрос: «Как надо относиться к закону?» ответили «Всегда и во всем соблюдать букву закона». Ответы по возрастным группам распределились следующим образом: молодое поколение 18–30 лет — 18,1%, среднее поколение 31–50 лет — 23,1%, старшее поколение — старше 50 лет — 25,8%.

Сообразно эклектическому состоянию правосознания нынешней российской молодежи, неоднозначным является ее мнение о том, как следует относиться к закону. Основная масса (47,1%) считает, что законы надо соблюдать, но только если это делают и сами представители органов власти. Не очень велика доля (18,1%) придерживающихся мнения, что всегда и во всем необходимо соблюдать букву закона, даже если закон уже устарел или не вполне соответствует сегодняшним реалиям⁹.

Одна из важнейших функций правового государства связана с разработкой и реализацией кардинальной реформы в сфере образования. Государство осуществляет правовое и финансовое обеспечение демократизации образования, его непрерывности от дошкольного до университетского, бесплатности и предоставления молодым людям равных возможностей для получения ими качественной подготовки к активной жизни.

Основной задачей совершенствования нравственно-правовой социализации молодого поколения является формирование уважительного отношения к нормам права, внутренней убежденности в их справедливости. Именно аксиологическая ориентация в процессе выработки профессионального правосознания создает будущим работникам судебных органов обстановку нетерпимости к отступлению от требований законности и правопорядка, дает возможность оценить надлежащим образом поведение конкретных субъектов, избрать нравственно-оптимальный вариант собственного поведения.

⁹ Там же. — С. 25.

Один из инструментов формирования правосознания молодежи — ее непосредственное участие в правозащитной практике на общественных началах. Такое участие может быть реализовано в деятельности общественных правозащитных организаций. Решать эти задачи административными методами невозможно. В современной России они могут быть решены только путем включения широких масс в правовые формы защиты своих интересов через общественные инициативные объединения.

Таким образом, проблема негативных проявлений правовой культуры в современной России обусловлена многими причинами: уровнем нарушений закона, снижением правовой активности, правовой безответственности, высоким уровнем правового нигилизма населения и должностных лиц, молодежи и др.

В этой связи в число первоочередных задач юридической науки, на наш взгляд, должна выноситься проблема преодоления несоответствия между ценностями общественного сознания и правовой культуры.

В настоящее время правовое сознание, как главный элемент правовой культуры общества и личности, имеет место к деформации, и этот процесс затрагивает все его стороны, все структурные компоненты российского общества, в частности познавательный, эмоционально-оценочный и поведенческий. В то же время расхождение между ценностями права и ценностями общественного сознания наблюдается на фоне повышения востребованности права в жизни общества. Способность общества на сознательном уровне соблюдать законы, уважать права и свободы других граждан не всегда находит адекватное отражение на практике, и нередко проявляется в распространении различных видов деформации правового сознания и в целом правовой культуры, особенно в молодежной среде.

Необходимым условием для преодоления деформации правовой культуры и правового сознания должны являться благоприятные тенденции в социальной среде и положительная эффективность процесса правовой социализации молодежи. Процесс формирования правовой культуры и правовой социализации молодежи представляется как сложный и чрезвычайно значимый процесс в формировании правового государства.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Горшков М. К. Молодежь России: социологический портрет. — М.: ЦСПиМ, 2010.
2. Шереги Ф. Э. Правовое воспитание молодежи // В кн. Российская молодежь: проблемы и решения. — М., 2009.
3. Колесник И. В. Правотворческая и правоприменительная конкретизация // Философия права. — 2011. — № 3 (46).
4. Кудрявцев В. Н. Правовое поведение: норма и патология. — М.: Наука, 2008.
5. Мордовцев А. Ю. Особенности правопонимания в современной России: формирование нового дискурса // Философия права. — 2011. — № 3(46).

6. *Самыгин П. С.* Социальная неопределенность и правовая социализация учащейся молодежи в России. — Ростов н/Дону, 2016.
7. *Чупров В. И.* Права молодежи в России: состояние и проблемы реализации. Сравнительно-правовой анализ.— М.: Русское слово, 2007.

*Дедусенко А. С.*¹

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ ОБ УСТАНОВЛЕНИИ УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ

Аннотация: В статье поднимаются проблемы правовой природы гражданских дел об усыновлении детей, спорные вопросы, пути решения проблем, вытекающих из правовой природы гражданских дел об усыновлении.

Ключевые слова: усыновление, правовая природа, законодательство, виды усыновления.

Единственным основанием для возникновения семейных правоотношений, в основе которых лежит усыновление — является решение суда об установлении усыновления.

Н. В. Летова утверждает, что «усыновление — юридический факт, устанавливаемый в судебном порядке и порождающий возникновение комплекса правоотношений, аналогичных по содержанию с родительскими»².

Усыновление как семейно-правовой институт в российском праве начал развиваться с эпохи Просвещения.

В дореволюционном законодательстве подробно регламентировались как процедура усыновления, так и правовые последствия, связанные с этим актом³.

В послереволюционный период с 1917 по 1926 год на законодательном уровне усыновление не было признано. В советском праве институт усыновления появился в 1926 году в новом семейном кодексе, введенном в действие с 1 января 1927 года.

Глава 3, раздела 2 «Кодекса законов о браке, семье и опеке»⁴ была посвящена усыновлению. Усыновление производилось постановлением органов опеки и попечительства и регистрировалось в общем порядке в органах записи актов гражданского состояния. Для установления усыновления требовалось согласие родителей, не лишенных родительских прав, на усыновление, а для находящихся под опекой или попечительством — согласие опекуна или попечителя.

¹ ДЕДУСЕНКО Ася Сергеевна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Ю. Б. Шубников, профессор кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», доктор юридических наук).

² Летова Н. В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. — М.: Волтерс Клувер, 2006. — С. 38.

³ Гурджан О. М. Правовая природа усыновления // Lex russica. — № 9. — 2013.

⁴ Кодекс законов о браке, семье и опеке РСФСР 1926 г. // URL: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_3124.htm. (дата обращения: 15.03.2018).

При установлении усыновления ребенка лицом, состоящим в браке, требовалось согласие супруга на усыновление. Согласие усыновляемого, достигшего 10 лет, также было необходимо.

При установлении усыновления фамилия усыновителя могла быть присвоена усыновляемому ребенку, а при наличии согласия усыновляемого отчество усыновителя.

Усыновленные дети и усыновители приравнивались к родственникам по происхождению, что влекло за собой имущественные последствия.

Следующим этапом развития семейного законодательства стал закон СССР «Об утверждении основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье», принятый в 1968 году. В соответствии с данным законом усыновление производилось решением исполнительного комитета районного, городского или районного в городе Совета народных депутатов по просьбе лица, желающего усыновить ребенка.

В целях дальнейшего развития законодательства о браке и семье в 1969 году был принят «Кодекс о браке и семье РСФСР»⁵, в котором более подробно были рассмотрены основные положения, заявленные в законе СССР «Об утверждении основ законодательства Союза ССР и союзных республик о браке и семье».

Институт усыновления регулировался главой 12 КоБС РСФСР. Усыновление считалось установленным с момента вынесения решения об усыновлении исполнительным комитетом районного (городского) Совета депутатов трудящихся. Данный кодекс сохранил большинство положений ранее действующего законодательства.

Была введена норма о необходимости получения согласия на усыновление от администрации детского учреждения, если ребенок там находился. Обязанностью администрации учреждения при поступлении ребенка, в свою очередь, являлось получение согласия у родителей на его усыновление в будущем.

Согласие ребенка, достигшего 10 лет, на усыновление требовалось, как и в Кодексе 1926 года, но если ребенок проживал в семье усыновляемого до усыновления, усыновление могло быть произведено без получения данного согласия. При усыновлении ребенка одним из супругов требовалось согласие на усыновление от другого супруга. Согласие не требовалось в двух случаях: когда супруг был признан в установленном законом порядке недееспособным, когда супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно.

В КоБС РСФСР была введена норма, позволяющая изменить имя усыновляемого ребенка, на что требовалось согласие усыновляемого, достигшего 10 лет.

⁵ Кодекс о браке и семье РСФСР (УТВ. ВС РСФСР 30.07.69) // Ведомости ВС РСФСР. — 1969. — № 32. — Ст. 1397.

Об изменении фамилии, имени, отчества усыновляемого указывалось в решении об установлении усыновления.

КоБС РСФСР предусматривал сохранение родственных отношений между усыновленным ребенком и его кровными родственниками (в случае смерти одного из родителей родителя). Данный факт должен быть указан в решении об установлении усыновления.

Установление усыновления подлежало обязательной регистрации в органах записи актов гражданского состояния по месту вынесения решения об установлении усыновления.

Стоит заметить, что институт усыновления терпел изменения на протяжении долгого времени и развивается до сих пор. Если сравнивать советские и современные нормы материального права об усыновлении, то следует констатировать тот факт, что данные нормы, хоть и претерпели изменения, но в основном остались прежними.

Процессуальные нормы, предусматривающие, что установление усыновления происходит исключительно в судебном порядке, были введены в ГПК РСФСР⁶ лишь в 1996 году. До этого усыновление устанавливалось в административном порядке и процессуальные нормы, регулирующие порядок установления усыновления, не были предусмотрены законодательством.

На мой взгляд, современное развитие процессуального законодательства об установлении усыновления не достигло совершенства. Например, в других странах континентального права существует разграничение на простое и полное усыновление, что влечет за собой разные правовые последствия и процессуальные особенности.

В российском праве тоже предусмотрены разные виды усыновления, такие, как усыновление ребенка из детского учреждения, усыновление отчимом (мачехой), усыновление кровными родственниками (бабушка, дедушка, дядя, тетя, брат, сестра), но все эти виды усыновления регулируют одни нормы процессуального права, несмотря на то, что каждый из этих видов имеет свои особенности.

Например, ребенок из сиротского учреждения находится на попечении государства, РФ выступает гарантом соблюдения его прав и свобод, следовательно, судебный порядок такого вида усыновления необходим, так как решение суда является выражением государственной воли.

Усыновляемый отчимом (мачехой) ребенок находится на попечении матери (отца), которые являются законными представителями своего ребенка и следят за соблюдением его прав и свобод, ребенок фактически проживает

⁶ Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (в редакции на 28 апреля 1993 г.) (с изменениями от 28 апреля, 30 ноября, 31 декабря 1995 г., 21 августа, 26 ноября 1996 г.).

в семье с отчимом (мачехой), которые принимают участие в его содержании и воспитании.

На мой взгляд, для данного вида усыновления установление усыновления в судебном порядке не обязательно, возможен административный порядок, при котором подлежат применению требования к усыновителю, предусмотренные нормами материального права об усыновлении в судебном порядке.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Конституция РФ, принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. — 04.08.2014. — № 31. — Ст. 4398.
2. Семейный Кодекс РФ от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. — 01.01.1996. — № 1. — Ст. 16.
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Собрание законодательства РФ. — 18.11.2002. — № 46. — Ст. 4532.
4. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г. (в редакции на 28 апреля 1993 г.) (с изменениями от 28 апреля, 30 ноября, 31 декабря 1995 г., 21 августа, 26 ноября 1996 г.).
5. Кодекс законов о браке, семье и опеке РСФСР 1926 г. // URL: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_3124.htm.

Иванникова Д. Г.¹

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ И СОЦИО-ГУМАНИТАРНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВОСПИТАНИЯ МОЛОДЕЖИ

Аннотация: В статье рассматриваются теоретико-правовые и социо-гуманитарные проблемы воспитания молодежи.

Ключевые слова: социальная среда, духовно-нравственное воспитание, нравственные ценности.

Нравственное становление человека представляет собой достаточно сложный и многосторонний процесс. Решающую роль в этом процессе играет общество, так как именно в социальной среде происходит формирование нравственных качеств человека. На данный момент актуальность проблемы духовно-нравственного воспитания молодежи связана с тем, что в современном мире человек живет и развивается в окружении множества разнообразных источников сильного воздействия на него (как позитивного, так и негативного характера); это, в первую очередь, СМИ, которые постоянно оказывают огромное влияние на неокрепший интеллект и чувства молодого человека, на его формирующуюся сферу нравственности.

В современном мире проблемы воспитания молодежи стали многообразны, но одной из основных является проблема воспитания уважительного отношения к истории своей Родины. Михаил Ломоносов сказал: «Народ, не знающий своего прошлого, не имеет будущего»². Сейчас большое количество людей, в том числе и подрастающее поколение, не понимают, для чего нужно знать историю. Это действительно является большой проблемой, так как для того, чтобы страна была поистине сильной, ей необходимо волевое, образованное и патриотически настроенное молодое поколение, а современное поколение воспитано СМИ, и основной целью большинства молодого поколения сегодня — веселье, иногда не самое хорошее³.

¹ ИВАННИКОВА Дарья Геннадьевна, студентка 2 курса факультета непрерывного образования по подготовке специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Д. А. Пяткин, профессор кафедры гуманитарных и социально-экономических дисциплин, Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат военных наук, Почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации).

² М. В. Ломоносов (19 ноября 1711 – 15 апреля 1765) — первый русский учёный-естествоиспытатель мирового значения, энциклопедист, химик и физик, астроном, приборостроитель, географ, металлург, геолог, поэт, филолог, художник, историк и генеалог, поборник развития отечественного просвещения, науки и экономики.

³ *Покатыло В. В., Глухова Л. Р., Волкова А. В.* О необходимости нравственного воспитания молодежи // Молодой ученый. — 2014. — №4. — С. 1066–1068 // URL <https://moluch.ru/archive/63/9965>.

Современная молодежь не понимает, зачем надо знать историю, а ответ на этот вопрос очень прост: историю надо знать для того, чтобы исследовать ошибки прошлых поколений и приобретать их бесценный опыт. Её надо знать, чтобы не допускать ошибки, которые когда-то были допущены, чтобы уже на существующем примере видеть, к чему приводят неправильные решения.

Следующая проблема заключается в воспитании уважения к людям других национальностей. У молодого поколения следует формировать понимание того, что многообразие народов — это богатство, которое нужно оберегать, стремиться сохранить многообразие обычаев, культур и традиций. Человек с детства должен воспитываться в уважительном отношении как к своей национальности, так и к представителям других национальностей. Культура многонационального общения — одно из важнейших направлений воспитательной работы во всех учебных заведениях.

Достаточно сложной проблемой является воспитание культуры поведения молодежи. Когда человек общается с окружающими людьми, реализует себя в поступках, выражает свои чувства и эмоции, о нем складывается впечатление или как о воспитанной, культурной и образованной личности, или совсем противоположное. Часто представители молодого поколения не могут контролировать свои эмоции, они не задумываются о том, как их поведение может причинить дискомфорт окружающим, не понимают простых правил общения⁴.

Но особое внимание следует уделить культуре речи молодежи. Сейчас речь подрастающего поколения настолько замусорена большим количеством жаргонных слов, ненормативной лексики и вульгаризмов, что иногда становится очень трудно понять содержание сказанного. При всем этом словарный запас молодежи крайне мал, а все это происходит из-за того, что молодые люди редко читают не только классическую литературу, но и в принципе литературные произведения.

Также следует отметить проблему правового нигилизма в России, которая заключается в том, что современная молодежь не испытывает уважения к праву и закону своей страны, и в том, что она не знает законодательства и не понимает, как им пользоваться. Многими теоретиками права правовой нигилизм указывается как одна из причин совершения преступлений, так как он характеризует посредством низкого правосознания отсутствие уважения к праву и преимущественное неиспользование его в повседневной жизни, когда личность или группа, прежде всего, руководствуется в своих действиях традициями, политическими, экономическими или иными интересами, но не законом. Прежде

⁴ Луков В. А. Воспитание и глобализация. Проблемы социологии воспитания. — М., 2007. — URL <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-ponimaniya-i-vospitanie>.

всего данная проблема возникла из-за того, что в нашей стране слабое правовое воспитание и низкий уровень правовой культуры.

Следующая проблема — это отсутствие героя, с которого молодежь могла бы брать пример. Подростковый возраст — это период в жизни каждого человека, когда ему нужен некий эталон, к которому он будет стремиться. На данный момент герои прошлых лет, с которых брали пример, которые учили доброте, чести, любви, дружбе и многим другим положительным качествам, являются забытыми, и вместо того, чтобы создать тот образ персонажа, который будет являться действительно прекрасным примером и на который все представители молодого поколения будут равняться, везде вокруг нас: в газетах, на телевидении, в интернете, журналах, мелькают некие «Звезды», постоянно описываются скандальные истории их жизни, которые не учат ничему хорошему, а являются только примером того, как не стоит поступать. Но проблема заключается в том, что именно эти примеры подростки пытаются повторить, так как других достойных примеров они не знают.

Следующей проблемой, которую необходимо рассмотреть, является приобщение молодежи к здоровому образу жизни. На данный момент многие представители подрастающего поколения практически не имеют знаний о своем организме, о здоровом образе жизни, у них отсутствует стремление сберечь и укрепить свое здоровье. Подростки все чаще начинают курить, пить и вести распутный образ жизни, считая, что так они покажутся круче, взрослее, авторитетней, а на самом деле они только медленно и неосознанно убивают себя. На сегодняшний день курение, алкоголь и наркотики являются настоящим злом, которое вредит представителям молодого поколения, с которым следует неустанно бороться.

Так какие пути решения можно предложить, для того, чтобы ликвидировать данные проблемы?

Во-первых, общественное мнение и молодежная среда должны пропагандировать только самое лучшее. Подрастающее поколение должно расти не на примерах насилия, зла, жестокости, а на примерах добра, уважения к старшим, родителям, понимания ценности человеческой жизни, ответственности за свои поступки и деяния. Честность, доброта, дружба, патриотизм, справедливость, любовь, сострадание, здоровье, совесть, долголетие и дружба народов должны стать главными в обществе. А достигнуть этого можно при помощи государственных и общественных организаций средств массовой информации, а также систему образования и многого другого⁵.

⁵ *Растова Л. М.* Актуальные проблемы воспитания молодежи в современных условиях. — URL <http://new.elib.altstu.ru/disser/conferenc/2010/02/pdf/268rastova.pdf>.

Во-вторых, молодежь должна думать о будущем, о том, к чему следует стремиться. Этого можно достичь через систему образования, которая могла бы дать возможность реализоваться каждому, поощряя инициативу, награждая за самоотверженность, ценя полезные уникальные знания и способности школьников и студентов. Развитие личности в текущей образовательной системе находится на достаточно низком уровне. Преподаватели должны стремиться к формированию у студентов следующих качеств: долг, ответственность, совесть, патриотизм, гражданственность, милосердие, толерантность, готовность служению своей Родине.

В-третьих, молодое поколение должно быть чем-то занято. Необходимо сформировать обширный выбор развивающих, спортивных и творческих видов досуга, которые будут основаны на ценностях, о которых говорилось ранее. Ведь если мы не займём молодежь, то она сама себя займёт чем-то плохим.

В-четвертых, всё это должно быть современным и интересным молодежи. Нельзя навязывать и заставлять — это вызывает только отторжение, хоть и приведет к временному подчинению. Гораздо эффективнее при помощи агитации сделать модными вещи совершенно противоположные сегодняшним. Все это делается — через фильмы, музыку, учебные заведения, популярные интернет-сайты, различные культурно-досуговые центры, также необходимо пропагандировать и своих героев, на которых будет желание равняться.

В настоящее время нашему обществу такое направление воспитания крайне необходимо, только такое воспитание может спасти молодежь от духовного обнищания.

В данной статье рассмотрены некоторые проблемы воспитания современной молодежи, которые существуют на данный момент. К числу проблем можно отнести то, что современное молодое поколение потеряло многие нравственные ценности, которые необходимы ему в этом мире; к большому сожалению, сейчас подростки не хотят и не понимают, зачем нужно изучать историю, не осознают ценности дружбы народов, не замечают, как они ведут себя в обществе и насколько безграмотна их речь, они не видят перед собой действительно хороших примеров для подражания, они губят свое здоровье, не осознавая его важности. И это действительно очень серьезные проблемы, которые разлагают нашу молодежь. Только через систему воспитания духовно-нравственных ценностей можно добиться успеха в воспитании молодежи.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Ильинский И. М.* Образование. Молодежь. Человек. — М., 2006.
2. *Луков В. А.* Воспитание и глобализация. Проблемы социологии воспитания. — М., 2007. — URL <https://cyberleninka.ru/article/n/problemny-ponimaniya-i-vospitanie>.

3. *Мудрик В.* Социализация человека. — М., 2004. — URL: <https://www.twirpx.com/file/138056/>.
4. *Растова Л. М.* Актуальные проблемы воспитания молодежи в современных условиях. — URL: <http://new.elib.altstu.ru/dissertation/conferenc/2010/02/pdf/268rastova.pdf>.
5. Социология молодежи. Энциклопедический словарь. — М., 2008.

Зюзюнов Д. В.¹

ПРОБЛЕМЫ КУЛЬТУРНО-НРАВСТВЕННОГО ВОСПИТАНИЯ МОЛОДЁЖИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Аннотация: В статье рассматриваются основные проблемы культурно-нравственного воспитания молодёжи в современной России.

Ключевые слова: нравственность, культура, воспитание, личность человека, молодёжь.

Культурно-нравственное развитие общества зависит в первую очередь от того воспитания, которое получает сегодняшняя молодёжь.

Вместе с тем на современном этапе общество поглощено проблемами рыночных отношений, нестабильностью экономики, политическими сложностями, которые разрушают социальные связи и нравственные устои. Это ведет к нетерпимости и ожесточению людей, разрушению внутреннего мира личности.

Говоря о культурно-нравственном воспитании, мы должны прежде всего сказать о таких понятиях, как культура, нравственность.

Культура (лат. *cultura*, от *colo*, *colere* — возделывание, позднее — воспитание, образование, развитие, почитание) — понятие, имеющее огромное количество значений в различных областях человеческой жизнедеятельности².

В Древней Греции близким к термину «культура» являлась пайдейя, которая выражала понятие «внутренней культуры», или, иначе говоря, «культуры души».

Культура является предметом изучения философии, культурологии, политологии, этнологии, психологии, экономики, педагогики и др. В основном под культурой понимают человеческую деятельность в её самых разных проявлениях, включая все формы и способы человеческого самовыражения и самопознания, накопление человеком и социумом в целом навыков и умений. Она представляет собой совокупность устойчивых форм человеческой деятельности, без которых она не может воспроизводиться, а значит — существовать.

¹ ЗЮЗЮНОВ Давид Владиленович, студент 1 курса факультета непрерывного образования по подготовке специалистов для судебной системы Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Д. А. Пяткин, профессор кафедры гуманитарных и социально-экономических дисциплин Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат военных наук, Почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации).

² Словари и энциклопедии на Академике // URL: <https://dic.academic.ru/> (дата обращения 02.02.2018).

Нравственность — философское понятие, это внутренняя оценка человеком норм поведения с точки зрения добра³.

Нравственное — это то, что в действиях человека ведётся добром и благом, то, что является основой гуманности. Это закон доброты и ответственности, любви, совести.

В нравственном воспитании идёт развитие нравственных качеств личности — внимательное отношение к людям, честность, скромность организованность, ответственность, чувство долга и чести, трудолюбия и культуры труда, уважение к национальным обычаям.

Нравственность определяется как синоним морали, которая в обобщенном виде выражена в «золотом правиле»: «Поступай по отношению к другим так, как ты хотел бы, чтобы они поступали по отношению к тебе»⁴.

Термин «воспитание» возник в России в XVII веке и имел иной смысл, под ним понимали «вскармливание», то есть правильное питание ребенка, которое обеспечивает ему нормальный рост и развитие⁵.

В наше время термин имеет новое содержание, это расширенное толкование воспитания — формирование личности под влиянием всех факторов развития (и случайных, и целенаправленных), в результате человек овладевает культурой и становится членом общества.

«Воспитание — целенаправленная, управляемая и открытая система воспитательного взаимодействия детей и взрослых, направленная на подготовку подрастающих поколений к жизни, развитие и саморазвитие человека в определенных культурных и социально-экономических условиях»⁶.

В настоящее время общество переживает духовно-нравственный кризис и этому более подвержена наша молодёжь. Увеличилось количество наркоманов, малолетних алкоголиков, беспризорников. У значительной части молодежи нет ценностных ориентиров, нет уважения к своей семье. Молодёжь мало читает, особенно классической литературы, поэтому словарный запас у многих очень скуден.

Вместе с тем, большинство из молодёжи стараются активно принимать участие в различных политических процессах, хотят, чтобы эта самая власть их услышала.

³ Словари и энциклопедии на Академике // URL: <https://dic.academic.ru/> (дата обращения 02.02.2018).

⁴ Библия. Новый Завет, Евангелие от Матфея (гл. 7, ст. 12).

⁵ Педагогика / Под ред. П. И. Пидкасистого. — М.: Педагогическое общество России, 1998. — С. 443–452.

⁶ Лихачев Б. Т. Философия воспитания: специальный курс. — М: ГИЦ «Владос», 2013. — 551 с.

Семья — это очень влиятельная социальная общность. Прежде всего, она выступает важнейшим фактором формирования нравственного человека, она передает социальный опыт из поколения в поколение, тем самым вносит вклад в нравственное воспитание общества. И ни для кого не секрет, что воспитание, ориентация в культуре и прочие важнейшие категории души человека во многом зависят от семейного воспитания.

Семейные традиции и законы являются неписаными законами семейной жизни и воспитания, они затрагивают отношение молодёжи к самому себе как к личности, а также к другим людям. Общественные и семейные традиции являются основополагающими элементами в процессе нравственного воспитания подрастающих поколений⁷.

К сожалению, во многих семьях появляются иные ценности — это финансовая сторона, стремление приспособиться к современной жизни. Сейчас родители, уделяют много времени себе и работе, чтобы выжить в современном мире, и у них совсем не остается времени для собственного чада.

К минимуму свелись духовно-нравственные и воспитательные функции в системе образования. Псевдокультура проникла в социальные сети: телевидение, реклама, различные секты, мистические культы, преступный мир — всё это в современном мире влияет на молодёжь.

Современная молодёжь в ряде случаев выбирает самый простой путь: жить для себя, получать удовольствие от жизни. В современных условиях трудно формировать чувство патриотизма, готовности защищать свою Родину. А ведь для молодёжи родина должна быть Отечеством, землей своих предков.

На сегодняшний день немало препятствий для культурно-нравственного воспитания, главными являются:

1. Семья — у большинства современных родителей низкий уровень духовной и нравственной культуры;
2. Телевидение, радио, пресса, Интернет — массовое распространение рекламы пропагандирующей ненормальный образ жизни;
3. Недостаточный уровень культуры и профессиональной компетентности у самих педагогов;
4. Экономическая проблема — огромные финансы тратятся на внедрение различных программ, но нет средств на создание учебной и информационной продукции по культурно-нравственному воспитанию.

Особое внимание нужно уделить воспитанию уважения к людям других национальностей. Современной молодёжи нужно дать понятия того, что этническое многообразие человечества — это богатство, которое нужно

⁷ Покатыло В. В., Глухова Л. Р., Волкова А. В. О необходимости нравственного воспитания молодежи // Молодой ученый. — 2014. — № 4. — С. 1066–1068.

оберегать, сохранять многообразие культур, обычаев. Молодёжь необходимо воспитывать в духе уважительного отношения не только к своей, но и к другим национальностям.

Проблемы культурно-нравственного воспитания молодёжи есть, но есть и пути их решения. Важным условием успешного развития современного общества является духовное и культурно-нравственное воспитание молодёжи, которое наиболее целесообразно осуществлять комплексно — семьёй, государством, образованием, наукой и религией. Молодёжь должна воспитываться на примерах добра, уважения к людям, понимать ценность человеческой жизни, быть ответственной за свои поступки.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Антилогова Л. Н.* Нравственное сознание личности и его структура [электронный ресурс] <http://www.spf.kesu.ru/>.
2. Библия. Новый Завет, Евангелие от Матфея (гл. 7, ст. 12).
3. *Лихачев Б. Т.* Философия воспитания: специальный курс. — М: ГИЦ «Владос», 2013. — 551 с.
4. Педагогика / Под ред. П. И. Пидкасистого. — М.: Педагогическое общество России, 1998. С. 443–452 // [Электронный ресурс] <https://studfiles.net/preview/5183120/page:2/>.
5. *Покатыло В. В., Глухова Л. Р., Волкова А. В.* О необходимости нравственного воспитания молодежи // Молодой ученый. — 2014. — № 4. — С. 1066–1068.
6. Словари и энциклопедии на Академике. [Электронный ресурс] <https://dic.academic.ru/>.
7. *Трошин П. Л.* Нравственное воспитание: понятие, сущность, задачи // Молодой ученый. — 2016. — № 8. — С. 884–887.

*Куропаткина В. В.*¹

ДОКАЗАТЕЛЬСТВА И ДОКАЗЫВАНИЕ ПО ДЕЛАМ О ПРИЗНАНИИ ГРАЖДАНИНА НЕДЕЕСПОСОБНЫМ, ОГРАНИЧЕННО НЕДЕЕСПОСОБНЫМ

Аннотация: В статье анализируется круг доказательств, необходимых для признания гражданина недееспособным, ограниченно дееспособным. Раскрывается содержание предмета доказывания по делам такого рода. Делается вывод о значимости каждого из доказательств в отдельности и в совокупности.

Ключевые слова: недееспособность, суд, доказательства, предмет доказывания, свидетельские показания, экспертиза, причинная взаимосвязь, психическое состояние гражданина.

Основным принципом правового государства, регламентированным ст. 2 Конституции, является тот факт, что права и свободы человека и гражданина являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод гражданина является обязанностью государства. В способности гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их заключается понятие дееспособности. В то же время, с целью защиты прав определенного круга лиц, существует институт ограничения, лишения дееспособности гражданина.

С каждым годом количество дел по заявлениям о признании гражданина недееспособным, ограниченно дееспособным неуклонно возрастает. Это обусловлено прежде всего, тем, что как правило, лица, в отношении которых подано данное заявление не способны понимать значение своих действий, руководить ими, в связи с чем возникают определенные сложности с оказанием им помощи, оформлением документов, получением пенсионного обеспечения, вследствие чего данные граждане нуждаются в опеке и постоянной посторонней помощи.

В этой связи при рассмотрении данной категории дел следует определиться с предметом доказывания и кругом доказательств.

В предмет доказывания по делам об ограничении гражданина в дееспособности входит установление четырех взаимосвязанных обстоятельств, каждое из которых в отдельности подлежит доказыванию.

Прежде всего это факт злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.05.1990

¹ КУРОПАТКИНА Виктория Владиславовна, магистрант 2 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — А. А. Насиковская, доцент кафедры гражданского процессуального права Северо-Западного филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

№ 4 утратило силу, однако, в нем наиболее полно раскрывается понятие о том, что следует считать злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами. Это такое чрезмерное или систематическое их употребление, которое находится в противоречии с интересами его семьи и влечет за собой непосильные расходы денежных средств на их приобретение, чем вызывает материальные затруднения и ставит семью в тяжелое положение. Наличие у других членов семьи заработка или иных доходов само по себе не является основанием для отказа в удовлетворении просьбы заявителя, если семья не получает от лица, злоупотреблявшего спиртными напитками или наркотическими средствами, необходимой материальной поддержки либо вынуждена содержать его полностью или частично². При этом могут существовать и иные обстоятельства, ставящие семью в тяжелое материальное положение, к примеру, игромания, но данные обстоятельства не являются основанием к ограничению в дееспособности. В качестве доказательств факта злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами следует считать предоставленные суду акты полиции, участкового, наличие сведений о том, что данное лицо состоит на учете в наркологическом диспансере, копии решений судов по делам о восстановлении на работе лиц, уволенных по подп. «б» п. 6 ч. 1 ст. 81 ТК РФ, наличие сведений о привлечении к административной ответственности, здесь имеется в виду, к примеру, неоднократное вождение лицом в нетрезвом виде, вследствие систематического употребления алкогольных и наркотических веществ. Семья лица, в отношении которого подано заявление об ограничении или лишении дееспособности может состоять на учете в качестве неблагополучной, а поскольку органы опеки привлекаются к участию в деле по делам такого рода, данные факты могут подтвердить их представители.

В числе прочего, немаловажным средством доказывания на стадии рассмотрения дела будут являться свидетельские показания, а именно показания друзей семьи, соседей по лестничной клетке и т. д. Данные свидетели могут быть допрошены в судебном заседании при условии того, что они являются непосредственными очевидцами данных событий, а не стали им известны со слов иных лиц. Перед дачей показаний свидетелям разъясняется о том, что они несут уголовную ответственность за дачу заведомо ложных показаний. Показания свидетелей заносятся в протокол судебного заседания, и впоследствии суд учитывает их значимость в числе прочих доказательств при вынесении решения.

Второй факт, на который необходимо обратить внимание при рассмотрении данной категории дел, — это круг лиц, на основании заявления которых

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.05.1990 № 4 (ред. от 25.10.1996) «О практике рассмотрения судами Российской Федерации дел об ограничении дееспособности граждан, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами» // СПС «Консультант Плюс».

может быть возбуждено соответствующее дело в суде. Именно члены семьи, т. е. дети, родители, иные родственники, проживающие с ним и ведущие совместное хозяйство, вправе, помимо органов опеки и попечительства и медицинских учреждений, которые оказывают психиатрическую помощь, подать заявление в суд в порядке особого производства о признании гражданина ограниченно дееспособным. В свою очередь, родственные и брачные отношения подтверждаются свидетельством о заключении брака, о рождении и т. д.

Третьим условием для признания гражданина ограниченно дееспособным является наличие тяжелого материального положения в семье лица, ограничиваемого в дееспособности. Согласно ч. 1 ст. 282 ГПК РФ в заявлении об ограничении дееспособности гражданина должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о том, что гражданин, злоупотребляющий спиртными напитками или наркотическими средствами, ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Именно поэтому родственники, которые проживают отдельно от ограничиваемого в дееспособности гражданина, не вправе обратиться в суд, поскольку его поведение в данном случае не будет ставиться в прямую зависимость от материального положения этих лиц. Данный факт может быть подтвержден свидетельскими показаниями, справками о стипендии, заработной плате, а подтверждением низкого уровня финансового состояния, вызванного растратой денежных средств лицом, которое следует ограничить в дееспособности, может служить акт обследования жилищно-бытовых условий.

И последним, ключевым фактом является наличие причинной связи между злоупотреблением спиртными напитками или наркотическими средствами и тяжелым материальным положением семьи. Данное условие является самым сложным и должно быть установлено в решении суда, поскольку исключительно суд, анализируя все представленные доказательства в совокупности, может сделать вывод о наличии прямой зависимости между действиями лица и условиями содержания и проживания его семьи, близких.

Исходя из того факта, что для ограничения дееспособности не требуется наличия хронического алкоголизма, проведение наркологической экспертизы не является обязательным, но может иметь место по инициативе заявителя и заинтересованных лиц (однако многочисленная судебная практика зачастую доказывает обратное, судами как правило, так или иначе назначается экспертиза). И в этом заключается принципиальное отличие дел такого рода от рассмотрения дел о признании гражданина недееспособным, поскольку в последнем случае обязательным является проведение амбулаторной судебно-медицинской психиатрической экспертизы на основании ст. 284 ГПК РФ. Предварительно судом запрашиваются все медицинские документы в отношении лица, которое намереваются признать недееспособным, а именно справки из медицинских учреждений, сведения о состоянии лица на учете в психоневрологическом

диспансере, выписки из истории болезни, медкарты и прочее. Судом в определении о назначении экспертизы указывается экспертное учреждение, которому поручено ее производство. В частности, в определении Выборгского районного суда от 30.08.2017 года по делу 2–6409/2017 о признании гражданина недееспособным суд поручил проведение экспертизы комиссии врачей-психиатров Городской психиатрической больницы № 6. Это единственное экспертное учреждение в Санкт-Петербурге, готовящее заключение в составе врачебной комиссии по делам такого рода.

Следует также отметить, что в самом определении о назначении судебной экспертизы по делу вопросы, на которые предстоит дать ответы в заключении комиссии врачей, должны быть четко отражены.

Особенностью собирания доказательств является получение медицинских данных о психическом состоянии гражданина, что возможно только по запросу суда. В этой связи нельзя не упомянуть, что для признания гражданина недееспособным необходимо выявить наличие медицинского и юридического критериев в совокупности. К медицинскому критерию относится наличие психического расстройства, в то время как к юридическому — неспособность понимать значение своих действий или неспособность руководить своими действиями. Соответственно, автор статьи считает целесообразным для выявления данных аспектов поставить на разрешение экспертов следующие вопросы:

- Страдает ли лицо, в отношении которого проводится экспертиза, психическим расстройством (каким, какова степень и характер расстройства)?
- Может ли данное лицо понимать значение своих действий и руководить ими?
- Может ли данное лицо по состоянию здоровья присутствовать и принимать участие в судебном заседании. Последний вопрос задается автором статьи не случайно, поскольку, в особом производстве практически отсутствует такое понятие, как «стороны» в его классическом понимании, в порядке искового производства, в связи с чем сложно говорить о полноценном распределении обязанности доказывания, поскольку в данной категории дел заявителю противостоит само лицо, в отношении которого судом принято к производству заявление о признании гражданина недееспособным. Смысл постановки такого вопроса перед экспертами заключается в необходимости соблюдения процессуальных прав лица, если он по состоянию здоровья может присутствовать и участвовать в судебном заседании.

Проблема участия гражданина при рассмотрении дела о признании его недееспособным была поднята в Постановлении ЕСПЧ от 27 марта 2008 г. «Дело “Штукатуров (Shtukaturov) против Российской Федерации” (жалоба № 44009/05)», которым было признано нарушение права заявителя

на справедливое судебное разбирательство и права на уважение частной жизни (незаконное содержание заявителя в психиатрической больнице). По делу допущено нарушение требований ст. ст. 6, 8, п. п. 1 и 4 ст. 5 и ст. 34 Конвенции о защите прав человека и основных свобод при признании заявителя недееспособным в судебном заседании, о котором он не был уведомлен и в котором не участвовал³. В силу ч. 1 ст. 284 ГК РФ: "...Гражданин, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным, должен быть вызван в судебное заседание, если его присутствие в судебном заседании не создает опасности для его жизни или здоровья либо для жизни или здоровья окружающих, для предоставления ему судом возможности изложить свою позицию лично либо через выбранных им представителей». В случае выявления угрозы для окружающих данное дело рассматривается судом по месту нахождения гражданина, в том числе в медицинской организации, оказывающей психиатрическую помощь в стационарных условиях, или стационарной организации социального обслуживания, предназначенной для лиц, страдающих психическими расстройствами, с участием самого гражданина.

Нельзя не подчеркнуть важность и необходимость своевременного извещения данного заинтересованного лица по делу. В силу абз. 2 п. 2 ГПК ст. 116 ГПК РФ⁴, в случае, если гражданин вызывается в суд по делу о признании его недееспособным или ограниченно дееспособным, на судебной повестке делается отметка о необходимости вручения такой повестки адресату лично. Вручение повестки по делу о признании адресата недееспособным или ограниченно дееспособным иным гражданам не допускается.

Говоря о предмете доказывания по делам о признании гражданина недееспособным, можно констатировать отсутствие каких-либо существенных различий в сравнении с признанием гражданина ограниченно дееспособным. Предмет доказывания содержит в себе следующие элементы:

- 1) Наличие у гражданина психического расстройства;
- 2) Факты, подтверждающие, что гражданин не может понимать значения своих действий или руководить ими;
- 3) Причинная связь между психическим расстройством и тем, что гражданин не понимает значения своих действий или не может ими руководить;
- 4) Достижение установленного законом возраста гражданином, в отношении которого ставится вопрос о признании его недееспособным;
- 5) Прочие обстоятельства. К примеру, факт принадлежности к членам

³ Постановление ЕСПЧ от 04.03.2010 «Дело "Штукатуров (Shtukaturov) против Российской Федерации" (жалоба № 44009/05)» // СПС «Консультант Плюс».

⁴ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // СПС «Консультант Плюс».

семьи лица, в отношении которого рассматривается дело о признании его недееспособным.

В любом случае важно помнить, что в процессе исследования доказательств происходит извлечение информации, необходимой для подтверждения либо опровержения обстоятельств по делу. Представленные суду доказательства оцениваются в совокупности председательствующим судьей согласно его внутреннему убеждению, сформированному на основе всестороннего, полного и объективного анализа содержащихся в деле доказательств. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в своем решении.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. От 31.01.2016) // Российская газета. — № 238. — 239.08.12.1994.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002. — № 138-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Собрание законодательства РФ. — 2002. — № 46. — Ст. 4532; 2013. — № 9. Ст. 872.
3. Гражданское право: учеб.: В 3 т. Т. I / Под ред. А. П. Сергеева. — М., 2009.
4. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС «Консультант Плюс».

*Липкин И. В.*¹

ПРОБЛЕМА СОВРЕМЕННОЙ СЕМЬИ И ШКОЛЫ КАК ФУНДАМЕНТА СОЦИАЛИЗАЦИИ ЛИЧНОСТИ

Аннотация: В данной статье освещены основные проблемы социализации личности в семье и школе, а также указаны возможные пути решения этих проблем.

Ключевые слова: социализация, семья, школа, личность, индивид, проблема.

Личность. Какой долгий и кропотливый путь становления индивида в обществе скрывает в себе это слово. Становление, которое начинается с самого рождения человека и продолжается в течение долгих лет его жизни, выражающееся в приобретении навыков, определенного набора знаний и умений, а также усвоения требований и правил поведения, необходимых для комфортной жизни личности в обществе. Социализация — именно так называется этот процесс. В свою очередь, социализация имеет множество институтов, влияющих на индивида в процессе его интеграции в социальную систему общества. К базовым относятся семья и школа. Именно на них, как на фундаменте социализации личности, а точнее на современных проблемах в этих институтах, мы остановимся и попытаемся выделить возможные пути решения этих проблем.

Главным институтом социализации личности является семья. Представляя собой маленькую социальную ячейку, она является изначально независимым, но в то же время тесно взаимодействующим с другими ячейками элементом общества. Несмотря на то, что семья является наименьшей ячейкой общества, она носит важнейший характер в построении непосредственно самого общества. Это выражается в том, что у ребенка формируются жизненные идеалы и первоначальные цели именно в семье, а уже с этими идеалами (во взрослом возрасте) будет построена новая ячейка общества взамен старой. Однако, если не сформировать на раннем этапе у ребенка определенный набор ценностей, не научить его общению и взаимодействию со сверстниками и людьми, которые старше его, а также другим необходимым вещам, то процесс социализации для такого индивида будет проходить очень долго и тяжело.

Одной из причин того, что современная семья не формирует хорошие и правильные качества на первом этапе социализации, является то, что ребенку в настоящее время стало уделяться меньше внимания со стороны родителей

¹ ЛИПКИН Игорь Владимирович, студент 1 курса факультета подготовки специалистов для судебной системы (юридический факультет) Центрального филиала ФГБОУ-ВО «Российский государственный университет правосудия» (научный руководитель — Л. Н. Дегтярёва, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин Центрального филиала ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия», кандидат юридических наук).

по сравнению с семьями царской и советской России. Родители отдают своих детей в дошкольные образовательные учреждения, и тем самым у них остается гораздо меньше времени, чтобы осуществлять непосредственно личное воспитание своего ребенка и передавать ему свой жизненный опыт. К сожалению, в подавляющем большинстве семей устройство ребенка в дошкольное учреждение является необходимым, чтобы родители имели возможность ходить на работу и зарабатывать деньги на обеспечение комфортной жизни своего ребенка. В противном случае возникает следующая проблема, называемая материальной: родители не могут приобрести для детей игрушки, красивую одежду, различную дорогую еду, а также ограничивают их в оплачиваемых развлечениях и путешествиях, а в каких-то случаях даже не могут позволить себе иметь хорошее жилье². Это приводит к тому, что у ребенка появляются комплексы в неполноценности его детства, он начинает завидовать своим друзьям и сверстникам, что неблагоприятно влияет на будущий процесс их интеграции в общество³.

К проблемам семьи следует отнести слабый контроль родителями того, какую информацию ребенок получает из средств массовой информации, а так же сети Интернет. Эта проблема действительно имеет место быть, поскольку отсутствие на компьютере или телевизоре функции «родительского контроля» может привести к тому, что ребенок, сам того не подозревая, может включить канал или перейти по вирусной ссылке в компьютере на сайт с вредным для него контентом. Данное упущение родителями чревато тем, что преступники, работающие через Интернет, могут вовлечь доверчивого индивида под свое влияние с помощью отличных психологических навыков и использовать детей в своих преступных целях.

Следующим немаловажным институтом социализации индивида является школа. Она представляет собой некое мини-общество, в котором ребенок обучается не только знаниям по различным дисциплинам, но и общению со сверстниками и учителями. Также учителя пропагандируют здоровый образ жизни, обучают новым правилам поведения в коллективе, которые немного отличаются от тех, которые были присущи семье, — тем самым школа, все так же при поддержке и в совокупности с семьей, подготавливает детей к переходу во взрослую жизнь.

Хотелось бы отметить, что, современная школа ориентирует своих учеников на получение высшего образования, а, следовательно, на успешную сдачу

² Барсукова Т. И., Галкина Д. В. Дисфункция современной российской семьи и проблемы отклоняющейся социализации подростков // Историческая и социально-образовательная мысль. — 2015. — С. 91.

³ Мустаева Ф. А. Социализация личности ребенка под влиянием социальных проблем современной семьи // Вестник Челябинского государственного университета. — 2010. — № 1 (182). — С. 165.

единого государственного экзамена, что вызывает, возможно, самую большую проблему нынешней школы — натренированность на решение немногих и одно-типных задач. Это исключает возможность формировать свои мысли у школьников для непосредственного общения с новыми или неизвестными лицами в процессе дальнейшей социализации, а также делает практически невозможным решение нестандартных жизненных задач.

Следующей проблемой является «переход» современных детей на виртуальное общение. Если зайти в любую школу, можно наблюдать такую картину — сидящие на лавочках или прислоненные к стенам дети, не обращающие внимания ни на что, кроме экрана своего телефона или планшетного компьютера. Мало кто из детей предпочитает бегать по школе наперегонки или играть в подвижные игры, поскольку вышло обновление какой-то интересной игры. Из-за этого детям будет очень тяжело вливаться в новый коллектив впоследствии. Также важной проблемой в школе стала огромная «бумажная нагрузка» на учителя, которую он должен выполнить в крайне короткие сроки. Конспекты, тематические планы, отчеты о проделанной работе, методические работы и многое другое — вот чем занимаются сейчас учителя вместо того, чтобы уделить должное внимание детям не только на уроке, но и во внеурочное время. Учителя просто не успевают делать одновременно и проверку тетрадей с домашним заданием, и писать отчет, и выбирать учебники по своему предмету, потому что нет единого учебника, все разные, и в каждом написано по-своему. А ведь хороший учитель хочет дать детям как можно больше, но из-за большого объема заданий все плавно и постепенно перетекает в простое «натаскивание» на ЕГЭ, о чем мы уже говорили ранее.

Решение проблемы семьи, на наш взгляд, исключительно в улучшении материального состояния семьи. Если родители будут постоянно увлекать интересными делами ребенка, то у него не будет даже возможности завидовать сверстникам, соседям, друзьям. А также родители смогут больше контролировать ограничение ребенка от вредной информации. Да, сейчас есть много программ по поддержке и улучшению благосостояния семей, но часто бывает, что они неэффективны в борьбе с материальным положением многих семей, что требует более тщательного пересмотра системы поддержки данного института.

Решение проблемы школы, по нашему мнению, должно быть в следующем: издание единого учебного материала для школ и лицеев, контроль со стороны государства за изменением и систематизацией учебной программы, что сократит время на подготовку учителя к занятию и увеличит его время на возможное общение с детьми. Полагаем, что скорейшее принятие закона об экзамене по «устной речи» и быстрое его внедрение в школьные программы, принятие закона о регулировании пользования телефонами и иными электронными

устройствами в школе также благотворно повлияют на решение исследуемой проблемы.

Таким образом, устранение названных проблем уберет барьер для построения семьей и школой фундамента, опираясь на который, индивид сможет стать личностью в процессе социализации.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ:

1. *Андреева Г. М.* Социальная психология. Учебник / Г. М. Андреева. — М.: Аспект Пресс, 2003. — 288 с.
2. *Барсукова Т. И., Галкина Д. В.* Дисфункция современной российской семьи и проблемы отклоняющейся социализации подростков / Т. И. Барсукова, Д. В. Галкина // Историческая и социально-образовательная мысль. — 2015. — С. 91–96.
3. *Дадова З. И.* Роль школы в социализации подростков / З. И. Дадова // Теория и практика общественного развития. — 2014. — № 17. — С. 199–201.
4. *Мустаева Ф. А.* Социализация личности ребенка под влиянием социальных проблем современной семьи / Ф. А. Мустаева // Вестник Челябинского государственного университета. — 2010. — № 1 (182). — С. 162–167.

ПРАВО И ПРАВОСУДИЕ В СОВРЕМЕННОМ МИРЕ

Сборник статей
по материалам ежегодной научной конференции
студентов, магистрантов и соискателей

22 марта 2018 г.

I часть

Под общей редакцией
Виктора Пантелевича ОЧЕРЕДЬКО,
заместителя директора по научной работе
Северо-Западного филиала
ФГБОУВО «Российский государственный университет правосудия»,
доктора юридических наук, профессора, заслуженного работника
высшей школы РФ

Технический редактор: Пронина А. С.

Корректор: Петрова Т. А.

ООО ИД Петрополис

97101, Санкт-Петербург, ул. Б. Монетная, д. 16,

офис-центр 1, 5 эт., пом. 498, тел. 336 50 34

e-mail: info@petropolis-ph.ru

<http://www.petropolis-ph.ru>

<http://www.petrobook.ru>

Подписано в печать 20.05.2018. Формат 60 × 84 ¹/₁₆.

Бумага офсетная. Печать офсетная. Печ. л. 30,625.

Тираж 100. Заказ № 60.

Отпечатано в типографии Град Петров

ООО ИД «Петрополис» 197101,

Санкт-Петербург, ул. Б. Монетная, д. 16.