

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

КУБАНСКИЙ СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ



ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ

Вестник
студенческого научно-творческого общества КСЭИ:
материалы XVI межвузовской студенческой конференции
22 апреля 2013 г.

ВЫПУСК ВОСЕМЬДЕСЯТ ЧЕТВЕРТЫЙ

Краснодар, 2013

Редакционная коллегия:

О.Т. Паламарчук, доктор филологических наук,
кандидат исторических наук (ответственный редактор)
А.В. Жинкин, кандидат исторических наук (научный редактор)
Х.Ш. Хуако, кандидат экономических наук
Л.А. Прохоров, доктор юридических наук
Н.И. Щербакова, кандидат филологических наук
С.А. Ольшанская, кандидат психологических наук
Д.В. Петров, председатель Совета СНТО
О. Петрова, К. Кулага, студенты-члены Совета СНТО

**ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ. ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО
НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО ОБЩЕСТВА КСЭИ:** материалы XVI межву-
зовской научно-творческой студенческой конференции 22 апреля 2013г. /
под науч. ред. А.В. Жинкина. Краснодар: КСЭИ, 2013. 142 с.

Настоящий, очередной вестник студенческого научно-творческого общест-
ва КСЭИ – сборник статей студентов-участников и докладчиков XVI межвузов-
ской научно-творческой студенческой конференции. В сборнике опубликованы
материалы, посвященные актуальным проблемам международного, конституци-
онного и уголовного права.

Печатается по решению научно-методического и редакционно-изда-
тельского Советов КСЭИ.

©Издательство Кубанского социально-
экономического института, 2013

СОДЕРЖАНИЕ

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО, КОНСТИТУЦИОННОГО И УГОЛОВНОГО ПРАВА

<i>Алексашина К.</i>	5
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАДЗОР И КОНТРОЛЬ НОРМ ОХРАНЫ ТРУДА НА ПРЕДПРИЯТИЯХ	
<i>Алиханова Д.</i>	13
ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	
<i>Анисимов А.</i>	19
СУДЕБНЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	
<i>Атян С.</i>	26
ОСНОВНЫЕ ПРИЧИНЫ ПРОЯВЛЕНИЯ АБСЕНТЕИЗМА В РОССИИ	
<i>Багдасарян А.</i>	32
ИСТОЧНИКИ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	
<i>Белхороева Д.</i>	39
ДИСКРИМИНАЦИЯ В СФЕРЕ ТРУДА	
<i>Богомазов А.</i>	47
ПРИЧИНЫ И УСЛОВИЯ ЖЕНСКОЙ ПРЕСТУПНОСТИ	
<i>Брынцева Л.</i>	50
ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ПОЛИТИЧЕСКОГО УБЕЖИЩА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИЕЙ	
<i>Брынцева Л.</i>	56
ПРАВО И РЕЛИГИЯ	
<i>Бутко А.</i>	61
МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ	
<i>Бутко А.</i>	65
МАТЕРИАЛЬНОЕ СТИМУЛИРОВАНИЕ ТРУДА РАБОТНИКОВ	
<i>Бутко А.</i>	71
ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ В ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ СФЕРЕ	
<i>Вечирко А.</i>	75
ЮВЕНАЛЬНАЯ ЮСТИЦИЯ В РОССИИ: ЗА И ПРОТИВ	
<i>Гарбут Э.</i>	82
ОКАЗАНИЕ БЕСПЛАТНОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ МАЛОИМУЩИМ И СОЦИАЛЬНО НЕЗАЩИЩЕННЫМ	
<i>Головков С.</i>	84
ОСОБЕННОСТИ СУБЪЕКТИВНОЙ СТОРОНЫ ПРИВЕЛИГИРОВАННЫХ СОСТАВОВ УБИЙСТВА	

Гучетль А. ВИНДИКАЦИОННЫЕ ИСКИ КАК СПОСОБ ЗАЩИТЫ ВЕЩНЫХ ПРАВ	88
Долгова В. ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО В ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ	95
Еремеева Д. ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ	101
Заболотный А. ОСОБЕННОСТИ ИССЛЕДОВАНИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ЭКСПЕРТА КАК СУДЕБНОГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА	108
Зуев А. СУДЬБА ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПРИ РЕОРГАНИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА	121
Карагозьян В. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА ЭВТАНАЗИИ В ЗАРУБЕЖНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ	123
Карагозьян В. ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	130
Кищенко В. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В ОБЛАСТИ ОБРАЗОВАНИЯ	134

ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАДЗОР И КОНТРОЛЬ НОРМ ОХРАНЫ ТРУДА НА ПРЕДПРИЯТИЯХ

Одной из гарантий реализации права работников на здоровые и безопасные условия труда является надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде и охране труда.

К числу специально уполномоченных государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением законодательства об охране труда и не зависящих в своей деятельности от работодателей, относятся Федеральная инспекция труда (Рострудинспекция), Госгортехнадзор, Госатомнадзор, Госэнергонадзор, Государственная экспертиза условий труда, общественный контроль.

Государственный надзор за соблюдением правил по безопасному ведению работ в отдельных отраслях и на некоторых объектах промышленности наряду с органами Федеральной инспекции труда осуществляют, как указывалось ранее, специально уполномоченные органы:

- Государственный надзор за безопасным ведением работ в промышленности (Госгорпромтехнадзор) — за соблюдением норм по охране труда в организациях угольной, горнорудной, горно-химической, нерудной, нефтедобывающей и газодобывающей, химической, металлургической и нефтегазоперерабатывающей промышленности, в геологоразведочных экспедициях и партиях, а также при установке и эксплуатации подъемных сооружений, котельных установок и сосудов, работающих под давлением, трубопроводов для пара и горячей воды, объектов, связанных с добычей, транспортировкой, хранением и использованием газа и при ведении взрывных работ в промышленности (1. ст. 366 ТК.)

- Государственный энергетический надзор (Госэнергонадзор) — за проведением мероприятий, обеспечивающих безопасное обслуживание электрических и теплоиспользующих установок (ст. 367 ТК; Положение о Госэнергонадзоре, утвержденное постановлением Правительства РФ от 12 августа 1998 г);

- Государственный санитарно-эпидемиологический надзор (Госсанэпиднадзор) — за соблюдением организациями санитарно-гигиенических и санитарно-противоэпидемических норм и правил (ст. 368 ТК; Положение о Госсан-

эпиднадзоре, утвержденное постановлением Правительства РФ от 24 июля 2000 г.);

- Государственный надзор за ядерной и радиационной безопасностью (Госатомнадзор) — за соблюдением правил ядерной и радиационной безопасности (ст. 369 ТК; Положение о Госатомнадзоре, утвержденное постановлением Правительства РФ от 22 апреля 2002 г.). Все государственные инспекции (каждая в своей сфере надзора) имеют властные права по приостановлению производства в угрожающих случаях, наложению штрафов на лиц, виновных в этих трудовых правонарушениях, и др.

Гострудинспекция и подведомственные ей государственные инспекции труда республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов, районов и городов образуют единую централизованную систему надзора и контроля за соблюдением законодательства РФ о труде и охране труда на предприятиях всех форм собственности. (2. ст. 78)

Основными задачами Гострудинспекции и подведомственных ей государственных инспекций труда являются:

- Осуществление государственного надзора и контроля за соблюдением законодательных и нормативных правовых актов о возмещении вреда, причиненного здоровью работника, социальном страховании занятости, банкротстве и приватизации предприятий, коллективных договорах и соглашениях;

- Защита трудовых прав и достижение безопасных условий труда работников, а также защита их от незаконных действий работодателей, должностных лиц, ущемляющих эти права;

- Разработка предложений по совершенствованию законодательства РФ и иных нормативных правовых актов о труде и охране труда;

- Обеспечение повышения квалификации работников аппарата Гострудинспекции и государственных инспекций труда;

- Содействие овладению работодателями и работниками знаниями законодательства РФ и действующих норм и нормативов о труде и охране труда.

Гострудинспекция дает заключение по проектам СНиП и других нормативных документов по вопросам строительства на соответствие требованиям норм и правил по охране труда, участвует в разработке государственных стандартов по безопасности труда, осуществляет контроль за соблюдением установленного порядка расследования и учета несчастных случаев на производстве.

Государственные инспекторы труда при исполнении своих обязанностей имеют право:

- Беспрепятственно в любое время суток при наличии удостоверений установленного образца проводить инспекции предприятий всех организационно-правовых форм;

- Запрашивать и безвозмездно получать от руководителей и иных должностных лиц предприятий, органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, работодателей документы, объяснения, информацию, необходимые для выполнения надзорных и контрольных функций;

- Изымать для анализа образцы используемых или обрабатываемых материалов, сырья веществ;

- Расследовать в установленном порядке несчастные случаи на производстве;

- Предъявлять руководителям или иным должностным лицам предприятий обязательные для исполнения предписания об устранении нарушений законодательства об охране труда, о привлечении виновных в указанных нарушениях к дисциплинарной ответственности или об отстранении их от должности в установленном порядке;

- Приостанавливать работу отдельных производственных подразделений при выявлении нарушений требований охраны труда, которые создают угрозу жизни и здоровью работников, до устранения указанных нарушений;

- Отстранять от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение безопасным методам и нормам выполнения работ, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочих местах и проверку знаний требований охраны труда;

- Запрещать использование и производство не имеющих сертификатов соответствия требованиям охраны труда средств индивидуальной и коллективной защиты работников;

- Привлекать к административной ответственности в порядке, установленном законодательством РФ, лиц, виновных в нарушении требований охраны труда, направлять в правоохранительные органы материалы о привлечении указанных лиц к уголовной ответственности;

- Выступать в качестве экспертов в суде по искам о нарушении законодательства об охране труда и возмещении вреда, причиненного здоровью работников на производстве. Решения государственных правовых инспекторов труда и государственных инспекторов по охране труда могут быть обжалованы у главного государственного инспектора труда РФ или в судебном порядке. (З. стр. 134-139)

Решения главного государственного инспектора труда РФ могут быть обжалованы в судебном порядке.

Госгортехнадзор на пищевых предприятиях общественного питания осуществляет надзор:

- за эксплуатацией подъемных сооружений;
- котельных установок;
- сосудов, работающих под давлением;
- трубопроводов для пара и горячей воды;
- газового хозяйства.

На Госгортехнадзор РФ возложены следующие функции:

- Организация и осуществление государственного регулирования промышленной безопасности и государственного надзора за соблюдением центральными органами федеральной исполнительной власти, предприятиями, объединениями и организациями независимо от их организационно-правовых форм, должностными лицами и работниками требований по безопасному ведению работ в промышленности, устройству и безопасной эксплуатации оборудования;

- Разработка и осуществление совместно с предприятиями, объединениями и организациями мер по профилактике аварий и производственного травматизма;

- Установление требований (правил и норм) по безопасному ведению работ, изготовлению и безопасной эксплуатации оборудования;

- Осуществление лицензирования отдельных видов деятельности, связанных с повышенной опасностью промышленных производств (объектов) и работ;

- Участие в разработке и контроль за реализацией научно-технических программ по приоритетным направлениям промышленных производств, персонала и населения. Госгортехнадзору предоставлено право:

- Проводить беспрепятственно проверки подконтрольных предприятий и объектов по вопросам, относящимся к его компетенции, а также привлекать по согласованию с центральными органами федеральной исполнительной власти, их специалистов для проведения указанных проверок, получать необходимые объяснения, справки и сведения по возникающим вопросам;

- Вносить в центральные органы федеральной исполнительной власти предложения и давать руководителям предприятий, объединений и подразделениям местных администраций, имеющих подконтрольные Госгортехнадзору РФ объекты, обязательные для исполнения указания (предписания) об устрани-

нии выявленных нарушений условий действия разрешений (лицензий), требований (правил и норм) по безопасному ведению технологических процессов и эксплуатации оборудования;

- Утверждать нормативно-технические документы по вопросам, входящим в компетенцию Госгортехнадзора РФ, обязательные для исполнения всеми юридическими лицами и гражданами на территории РФ;

- Давать обязательные для исполнения предписания о приостановлении работ, которые ведутся с нарушениями правил и норм безопасности, а также указания о выводе людей с рабочих мест, когда создается угроза их жизни или при возникновении аварии, а в случае необходимости - непосредственно приостанавливать работы и выводить людей, печатывать места работ и оборудование;

- Приостанавливать действие или аннулировать (изымать) выданные разрешения (лицензии) на право разрешенной деятельности в случае нарушения условий действия разрешений (лицензий), а также в случаях, когда возникает опасность аварий, угроза гибели людей или нанесения ущерба их здоровью. (4.стр. 112-117)

Органы Госгортехнадзора РФ имеют также право:

- Проверять у должностных лиц и работников документы, дающие право на техническое руководство работами и на их выполнение, а также соблюдение специальных требований, установленных для приема на работу, связанную с повышенной опасностью;

- Участвовать в установленном порядке в создании, реорганизации и ликвидации предприятий и организаций по оказанию технических, экспертных и других видов услуг по вопросам обеспечения безопасности производств;

- В пределах своей компетенции издавать постановления и давать указания, обязательные для исполнения центральными органами федеральной исполнительной власти, объединениями, предприятиями и гражданами.

- Госатомнадзор не осуществляет контроль на предприятиях общественного питания, так как он организует и осуществляет государственное регулирование и надзор за безопасностью при производстве, обращении и использовании атомной энергии, ядерных материалов, радиоактивных веществ и изделий на их основе с целью обеспечения безопасности персонала ядерно - или радиационно-опасных объектов и населения; защиты окружающей среды и интересов безопасности Российской Федерации.

- Госэнергонадзор осуществляет контроль за техническим состоянием и безопасным обслуживанием электрических и теплоиспользующих установок

потребителей электрической и технической энергии, рациональным и эффективным использованием ее на предприятиях независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности.

Государственные инспекторы органов Госэнергонадзора РФ имеют право:

- Давать обязательные для всех предприятий предписания о ликвидации нарушений правил устройства электрических установок, технической эксплуатации электрических и теплоиспользующих установок, техники безопасности при их эксплуатации, а также правил пользования электрической и тепловой энергией;

- Требовать от руководителей предприятий, организаций и учреждений немедленного отключения электрических и теплоиспользующих установок при обнаружении нарушений, которые могут привести к аварии, пожару или представлять иную опасность для человека;

- Осуществлять контроль за своевременной проверкой знания персоналом, обслуживающим электрические и теплоиспользующие установки, правил технической эксплуатации этих установок и техники безопасности при их эксплуатации;

- Давать обязательные, для руководителей предприятий указания об отстранении от работы на электрических и теплоиспользующих установках лиц, не прошедших проверки знания техники безопасности и правил технической эксплуатации установок или нарушающих эти правила; принимать в установленном порядке участие в расследовании обстоятельств и причин аварий, тяжелых несчастных случаев, связанных с эксплуатацией электрических и теплоиспользующих установок;

- Давать предприятиям обязательные предписания об установке приборов учета, систем контроля и регулирования расхода электрической и тепловой энергии;

- Проверять соответствие проектов новых и реконструируемых электрических и теплоиспользующих установок действующим правилам техники безопасности при эксплуатации этих установок, требованиям рационального использования энергии и давать соответствующим должностным лицам предписания об устранении выявленных нарушений.

Государственная экспертиза условий труда осуществляется государственными инспекциями субъектов Российской Федерации. Положение о Всероссийской государственной экспертизе условий труда утверждается Правительством Российской Федерации.

Задачами государственной экспертизы условий труда являются контроль за условиями и охраной труда, качеством проведения аттестации рабочих мест по условиям труда, правильностью предоставления компенсации за тяжелую работу и работу с вредными или опасными условиями труда, а также подготовка предложений об отнесении организаций к классу профессионального риска в соответствии с результатами сертификации работ по охране труда на предприятиях.

Заключение государственной экспертизы условий труда является обязательным основанием для рассмотрения судом вопроса о ликвидации организации или ее подразделения при выявлении нарушения требований охраны труда.

Работники, осуществляющие государственную экспертизу условий труда, имеют право беспрепятственно при наличии удостоверений установленного образца посещать предприятия всех организационно-правовых форм, запрашивать и безвозмездно получать необходимую для проведения государственной экспертизы условий труда документацию.

Общественный контроль за охраной труда осуществляется профессиональными союзами и иными представительными органами, которые вправе создавать в этих целях собственные инспекции.

Профессиональные союзы в лице их соответствующих органов и иные уполномоченные представительных органов имеют право:

- Осуществлять контроль за соблюдением работодателями законодательства об охране труда
- Проводить независимую экспертизу условий труда и обеспечения безопасности работников предприятий;
- Принимать участие в расследовании несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также осуществлять их самостоятельное расследование;
- Получать информацию от руководителей или иных должностных лиц предприятий об условиях и охране труда, а также о всех несчастных случаях на производстве и профессиональных заболеваниях;
- Предъявлять требования о приостановлении работ в случаях угрозы жизни и здоровью работников;
- Осуществлять выдачу работодателям обязательных к рассмотрению представлений об устранении выявленных нарушений требований охраны труда;

- Осуществлять проверку условий и охраны труда, выполнения обязательств работодателей по охране труда, предусмотренных коллективными договорами и соглашениями;

- Принимать участие в работе комиссий по испытаниям и приемке в эксплуатацию производственных объектов и средств производства в качестве независимых экспертов;

- Принимать участие в разработке проектов подзаконных нормативных правовых актов по охране труда, а также согласовывать их в установленном Правительством Российской Федерации порядке;

- Обращаться в соответствующие органы с требованиями о привлечении к ответственности лиц, виновных в нарушении требований охраны труда, сокрытии фактов несчастных случаев на производстве;

- Принимать участие в рассмотрении трудовых споров, связанных с нарушением законодательства об охране труда, обязательств, предусмотренных коллективными договорами и соглашениями, а также с изменениями условий труда.

Уполномоченные лица по охране труда профессиональных союзов и иных уполномоченных представительных органов имеют право беспрепятственно проверять на предприятиях соблюдение требований охраны труда и вносить обязательные для рассмотрения должностными лицами предложения об устранении выявленных нарушений требований охраны труда.(5. стр. 318 п.2, 320.)

Литература:

1. Трудовой Кодексст. 366; Положение о Госгорпромтехнадзоре, утвержденное постановлением Правительства РФ от 3 декабря 2001 г.

2. Комментарий к трудовому кодексу Российской Федерации.

3. Шеломав Б.А. Общие положения Трудового кодекса.

4. ГОСТ 12.0.230-2007 Система стандартов безопасности труда. Межгосударственный стандарт системы управления охраной труда. Общие требования. Дата введения 2009-07-01.

5. РаздорожныйА.А. Охрана труда и производственная безопасность: Учебно-методическое пособие — Москва: Изд-во 2005г.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Иностранцами гражданами в РФ признаются лица, не являющиеся гражданами России и имеющие доказательства своей принадлежности к гражданству иностранного государства. (ст. 2 федерального закона от 25.07.2002 № 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации")

Иностранцы граждане, законно находящиеся в Российской Федерации, могут пользоваться в Российской Федерации теми конституционными правами и свободами, которые, в соответствии с положениями главы второй Конституции Российской Федерации, принадлежат «каждому». (Глава 2. Права и свободы человека и гражданина)(2)

Порядок реализации иностранцами гражданами тех или иных конституционных прав и свобод зависит от двух факторов: во-первых, формулировки в соответствующих федеральных законах и, во-вторых, особенностей режима пребывания иностранных граждан в Российской Федерации.

1. Передвижение иностранных граждан в пределах Российской Федерации. Иностранцы граждане имеют право на свободное передвижение в личных или деловых целях в пределах Российской Федерации на основании документов, выданных им или оформленных в соответствии с требованиями Федерального закона от 25 июля 2002 г., за исключением посещения территорий, для въезда на которые требуется специальное разрешение. В настоящее время перечень территорий, организаций и объектов, для въезда на которые иностранным гражданам требуется специальное разрешение, определен Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 июля 1992 г., в которое, в случае необходимости, вносятся соответствующие изменения и дополнения. (Статья 11. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями))(3)

2. Отношение иностранных граждан к избирательному праву. Иностранцы граждане в Российской Федерации не имеют права избирать и быть избранными в федеральные органы государственной власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, а так же участвовать в референдумах Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. Вместе с

тем в части 2 статьи 12 Федерального закона от 25 июля 2002 г. установлено, что постоянно проживающие в Российской Федерации иностранные граждане в случаях и порядке, предусмотренном федеральным законом, имеют право избирать и быть избранными в органы местного самоуправления, а также участвовать в местном референдуме. (ч. 2, ст. 12 Федерального закона от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями)).(3)

В настоящее время это право постоянно проживающих в Российской Федерации иностранных граждан закреплено в (п.10 статьи 4 Федерального закона от 12 июня 2002 г. «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»). Однако, и в этом случае основанием для реализации данного права должен быть международный договор Российской Федерации с соответствующим иностранным государством. Это, главным образом, отдельные государства бывшего Союза ССР.(4)

3. Участие иностранных граждан в трудовых отношениях. В статье 13(Статья 13. Условия участия иностранных граждан в трудовых отношениях) Федерального закона от 25 июля 2002 г. предусмотрены общие основания и условия участия иностранных граждан в трудовых отношениях. При этом иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность только при наличии трудового договора или гражданско-правового договора на выполнение работ (оказание услуг).(3)

Разрешение на работу представляет собой официально оформленный документ, подтверждающий право иностранного гражданина (иностранного работника) на временное осуществление на территории Российской Федерации трудовой деятельности или право иностранного гражданина, зарегистрированного в Российской Федерации в качестве индивидуального предпринимателя, на осуществление предпринимательской деятельности. При этом индивидуальная трудовая деятельность иностранного гражданина в Российской Федерации в качестве предпринимателя осуществляется без образования юридического лица.

Контроль за трудовой деятельностью иностранных работников осуществляют органы внутренних дел во взаимодействии с другими территориальными органами государственной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации.

Вместе с тем иностранные граждане лишены части тех прав, которые, согласно Конституции Российской Федерации и соответствующим федеральным законам, предоставляются только гражданам Российской Федерации. К числу

таких ограничений относится возможность иностранных граждан занимать определенные должности, относящиеся к государственной или муниципальной службе. Кроме того, иностранные граждане не имеют права: находиться на государственной или муниципальной службе; замещать должности в составе экипажа судна, плавающего под Государственным флагом Российской Федерации, в соответствии с ограничениями, предусмотренными Кодексом торгового мореплавания Российской Федерации; быть членом военного корабля или другого эксплуатируемого в некоммерческих целях судна, а также летательного аппарата государственной или экспериментальной авиации; быть командиром воздушного судна гражданской авиации; быть принятым на работу на объекты, деятельность которых связана с обеспечением безопасности Российской Федерации (перечень таких объектов устанавливается Правительством Российской Федерации). Иностранцы также не вправе заниматься иной деятельностью и замещать соответствующие должности, допуск иностранных граждан к которым ограничен федеральным законом.

В то же время порядок замещения иностранными гражданами руководящих должностей в организациях, в уставном капитале которых более 50 % акций или долей принадлежит Российской Федерации, устанавливается Правительством Российской Федерации.

4. Отношение иностранных граждан к военной службе. В части 1 статьи 15 Федерального закона от 25 июля 2002 г. в редакции Федерального закона от 11 ноября 2003 г. установлено:

«1. Иностранцы не могут быть призваны (подч.- И.Б.) на военную службу (альтернативную гражданскую службу).

2. Иностранцы могут поступить на военную службу по контракту и могут быть приняты на работу в Вооруженные Силы Российской Федерации, другие войска, воинские формирования и органы в качестве лица гражданского персонала в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации».

Учет иностранных граждан, поступивших на военную службу по контракту и проходящих военную службу, осуществляется в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.(3)

Федеральным законом от 11 ноября 2003 г. внесены также дополнения, относящиеся к статусу иностранных граждан, в другие федеральные законы. Так, в статью 2. Федеральный закон от 28 марта 1998 г. «О воинской обязанности и военной службе» внесено, в частности, дополнение следующего содержания: с иностранным гражданином, поступившим на военную службу, на воен-

ную должность, для которой предусмотрено воинское звание солдата, матроса, сержанта, старшины, контракт заключается сроком на пять лет; после истечения этого срока, иностранные граждане увольняются с военной службы. (5)

При заключении контракта иностранный гражданин подписывает текст следующего содержания: «Я, (ФИО), даю обязательство соблюдать Конституцию Российской Федерации, строго выполнять требования воинских уставов, приказы командиров и начальников, достойно выполнять воинский долг».

Внесено также дополнение в ст. 28 Федеральный закон от 15 декабря 2001 г. «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации», в соответствии с которым определено, что пенсионное обеспечение военнослужащих и членов их семей распространяется также на иностранных граждан, проходящих военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах и членов их семей.

5. Обязанности иностранных граждан в Российской Федерации. В соответствии с частью 3 статьи 62 Конституции Российской Федерации иностранные граждане не только пользуются правами наравне с гражданами Российской Федерации, но и несут наравне с ними соответствующие обязанности.(2)

На них распространяется конституционная обязанность платить законно установленные налоги и сборы; сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам; беречь памятники истории и культуры. Иностранные граждане обязаны уважать Конституцию Российской Федерации и соблюдать законы, действующие на территории Российской Федерации. Они не должны наносить ущерба интересам России, законным интересам граждан и других лиц.

К числу специальных обязанностей иностранных граждан в Российской Федерации следует отнести:

- обязанность иностранного гражданина в течение трех рабочих дней зарегистрироваться в территориальном органе федерального органа исполнительной власти в сфере миграции по месту его пребывания. В случае перемены места пребывания в Российской Федерации иностранный гражданин обязан также в трехдневный срок зарегистрироваться по новому месту жительства;

- обязанность временно проживающих и постоянно проживающих в Российской Федерации иностранных граждан ежегодно проходить перерегистрацию в территориальном органе федерального органа исполнительной власти в сфере миграции по месту проживания;

- обязанность выехать из Российской Федерации в течение трех дней в случае, если срок проживания или временного пребывания иностранного гражданина в Российской Федерации сокращен;

- обязанность выехать из Российской Федерации в течение пятнадцати дней в случае, если разрешение на временное проживание или вид на жительство, выданные иностранному гражданину, аннулированы;

- при выезде из Российской Федерации иностранный гражданин обязан сдать миграционную карту в пункте пропуска через Государственную границу Российской Федерации.

Кроме названных, иностранный гражданин обязан исполнить имущественные обязательства, с которыми связаны существенные интересы граждан Российской Федерации и других лиц, государственных и муниципальных органов, коммерческих и иных организаций; выполнить обязательства по уплате налогов.

Временно пребывающий в Российской Федерации иностранный гражданин обязан выехать из Российской Федерации по истечении срока действия его визы или иного срока временного пребывания, установленного федеральным законом или международным договором Российской Федерации, за исключением случаев, когда на день истечения указанных сроков ему продлены срок действия визы или срок временного пребывания, либо ему выданы новая виза, или разрешение на временное проживание, или вид на жительство, либо у него приняты заявление и иные документы, необходимые для получения им разрешения на временное проживание в установленном порядке. (По ч. 2, Ст. 5 Федерального закон от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации") (3)

Нарушение иностранными гражданами и лицами без гражданства режима пребывания в Российской Федерации, установленного Федеральным законом от 15 августа 1996 г. «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию» (в ред. Федерального закона от 30 июня 2003 г.), а также Федерального закона от 25 июля 2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», влечет за собой применение мер административного наказания, установленных Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях. К числу таких мер административного наказания относятся: предупреждение, штраф, конфискация орудий совершения и предметов административного правонарушения, административное выдворение. Так же, отдельными федеральными законами, которыми устанавливаются те или иные правовые режимы пребывания иностранных граждан и лиц без

гражданства в Российской Федерации, предусматривается принудительная высылка в форме депортации. Депортация применяется к иностранным гражданам в случае утраты или прекращения законных оснований для их дальнейшего пребывания (проживания) в Российской Федерации.(3)

Федеральное законодательство предусматривает возможность депортации иностранных граждан и лиц без гражданства в случаях, если:

- законно находящийся в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства не соблюдают установленный компетентным государственным органом срок проживания или пребывания в Российской Федерации.

- законно находящийся в Российской Федерации иностранный гражданин или лицо без гражданства создают угрозу обороноспособности или безопасности государства, либо общественному порядку, либо здоровью населения, и в целях защиты конституционного строя, нравственности, прав и законных интересов других лиц, и в отношении них принято решение, о нежелательности пребывания (проживания) в Российской Федерации;

- иностранный гражданин или лицо без гражданства, законно находящиеся на территории Российской Федерации, не покинули территорию Российской Федерации в срок, установленный уполномоченным на том федеральным органом исполнительной власти или его территориальным органом.

Государственными органами, уполномоченными принимать решения о депортации, в первом и во втором случаях является федеральный орган исполнительной власти, ведающий вопросами внутренних дел или его территориальный орган; в третьем случае таким органом является федеральный орган исполнительной власти, ведающий вопросами в сфере миграции или его соответствующий территориальный орган.

Таким образом, принципы и нормы, которым должно следовать государство в определении правового статуса иностранцев, закреплены в Декларации о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают, принятой Генеральной Ассамблеей ООН в 1985 году. Такие нормы предусматривают: права любого государства устанавливать правовой режим иностранцев, учитывая при этом свои международные обязательства; обязанность иностранцев соблюдать законы страны пребывания (жительства), а за их нарушение нести ответственность наравне с гражданами этой страны; недопустимость массовых высылки иностранцев, законно находящихся на территории данной страны (индивидуальная высылка возможна только по закону); право иностранных граждан на защиту государства своего гражданства

(для того, чтобы иностранный гражданин мог пользоваться своими правами, ему должен быть предоставлен свободный доступ в дипломатические представительства и консульские учреждения государства его гражданства).

Литература:

1. Государственное право Российской Федерации (Беспалый И.Т., Полянский В.В.) Самара : Изд-во «Самарский университет», 2008. - 539 с.

2. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с поправками). <http://constitution.garant.ru/rf/chapter/2/>

3. Федеральный закон от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" (с изменениями и дополнениями). http://base.garant.ru/184755/1/#block_100

4. Федерального закона от 12 июня 2002 г. «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» <http://base.garant.ru/184566/>

5. Федеральный закон от 28 марта 1998 г. «О воинской обязанности и военной службе» http://base.garant.ru/178405/#block_100

6. Федеральный закон от 15 декабря 2001 г. «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» http://base.garant.ru/12125128/6/#block_600

А. АНИСИМОВ
н.р. В.Л. ХАРСЕЕВА

СУДЕБНЫЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

В повседневной жизни люди постоянно вынуждены прибегать к опосредованному познанию и использованию доказательств. Особую роль доказательства играют в деятельности правоприменительных органов. Суд, арбитражный суд, административные органы - все они используют доказательства. Поскольку доказательства являются средством установления юридических фактов и обстоятельств и поскольку сфера их применения связана с деятельностью юрисдикционных органов, они могут быть названы юридическими доказательствами. Используемые в суде юридические доказательства называются судебными. Конечной целью представления и использования доказательств является формирование на их основе внутреннего судебного убеждения, которое определя-

ет содержание любого акта правосудия. Судебным доказыванием называется вытекающая из сущности принципа состязательности гражданского процесса логико-практическая деятельность сторон и других лиц, участвующих в деле, представителей, направленная на достижение верного знания фактов, имеющих значение по делу. Собираение, исследование и оценка доказательств происходит в специальной процессуальной форме, присущей именно деятельности судебных органов.

Итак, судебными доказательствами являются фактические данные, способные прямо или косвенно подтвердить имеющие значение для правильного разрешения дела факты, выраженные в предусмотренной законом процессуальной форме, полученные и исследованные в строго установленном процессуальном порядке.

Доказательствами по гражданскому делу служат любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, и иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела.

При обнаружении обстоятельств, имеющих значение для дела, суд может столкнуться с самыми различными данными. Сторона может сослаться на факт погашения долга, подтверждая его соответствующей распиской, однако в ходе рассмотрения дела будет установлен факт подлога расписки. По делу о возмещении вреда могут быть даны свидетельские показания, которые после проверки оказались недостоверными или даже заведомо ложными. Сведения об отрицательной оценке личности стороны могут быть опровергнуты сведениями, положительно характеризующими личность, и т.д. Во всех этих случаях любые факты и любые сведения о них, как соответствующие действительности, так и не подтвердившиеся после проведенной проверки, играют роль судебных доказательств.

Иногда утверждают, что фактические данные являются доказательствами лишь в том случае, если они находятся в связи с искомыми фактами и являются достоверными. Это неверно, так как вопрос о наличии или отсутствии связи между доказательством и искомым фактом, т.е. вопрос о достоверности доказательства, может быть окончательно решен лишь после завершения процесса доказывания.

Судебные доказательства – единое понятие, в котором взаимосвязаны фактические данные и средства доказывания как содержание и процессуальная форма(1). Фактические данные – логическое ядро судебных доказательств, т.к.

они сообщаются суду в виде суждений о фактах, т.е. в виде логических категорий. Фактические данные – являются отражением фактов реальной действительности и несут, поэтому информацию о них. При этом процессуальный закон строго регламентирует форму, в которой могут быть получены фактические данные, а именно: в форме объяснений сторон, третьих лиц, показаний свидетелей, письменных, вещественных доказательств и заключений экспертов. Фактические данные, полученные в иной, не предусмотренной законом процессуальной форме, не являются судебными доказательствами.

В судебной практике доказательствами также называют как процессуальные средства доказывания в целом, так и отдельные сведения, которые из них получены. Суд не вправе использовать какие-либо иные доказательства, например, клятву или присягу, которые в ряде современных правовых систем допускаются в качестве самостоятельного вида доказывания.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда(2).

В целях получения глубокого знания о доказательствах проводится их классификация. Классификация судебных доказательств – логическая операция деления их на виды и отдельных видов доказательств на подвиды.

По характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом они делятся на прямые и косвенные. Прямыми судебными доказательствами называются такие доказательства, в которых содержание имеет однозначную связь с доказываемым фактом. Однозначная связь позволяет сделать единственный вывод о существовании или отсутствии факта. Косвенными называются доказательства, в которых содержание имеет с доказательственным фактом многозначную связь. Наличие многозначной связи позволяет прийти при доказывании к нескольким вероятным выводам. Любой доказательственный факт, играющий роль как прямого, так и косвенного доказательства, должен быть достоверно установлен судом.

По процессу формирования сведений о фактах доказательства делятся на первоначальные и производные. Первоначальные (первоисточники) доказательства формируются в результате непосредственного воздействия искомого факта на носителя информации. Производными (копиями) называются доказательства, содержание которых воспроизводят сведения, полученные из других источников. У первоначальных доказательств есть бесспорные преимущества по сравнению с производными. Первоначальное доказательство всегда возникает из первоисточника – это подлинный документ (текст договора, свидетельство о рождении, браке, смерти, квитанция о сдаче вещей на хранение и т.д.),

показания свидетеля-очевидца, сам спорный предмет и т.д. Производное доказательство возникает на базе первоначального, оно тоже может быть достоверным, но к его оценке суд должен подходить с осторожностью.

Так же делят средства доказывания на личные и вещественные, в зависимости от того, является ли источником доказательства человек или материальный объект. К личным доказательствам относят объяснения сторон, третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов. К вещественным – письменные и вещественные доказательства.

Особое место занимают заключения экспертов, которые можно рассматривать в качестве смешанного вида доказательств: источником сведений, содержащихся в заключении, является лицо (эксперт), само же заключение основано на исследовании подвергнутых экспертизе вещей, предметов, физических и химических процессов и т.д. Разграничение доказательств по источнику имеет большое значение с точки зрения методики их процессуального оформления, исследования и оценки.

Судебное доказывание является важнейшей частью судебной деятельности, позволяющей суду осуществить применение права к достоверно установленным фактическим обстоятельствам(3).

Использование в судебном процессе доказательств представляет собой сложный процесс, в котором тесно переплетаются явления чисто логического и гражданско-процессуального порядка. Всякое доказывание представляет собой мыслительную, умственную деятельность, и судебное доказывание не является здесь исключением. Вместе с тем доказывание в суде опирается не только на законы логики, но регулируется и процессуальными нормами, подробно регламентирующими весь процесс доказательственной деятельности. Закон определяет, кто должен заниматься доказыванием, что необходимо доказывать, какими средствами это делать и т.д. Судебное доказывание - одновременно и процессуальная, и логическая деятельность. Процессуальная деятельность должна быть буквально пронизана логикой мышления, в свою очередь мыслительная деятельность в ходе судебного доказывания должна осуществляться в рамках строгой процессуальной формы(4).

В гражданском процессе участвуют, как правило, две стороны с противоположными интересами, каждая из которых имеет право на получение законного и обоснованного решения. Стороны в соответствии с принципом состязательности и своими интересами наполняют дело судебными доказательствами, стремясь к получению благоприятного решения. Когда же представленных заинтересованными лицами доказательств недостаточно, и они затрудняются их

представить, суд оказывает содействие в собирании доказательств по ходатайству заинтересованного лица.

Обязанность доказывания определенных фактов возлагается на ту сторону процесса, которая утверждает о них, обосновывает ими свое требование или возражение. Необходимо отметить, что стимулом, побуждающим стороны к доказыванию, является не санкция, а интерес в получении благоприятного для стороны решения. При не выполнении стороной данной обязанности, неблагоприятные последствия все же могут наступить в виде проигрыша процесса.

Таким образом, субъекты доказывания в части собирания и исследования - это стороны и другие, участвующие в деле лица, а в части оценки доказательств - суд, который оценивает доказательства по внутреннему убеждению, основанному на беспристрастном, всестороннем и полном рассмотрении доказательств в их совокупности.

Судебные доказательства и весь процесс доказывания направлены к установлению различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов. Можно выделить три группы фактов, являющихся объектом познания суда: юридические факты материально-правового характера, доказательственные факты и факты, имеющие исключительно процессуальное значение.

Предметом доказывания в гражданском процессе являются не все три группы фактов, а только юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает норма материального права, подлежащая применению, т.е. юридические факты материально-правового характера. Их установление необходимо для правильного применения нормы материального права, регулирующей спорное правоотношение, и правильного разрешения дела по существу. Например, прежде чем суд может решить, обязано ли одно лицо платить другому определенную сумму денег по договору займа, он должен установить, имел ли место такой договор, предмет договора и сроки исполнения обязательства по договору.

Предмет доказывания по гражданскому делу искового характера имеет два источника формирования:

- основание иска и возражения против иска;
- гипотезу и диспозицию нормы или ряда норм материального права, подлежащих применению.

Стороны и другие лица, участвующие в деле, могут изменить основание иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований. Реализация этих диспозитивных прав влечет изменение фактического состава, исследуемого су-

дом, и объема доказательств. В кассационной и надзорной инстанциях - предмет доказывания может быть расширен за счет представления заинтересованными лицами дополнительных материалов.

Два вида фактов не требуют проведения процессуальной деятельности по доказыванию и могут быть положены в обоснование решения суда: факты, признанные судом общеизвестными и факты преюдициальные- предрешенные, т.е. установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда(5).

Первым основанием освобождения от доказывания является общеизвестность факта, т.е. обстоятельства, признанные судом общеизвестными, не нуждаются в доказывании. Общеизвестность факта может быть признана судом лишь при наличии двух условий: объективном – известности факта широкому кругу лиц; субъективном – известности факта суду.

Общеизвестными признаются, как правило, такие факты предмета доказывания, как события (засуха, землетрясение, война, наводнение). При этом следует отметить, что общеизвестность того или иного факта относительна и зависит от времени, истекшего после события, распространенности события в определенной местности.

Второе основание освобождения от доказывания – преюдициальность факта. Преюдициальные – это факты, установленные либо решением суда по гражданскому делу, либо приговором суда. Факты, установленные вступившим в законную силу решением суда по одному гражданскому делу, не доказываются вновь при разбирательстве других гражданских дел, в которых участвуют те же лица.

Принципы состязательности и диспозитивности в гражданско-процессуальном праве, должны быть жестко взаимосвязаны с процедурой доказывания, предопределяя цели, средства и результаты данной деятельности. К сожалению, в новом Гражданском процессуальном кодексе РФ детерминация названных правовых явлений прослеживается неудовлетворительно, в том числе и по причине недостаточной унификации законодательства, которая неоднократно провозглашалась в качестве приоритетного направления судебной правовой политики.

В эпоху демократического государства, провозглашающего принципы равноправия, свободного доступа граждан к правосудию, состязательности процесс доказывания проявляется в полной мере со всеми необходимыми и свойственными только ему чертами, насыщен богатством правовых средств и методов для наиболее скорого и правильного рассмотрения и разрешения спор-

ного правоотношения, поэтому обладает более качественными характеристиками, нежели в условиях централизованного государства и абсолютной монархии. Доказательственная деятельность отражает суть существующих на том или ином историческом этапе условий общественной жизни и потому закономерно является необходимой.

Следует заметить, что процесс доказывания очень динамичен. Свидетельством данного утверждения служит отслеживание формирования и эволюционирования доказательственного процесса под воздействием тех или иных факторов на протяжении всей истории России.

В то же время в разные исторические периоды наблюдалась преемственность наиболее существенных положений, регулирующих данный правовой институт.

Статьи ГПК РФ посвященные доказыванию и доказательству несовершеннолетним, поскольку законодатель, включив в ст. 67 «Оценка доказательств» требования, предъявляемые к исследованию письменных доказательств, смешивает исследование доказательств и их оценку. При оценке документов и иных письменных доказательств, суд должен с учетом других доказательств убедиться в том, что такие доказательства исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, а так же содержат все другие неотъемлемые реквизиты данного вида доказательств (6). При оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом при копировании, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли процесс копирования тождественность копии документа и его оригинала, каким образом сохранялась копия документа (7). Суд не может считать доказанным факт, подтверждаемый только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа и представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание оригинала с помощью других доказательств (8).

Вероятно, что в скором будущем в Российском правовом государстве, будет создана оптимальная модель доказательственного процесса, которая будет выступать гарантом защиты прав, свобод гражданина, охраняемых законом РФ

Литература:

1. Н.М. Кипнис «Допустимость доказательств в уголовном судопроизводстве» М, 1995.с. 13.

2. Гражданско-процессуальный кодекс ЭКСМО М. 2012г. ст. 55 ч. 2
3. А. П. Вершинин Учебник «Гражданский процесс» Ярославль 2008г. с. 215
4. А. П. Вершинин Учебник «Гражданский процесс» Ярославль 2008г. с. 215
5. Гражданско-процессуальный кодекс ЭКСМО М. 2012г. ст.61
6. Гражданско-процессуальный кодекс ЭКСМО М. 2012г. ст.67 ч.5
7. Гражданско-процессуальный кодекс ЭКСМО М. 2012г. ст.67 ч.6
8. Гражданско-процессуальный кодекс ЭКСМО М. 2012г. ст.67 ч.7

С. АТЯН
н.р. Л.И. САВЧЕНКО

ОСНОВНЫЕ ПРИЧИНЫ ПРОЯВЛЕНИЯ АБСЕНТЕИЗМА В РОССИИ

Существование современного демократического государства невозможно без периодического проведения свободных выборов. В конце 80-х гг. XX в. в России вводится новая избирательная система, в первую очередь это переход к альтернативным выборам, что стало первым шагом становления правового государства и естественно, способствовало дальнейшему развитию демократических институтов.

Важнейшим шагом в развитии новых демократических начал стало установление нового порядка формирования высшего представительного органа РФ - Федерального Собрания Российской Федерации. Первые выборы депутатов нижней палаты - Государственной Думы - прошли 12 декабря 1993 г. Одновременно проводилось всенародное голосование по принятию Конституции РФ.

В этих выборах приняли участие 58 187 755 избирателей, или 54,81 % общего числа избирателей. Данные цифры свидетельствуют о достаточно большом интересе общества к органу, в будущем решающему его судьбу. Деятельность первого состава в определенной степени это доказала. Обращаясь к итогам формирования следующего состава, мы видим, что в выборах в Государственную Думу в 1995 г. принимают участие уже 69 614 839 избирателей или 64,76 % числа зарегистрированных избирателей. Однако на следующих выборах уже наблюдается спад интереса населения и к самой процедуре, и, возможно, предвзятому отношению к кандидатам, в связи с чем в 1999 г. явка на выборы составила 61, 85 %.

Нельзя не согласиться с позицией о том, что перелом наступил после 2000 г., когда правящая элита взяла курс на усиление роли партий в политической жизни страны, причем проводить данный курс было решено с помощью, главным образом, принудительных мер. Одной из таких мер стало введение обязательного избрания не менее половины депутатов региональной ассамблеи по пропорциональной системе. Следующим шагом стал переход на полностью пропорциональную систему на выборах депутатов Государственной Думы.

Однако применение полупропорциональной системы все-таки не решило проблему. Так, явка на выборы в Государственную Думу в 2003 г. составила 55,75 %. С переходом на пропорциональную систему при формировании нижней палаты Российского парламента именно со 2 декабря 2007 г. наблюдается повышение интереса общества к самостоятельности выбора.

С позиции политической, плюсом пропорциональной избирательной системы является то, что система пропорционального представительства позволяет каждой политической партии получить число мест пропорционально числу голосов, также то, что система пропорционального представительства позволяет избирателям выбирать не кандидата, которому они, возможно, не доверяют, а политическую партию. Минусом считают то, что здесь избиратель выбирает как бы абстрактных лиц - он знает чаще всего лидера партии, движения, нескольких активистов, но остальные ему неизвестны. Кроме того, избранные депутаты не имеют прямой связи с избирателями конкретного округа, как при мажоритарной системе. Минусом пропорциональной избирательной системы многие депутаты, политики и исследователи считают высокий процентный барьер.

Но так или иначе, пропорциональная система тогда казалась гораздо более демократичной по сравнению с мажоритарной, так как она давала более реальную картину политической агитации в стране на момент проведения выборов.

Как известно, существенным условием становления и развития демократического правового государства в РФ является юридическое обеспечение обязательного (императивного) проведения выборов как единственного допустимого легитимного способа делегирования власти народа представительным государственным органам и органам местного самоуправления.

Правовое государство немислимо без проведения выборов как способа делегирования власти народа представительным органам. Свободные и периодические выборы стали одним из состояний Российского государства, что повышает его значение в демократическом обществе. Избирательное право обес-

печивает действенное участие граждан в формировании представительных органов не только на федеральном, но и на муниципальном уровне, и в большей степени дает ощущение принадлежности гражданина к своему государству и демократизму этого государства.

И это подтверждает то, что роль, которую играют выборы в жизни нашей страны, во многом зависит от активности и сознательности самих граждан. В том числе это касается выдвижения кандидатов, их участия в предвыборной агитации и контроле за подведением результатов голосования. Поэтому выборы в современной России - необходимый элемент народовластия.

Понятие выборов многогранно. Во-первых, они наряду с референдумом являются, в соответствии со статьей 3 Конституцией РФ, высшим непосредственным выражением власти народа, формой осуществления народовластия в стране, при которой народ выражает свою политическую волю непосредственно. Во-вторых, выборы являются механизмом реализации политических прав граждан. В-третьих, выборы являются средством легитимации публичной власти, ее политического воспроизводства. Посредством выборов народ передает своим избранным представителям права на осуществление публичной власти от своего имени в течение определенного периода времени. В-четвертых, выборы представляют собой способ и процедуру демократического формирования органов государственной власти и органов местного самоуправления.

В части 2 ст. 32 Конституции РФ закреплено право граждан «избирать и быть избранными в органы государственной власти и органы местного самоуправления». В соответствии с этим право избирать является активным избирательным правом, а быть избранным - пассивным избирательным правом.

Необходимо обратить внимание на то, что все избирательные права тесным образом взаимосвязаны, то есть от того, насколько реализуется пассивное избирательное право, зависит и осуществление активного избирательного права граждан. Например, активное избирательное право подразумевает право выбирать, а для этого у граждан должно быть право выбора, и если кандидату в депутаты отказывают в регистрации, порою необоснованно, то этим одновременно нарушается активное избирательное право тех, кто хотел отдать за него свой голос.

В соответствии с этим определяется понятие электоральной активности как участия населения в избирательном процессе и реализации гражданами в полном объеме своих избирательных прав.

К примеру, численность населения Краснодарского края по данным Росстата составляет 5 330 181 человек. По численности населения край занима-

ет третье место среди регионов Российской Федерации после Москвы и Московской области. Естественно, активность этой части общества в избирательном процессе оказывает немаловажное влияние на общий итог избирательной кампании.

Так, 4 декабря 2011 г. состоялись выборы депутатов в Государственную Думу РФ шестого созыва. Всего в голосовании по России могли принять участие 109 237 780 избирателей, но воспользовались этим правом не более 65млн. граждан. Таким образом, явка составила 60,21 %. Что касается Краснодарского края, здесь в общей сложности проголосовало 3 839 715 тысяч человек. Общая явка составила 60,5 % избирателей. И если сравнивать с думскими выборами 2007 г., интерес к этим выборам упал на 10 %, когда явка на выборах составила 63% .

Такой исход избирательной кампании вполне предсказуем. Об этом свидетельствуют данные проведенного в марте – апреле 2010г. социологического исследования электоральной активности жителей. В опросе приняло участие 1050 человек. Были названы следующие причины абсентеизма:

а) невыполнение депутатами данных во время избирательных кампаний обещаний (по мнению опрошенных, выполнение обещаний является лучшим способом привлечь россиян на выборы);

б) от депутатов в принципе мало что зависит, и они не могут влиять на ситуацию в стране, области, городе;

в) по мнению жителей области, кандидаты в депутаты должны больше встречаться с избирателями и выдвигать более конкретные, понятные и реальные программы.

Таким образом, одним из наиболее действенных способов повышения электоральной активности граждан является повышение эффективности работы самого депутатского корпуса, более полное и регулярное информирование избирателей о том, что сделано и какие результаты достигнуты. Краснодарский край рассматривается федеральным центром как стратегический регион, так как это обусловлено электоральной значимостью: здесь насчитывается 3,75 млн. избирателей. Это составляет 3,52 % всего российского электората.

Другим немаловажным фактором является возраст избирателей. Необходимо обратить внимание на то, что низкую явку обеспечивает не только молодежь, но и жители области, находящиеся в возрасте наибольшей социально-экономической активности, от 31 до 50 лет. Самыми активными избирателями, как правило, бывает наиболее пожилая часть населения, то есть предпенсионного и пенсионного возраста. Получается, что та часть общества, которая в

наибольшей степени заинтересована во влиянии через выборы на политическую и социально-экономическую ситуацию в регионе и стране, как раз и игнорирует избирательный процесс. Причина низкой явки в первую очередь определяется социально-бытовыми условиями – отсутствие жилья, работы, достойной заработной платы. Во-вторых, еще не достаточно высока правовая культура молодых избирателей: не знают своих конституционных прав и обязанностей.

Конечно, одним из объяснений такой ситуации является то, что сами избирательные права со временем, отнюдь, не становятся значимыми для жителей. Лишь 9 % опрошенных отметили в качестве одного из важнейших прав – право голосовать на выборах и влиять, таким образом, на формирование власти. А право быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления имеет значение вообще лишь для единиц (3 %). Довольно ярко выявились равнодушие к предвыборной борьбе. Лишь каждый десятый подходит к политическому выбору серьезно и внимательно следит за проходящей кампанией. Изучают предвыборные агитационные материалы только 11 % ответивших на вопрос. Более половины потенциальных избирателей либо бегло просматривают агитационные материалы (28,5 %), либо замечают их, только когда они попадают «на глаза» (24 %). В целом следует признать, что интерес граждан к предвыборной борьбе партий и кандидатов довольно поверхностный. Не могло не настораживать относительно большое число респондентов, у которых предвыборная борьба вызывала раздражение (17 %). Мало того, еще 6 % ответили, что не видят на выборах никакой борьбы.

В целом результаты проведенных исследований свидетельствуют о том, что простых способов быстро повысить электоральную активность, нет. Тем не менее, исходя из результатов опроса, можно выделить первоочередные меры, которые не лишне предпринять, не дожидаясь повышения эффективности работы политиков разных уровней.

В частности, к ним относятся:

- необходимо утверждать то, что выявление и придание гласности нарушений, имеющих в ходе избирательных кампаний, само по себе является проявлением борьбы за справедливость выборов. Это будет, видимо, более убедительно звучать от наиболее сознательных граждан, нежели от представителей власти, налицо необходимость повышения правового воспитания;

- особое внимание следует уделять подходу к формированию избирательных комиссий различных уровней. Члены этих комиссий должны быть не только гражданами самообразованными, но и юридически грамотными. Их задача – показать пример достойного поведения на выборах. Именно они должны спо-

собствовать не фальсификации итогов, а честному подсчету и прозрачности проводимых процедур;

- необходимо популяризовать кандидатов; к сожалению, действующее законодательство позволяет проводить избирательные кампании через своих представителей. В результате как бы хорош ни был кандидат, население за него голосовать не будет, потому что не видели и не слышали его самого;

- серьезной проблемой стало привлечение административного ресурса в целях обеспечения явки населения на выборы, где установлен порог явки. Это также негативно сказывается на отношении граждан к данному мероприятию. Повышение явки напрямую связано с легитимностью власти, а значит и с эффективностью ее работы;

- проведение разъяснительной и агитационной работы с населением, в первую очередь через разъяснение важности избирательных прав, то есть права избирать и быть избранным, так как реализация социально-экономических прав, которые, как выяснилось, являются приоритетными, напрямую связаны с избирательными правами.

Таким образом, выборы являются важнейшим государственно-правовым институтом. Население, в том числе и еще не обладающее активным избирательным правом, должно знать о своих политических правах, быть просвещенным в данной области, иначе оно не сможет их реализовать и, тем самым, применить на практике. Всем известно, если население будет поддерживать власть, то это серьезное свидетельство ее устойчивости и способности принимать решения, в которых заинтересован народ. Именно регулярные, свободные, демократические выборы органов государственной власти и местного самоуправления являются одним из основополагающих признаков правового государства, поэтому развитие на должном уровне этого института будет свидетельствовать о развитии самого правового государства не только в рамках всей страны, но и в каждом субъекте РФ.

Современная избирательная система Российской Федерации нуждается в дальнейшем совершенствовании: в освобождении от давления со стороны современных политических партий в пользу демократических принципов.

ИСТОЧНИКИ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Конституционное право — это совокупность правовых норм, охраняющих основные права и свободы человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти. Один из важнейших постулатов современной цивилизации гласит: государство существует для человека, чтобы охранять его свободу и содействовать благополучию. Но как обеспечить баланс свободы и власти? Ведь если свобода оказывается вне прочной государственности, она легко может выродиться в анархию и вседозволенность, а если государственность строится на отказе от свободы, человек попадает в оковы тоталитарного гнета.

Нахождение баланса власти и свободы составляет главнейший и деликатнейший смысл конституционного права. Но поскольку эта отрасль права регулирует столь важную и сложную сферу общественной жизни, она неизбежно приобретает ведущий характер в системе права. Собственно, с конституционного права начинается формирование всей системы национального права, всех отраслей, и в этом его системообразующая роль. Ни одна отрасль национального права той или иной страны не может развиваться, если она не находит опоры в конституционных принципах или нормах конституционного законодательства, а тем более противоречит им.

Конституционное право юридическая основа демократии, ее закрепление и мера.

Демократия широкое понятие, включающее экономический, социальный и политический аспекты. Конституционное право призвано закреплять основы народовластия во всех этих аспектах, поскольку современная демократия это не стихийное, а упорядоченное состояние общества, полноправие, основанное на добровольном согласии людей на определенное ограничение своей свободы во имя ее сохранения.

Для того чтобы в полной мере уяснить специфику и характер конституционно-правовых отношений, нужно обратиться к источникам конституционного права.

Источниками конституционного права являются нормативные правовые акты, посредством которых устанавливаются и получают юридическую силу конституционные правовые нормы.[1](стр. 15)

Для источников конституционного права существует особый порядок не только их принятия, но и их отмены, признания утратившими силу, изменения. После отмены акта он перестает считаться источником действующего конституционного права.

Тема курсовой работы звучит актуально и подразумевает глубокий уровень исследования т.к. источники конституционного права, на сегодняшний день относятся к числу категорий, требующих углубленной разработки.

Уровень научной разработки данной проблемы, и прежде всего общего понятия источника права, явно недостаточен, в связи с тем, что на протяжении нескольких десятилетий в отечественной юридической науке вопрос об источниках права изучался очень слабо. В период с 1946 по 1981 г. в СССР были опубликованы лишь две общетеоретические работы по данной проблеме и небольшое число исследований источников права в отдельных правовых системах и отраслях права.

Исследование проблем источников права велось, как правило, в рамках проблематики советского права. При этом, хотя применительно к остальному миру признавалась множественность источников права, сложившаяся в ходе исторического развития, однако в условиях советской правовой системы, по существу, единственным источником права признавался нормативный акт. Поэтому понятие "система источников права" обычно заменялось понятием "система законодательства". Проблема роли источников права в правовой системе вытеснялась вопросом о соотношении системы права и системы законодательства. Сама терминология "нормативный акт", "законодательство в широком смысле" как бы стирала грань между законом и актами подзаконной силы. В условиях командно-административной системы такой подход вел к тому, что верховенство закона на практике превращалось в своеобразную ширму, призванную скрыть реальную подчиненность закона актам нормотворчества правящей партии и бюрократического аппарата.

Другая причина многозначность и нечеткость самого понятия источника права. Оно принадлежит к числу наиболее неясных в теории права. Не только нет общепризнанного определения этого понятия, но даже спорным является сам смысл, в котором употребляются слова "источник права".

В общей теории права принято различать понятия источника права в материальном и в формальном, юридическом смыслах. В первом значении под

источником права понимаются те факторы, которые определяют само содержание права. К ним принято относить материальные условия жизни общества, свойственные ему экономические отношения.

В юридическом смысле в качестве источника права рассматриваются формы, посредством которых устанавливаются и получают обязательную силу правовые нормы. Формами, выполняющими такую функцию, выступают правовые акты.

В связи с радикальной реформой Российского государства и права в пост-социалистический период актуальность исследования источников права возросла.

Несомненно, источники конституционного права того или иного государства зависят от особенностей его конституционного права. Поэтому, исследование источников конституционного права Российской Федерации необходимо начать с изучения особенностей ее конституционного права.

Конституционное право Российской Федерации как юридическая наука изучает общественные отношения, лежащие в основе конституционного устройства Российской Федерации, правового положения человека и гражданина, способа организации и деятельности государственных органов и местного самоуправления. Причем формой таких отношений являются волевые общественные отношения, с которыми связано осуществление государственной власти. И это понятно, либо конституция, властные структуры государства, правовой статус человека и гражданина и т.д. все это относится к сфере государственно-правовой надстройки, возвышающейся над социально-экономическим базисом общества. Важно также подчеркнуть, что наука конституционного права Российской Федерации не просто вскрывает характер общественных отношений, лежащих в основе государственного строя Российской Федерации, а призвана показать и доказать, как указанные отношения с естественной необходимостью находят соразмерное выражение и воплощение в конституционном устройстве государства. Иначе говоря, как наука она должна вывести из господствующих в обществе общественных отношений адекватную модель его конституционной организации. А это неизбежно предполагает абстрагирование от всего случайного, второстепенного, нехарактерного в способе организации и осуществления государственной власти. Тем самым наука конституционного права освещает путь практике. Она призвана показать и обосновать, каким должно быть устройство Российской Федерации при господствующих в обществе общественных отношениях. Поэтому наука конституционного права РФ имеет дело с осмыслением только таких государственно-правовых норм, кото-

рые адекватно выражают и закрепляют указанные отношения. Более того она должна предлагать властным структурам государства модель оптимальных норм права, стимулирующих поступательное конституционное развитие общества, государства. На основе таких норм должны возникать и функционировать государственно-правовые отношения. В систему конституционного права входят следующие знания: О конституционном праве РФ как ведущей отрасли права. Они включают в себя знания о его предмете и методологии исследования; о сущности Конституции Российской Федерации 1993 г., особенностях ее структуры и содержания; Об основах конституционного строя Российской Федерации и их соотношении с господствующими в обществе общественными отношениями; о правах и свободах человека и гражданина; о национально-государственном и административно-территориальном устройстве Российской Федерации; о системе органов Российской Федерации, местном самоуправлении.

Конституционное право РФ это выраженная в системе государственно-правовых норм общеобязательная воля многонационального народа Российской Федерации, обеспеченная государством. В этом определении схватывается сущность конституционного права РФ в виде общеобязательной или государственной воли народа и способ ее выражения, воплощения в лице системы государственно-правовых норм. Предметом конституционного права РФ является изучение сущности государственно-правовых реалий, с которыми связаны властеотношения и которые адекватно отражают господствующие в обществе общественные отношения. Это определение позволяет понять, что не вся государственно-правовая надстройка является предметом изучения конституционного права России, а только та ее часть, в которой представлены, "овеществлены" властеотношения. Причем она должна быть соразмерной господствующим в обществе общественным отношениям. Или говоря словами Гегеля, указанные стороны должны быть, доведены до полной адекватности друг другу, т.е. государственно-правовые явления призваны выступать исключительно как воплощение основополагающих общественных отношений. Следовательно, конституционное право России охватывает государственно-правовые нормы, закрепляющие основы конституционного строя РФ, определяемые социально-экономическим базисом многонационального общества, права и свободы человека и гражданина, правовой статус властных структур государства и содержание их деятельности, местное самоуправление. И все эти институты пронизаны одним смыслом, одним содержанием волей многонационального народа Рос-

сийской Федерации, который является носителем суверенитета и единственным источником власти в государстве[2](стр.27).

Система нормативных правовых актов, являющихся источниками конституционного права, многообразна и включает в себя несколько их видов. Источниками конституционного права РФ служат правовые нормативные акты, т.е. такие акты, которые содержат хотя бы одну норму конституционного права. К ним относятся: правовые акты, действующие на всей территории Российской Федерации, акты, имеющие сферу действия только на территории конкретного субъекта Федерации или территории, в пределах которой осуществляется местное самоуправление. В первой группе особое место занимает Конституция Российской Федерации.

К числу источников конституционного права, устанавливающих нормы общефедерального значения, относятся и федеральные законы. В Конституции предусматривается принятие федеральных конституционных законов и федеральных законов, которые различаются: по юридической силе; по порядку принятия; по предметам ведения; по возможности применения в отношении них отлагательного вето Президентом РФ. К источникам конституционного права относятся: "Федеральный конституционный закон о референдуме Российской Федерации", "Федеральный конституционный закон о Конституционном Суде", такие законы РФ, как: "Закон о гражданстве РФ", "Закон о статусе депутата Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации" и многие другие.[3](стр.12).

Источниками конституционного права являются и содержащие конституционно-правовые нормы правовые акты, принимаемые Президентом РФ, Советом Федерации, Государственной Думой, Правительством РФ. Это указы и другие нормативные акты Президента, постановления палат Федерального Собрания, постановления Правительства.

Источники отрасли: Регламенты палат Федерального Собрания, Положения о различных вспомогательных органах, образуемых органами законодательной и исполнительной власти. Характеризуя виды источников права, следует выделить такой специфичный вид, обусловленный федеративным устройством, как договоры о разграничении или взаимном делегировании предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и ее субъектов, заключаемые на основании упомянутой части 3 статьи II Конституции Российской Федерации. Примерами таких договоров могут служить договор "О разграничении предметов ведения и взаимном делегировании полномочий между органами государственной власти Российской Федера-

ции и органами государственной власти Республики Татарстан (от 15.02.1994 г.), почти аналогичный договор с Республикой Башкортостан (июль 1994 г.). Всего на март 1996 г. было заключено 12 подобных договоров.[4] (http://www.testent.ru/publ/studenty/osnovy_prava/pravo_i_ego_priznaki)

Значительной частью источников конституционного права являются постановления Конституционного Суда Российской Федерации о толковании Конституции Российской Федерации, выносимые на основании части 5 статьи 125 Конституции. Эти постановления также содержат нормы конституционного характера. Особое место среди источников конституционного права занимают декларации: Декларация о государственном суверенитете, Декларация о языках народов России, Декларация прав и свобод человека и гражданина. К числу источников, действующих только на территории субъектов РФ, относятся, прежде всего, конституции республик и уставы других субъектов РФ. Эти акты содержат нормы, в обобщенной форме закрепляющие правовой статус данного субъекта Федерации, основы его устройства, компетенцию, структуру органов государственной власти.

Конституции республик и уставы должны соответствовать Конституции России и федеральным законам. По отношению к другим нормативным правовым актам, принимаемым органами субъекта Федерации, они обладают более высокой юридической силой. Формами установления правовых норм, действующих только на территории субъекта, являются такие правовые нормативные акты, как законы, постановления, иные нормативные акты, принимаемые его органами законодательной и исполнительной власти. К источникам отрасли относятся и правовые акты представительных органов местного самоуправления, содержащие конституционно-правовые нормы, в частности, их уставы (положения).[5]

(http://www.testent.ru/publ//studenty/osnovy_prava/pravo_i_ego_priznaki)

Среди источников конституционного права следует выделить и такую специфическую форму, как договоры. В их числе можно назвать Федеративный договор от 31 марта 1992 г.

Хочется подчеркнуть, что источниками конституционного права являются только те документы, которые содержат нормы государственного права. На основании проделанной работы можно сделать вывод, что источники конституционного права имеют колоссальное значение для укрепления правового государства. Совершенство рассмотренных источников напрямую зависит от уровня теоретических представлений о них и от качества всех видов юридической практики. Юридическая наука призвана своевременно готовить пригодные

рекомендации по улучшению форм права, а практика должна умело реализовывать предложения ученых в целях создания гибкой, динамичной и эффективно функционирующей системы источников права. От качества этой системы права зависит прочность законности в государстве. Усовершенствования источников конституционного права современной России должно быть следующим: при улучшении форм права надо внимательно учитывать юридические традиции России и брать лучшее из дореволюционной правовой системы.

В конституционном праве РФ необходимо зафиксировать "фундамент" регулятивной системы государства, главную форму права. В правовом государстве главной формой права должен быть признан не нормативно-правовой акт вообще, а только один из них Конституция. При этом Конституция государства не может ограничиваться "цементированием" лишь правовых актов. Все правовые акты и иные формы действующего права Российской Федерации, противоречащие Конституции, не должны иметь юридической силы.

Кроме того, необходимо принять федеральный конституционный закон, в котором необходимо отразить процедуру заключения, и расторжения договоров между органами государственной власти РФ и ее субъектов о разграничении (взаимном делегировании) предметов ведения и полномочий в соответствии с частью 3 статьи 11 Конституции.

Литература:

1. Государственное право Российской Федерации. Под редакцией О.Е. Кутафина. М.Юридическая литература,
2. Коваленко А. И. Основы конституционного права РФ М.
3. Федеральное конституционное право России. Учебное пособие для студентов юридических вузов и факультетов. Сост. Б.А. Страшун. М. Норма,
4. http://www.testent.ru/publ/studenty/osnovy_prava/pravo_i_ego_priznaki/40-1-0-1349(интернет-ресурс)
5. http://www.testent.ru/publ/studenty/osnovy_prava/pravo_i_ego_priznaki/40-1-0-1349(интернет-ресурс).

ДИСКРИМИНАЦИЯ В СФЕРЕ ТРУДА

Каждый пятый россиянин сталкивается с различной формой дискриминации на работе. Отношения на предприятиях складываются не на основе закона, а по личной воле работодателя. Попытки же работника доказать свою правоту в суде практически обречены на провал, утверждают эксперты. Трудовые отношения в России являются на таком уровне, что из общего числа работников, подвергающихся дискриминации, лишь 14 % понимают, что работодатель нарушает закон. Чаще всего в немилость попадают молодые и пожилые люди, а также «правдолюбыв». Не в почете совместители, их ограничивают одной ставкой, не допускают к денежным сверхурочным работам, оплачиваемым по двойному тарифу.

Согласно статье 3 «Запрещение дискриминации в сфере труда», каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. Никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах или получать какие-либо преимущества независимо от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, семейного, социального и должностного положения, возраста, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника.

Не являются дискриминацией установление различий, исключений, предпочтений, а также ограничение прав работников, которые определяются свойственными данному виду труда требованиями, установленными федеральным законом, либо обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите. Лица, считающие, что они подверглись дискриминации в сфере труда, вправе обратиться в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального вреда и компенсации морального вреда.

Существует уголовная ответственность за нарушение равноправия граждан. Однако большинство дискриминируемых на работе граждан наивно полагают, что их случай под статью УК не подпадает. К тому же, даже после обращения в прокуратуру с заявлением о возбуждении уголовного дела успех отнюдь не гарантирован.

Основной контингент борцов, готовых судиться, составляют беременные женщины. Лишь они, как правило, знают свои права и активно их защищают. Помогает то, что они обладают «иммунитетом» – по закону их нельзя уволить. Основные претензии будущих мам – отказ работодателя в выдаче положенного пособия. Тем не менее, даже выиграв суд и получив по закону деньги, работницы впоследствии нередко все же вынуждены увольняться «по собственному желанию».

Пол, возраст, национальность, политические убеждения и внешний вид – тоже весьма распространенные поводы для дискриминации.

Дискриминацию в сфере трудовых отношений редко выделяют в самостоятельную правозащитную проблему или в особый предмет правозащитной работы. Правозащитники борются с дискриминацией независимо от того, в какой именно сфере она проявляется, а с нарушениями прав в сфере трудовых отношений – независимо от их конкретной формы. Между тем есть немало причин подходить к дискриминации в сфере труда как к особой, самостоятельной проблеме.

Дискриминационные практики в сфере трудовых отношений весьма разнообразны, ситуации нарушения прав многочисленны. Характерно, что трудовая дискриминация носит ненасильственный характер, – она реже проявляется в форме насилия и, тем более, приводит к совершению преступлений – и поэтому (а не только из-за масштабов сферы трудовых отношений) она более распространена, нежели другие, более жесткие формы дискриминации. Есть еще одна особенность: самые разработанные концепции в национальных правовых системах зарубежных стран (США, стран Европейского Союза) по защите от дискриминации касаются именно трудовых споров. Таким образом, «заход» на проблему дискриминации со стороны трудовых отношений может оказаться более эффективным с точки зрения нарабатывания столь необходимых в целом антидискриминационных практик, хотя эта задача отнюдь не проста.

В связи с этим, представляется важным проанализировать действующее трудовое законодательство, а также практику его применения с точки зрения обеспечения равных возможностей в сфере труда. Настоящая статья подготовлена по результатам проекта, деятельность по которому велась в трех основных направлениях: изучение масштабов распространенности трудовой дискриминации социологическими методами; оказание практической помощи пострадавшим (консультирование, ведение конкретных дел); правовой анализ проблемы.

В законодательстве различных уровней, от Конституции РФ до региональных и отраслевых нормативных актов, подчеркивается, что дискриминация

в области труда запрещена. Но различные формы дискриминации не просто существуют – они довольно распространены. Причин тому несколько.

Первой можно считать отсутствие опыта борьбы за права граждан, работников в ситуации дискриминации. Причем такого опыта нет ни у людей, ни у организаций, ни у государства.

Второй причиной можно назвать доминирование неформальных практик над формальными. То, что записано в законах, даже самых важных, может быть нарушено любым носителем власти – от президента и Совета министров до постового милиционера. Мотивы нарушений могут быть самыми разными: от «сиюминутной государственной целесообразности» до личного корыстного интереса. В такой ситуации население признает наиболее эффективной адаптивную стратегию социального поведения. Обычные граждане, и наемные работники в том числе, уверены, что нужно не отстаивать свои права, а приспособиться к требованиям, которые выдвигают чиновники, работодатели, милиционеры и т.д. Запрет на дискриминацию игнорируется в рамках доминирования неформальной системы отношений как игнорируются свобода слова, свобода организации и другие права граждан и работников. Во многих случаях работники не только сами не готовы к сопротивлению, но и отказываются поддерживать тех людей и те организации, которые готовы отстаивать их права.

Третья причина связана с самим характером трудовых отношений, а именно с существующими различиями работников в сфере труда. В сфере трудовых отношений необходимо фиксировать большое число дифференцирующих критериев, и многие из них функционально необходимы. Некоторые критерии признаются приемлемыми, другие признаны неприемлемыми, т.е. порождающими дискриминацию.

Но главная проблема заключается в том, что в обществе нет четких представлений о том, что такое дискриминация, каковы ее проявления и как, а главное, в чем заключается ее вред и зачем с ней бороться. Таких представлений нет ни у работников, ни у работодателей, ни у других субъектов трудовых отношений, призванных обеспечивать нормальное функционирование этой сферы (представителей власти, судов, сотрудников правоохранительной сферы). Исследования и практический опыт работы показывают, насколько неоднозначные оценки дает общество дискриминации. Многие оправдывают менее благоприятное стереотипное отношение к людям другой внешности, не того пола, возраста и т.д. и к этой категории относятся не только представители бизнеса, но и сами наемные работники.

Итак, Трудовой кодекс РФ запрещает дискриминацию в сфере труда. Этот запрет провозглашен одним из основных принципов правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений (ст. 2). Основной интересующей нас статьей является ст. 3, которая раскрывает данный принцип и закрепляет способы защиты прав работников. Но в ТК РФ есть и другие нормы, устанавливающие запрет дискриминировать при приеме на работу (ст. 64), при установлении или изменении оплаты труда (ст. 132 ТК РФ) и ряд других положений.

На первый взгляд, нормы ТК РФ соответствуют Конституции РФ и международному праву. Но, хотя нынешний Трудовой кодекс впервые за всю историю кодификации российского трудового законодательства более или менее четко сформулировал и раскрыл запрет дискриминации в сфере труда, – законодатель, по нашему мнению, пока еще четко не определился, что же такое дискриминация и что именно необходимо запретить.

Так, в части первой ст. 3 провозглашается, что каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. Это положение декларативно, хотя содержит современный термин «равные возможности». А вот понятия дискриминации ТК РФ не содержит. Применяется формулировка от противного: никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах или получать какие-либо преимущества независимо от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, семейного, социального и должностного положения, возраста, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника. Обращает на себя внимание внушительный перечень запрещенных дискриминационных оснований, включая такие чисто российские, как место жительства, должностное положение. Перечень этот вслед за Конституцией является открытым, что позволяет на практике рассматривать как запрещенные и иные основания для различия, например, внешний вид работника, его вес, цвет волос, наличие автомобиля. С другой стороны, такой открытый перечень делает понятие дискриминации несколько размытым, нечетким, что на практике может приводить к сложностям.

ТК РФ выделяет также важный критерий различия между дискриминацией и правомерными действиями работодателя. Таким критерием признаются «деловые качества работника». Но вопрос о содержании деловых качеств также весьма спорен и неоднозначен.

Например, можно ли установить требование исповедовать ислам для врачей и медсестер в клиниках, создающихся специально для обслуживания мусульман? С точки зрения свободы религии, ответ может показаться неоднозначным или даже положительным. Но с точки зрения трудовых отношений такое требование выглядит однозначно дискриминационным: врач и медсестра выполняют определенные трудовые функции, и их религиозные убеждения не могут составлять деловое качество, необходимое для занятия должности в какой бы то ни было клинике.

С другой стороны, понятие дискриминации нельзя рассматривать в отрыве от исключений из запретов. И ТК РФ их тоже предусматривает. Согласно части 3 ст. 3, не являются дискриминацией установление различий, исключений, предпочтений, а также ограничение прав работников, определяемые свойственными данному виду труда требованиями, установленными федеральным законом, либо обусловленные особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите. Таким образом, исключений два:

- свойственные данному виду труда требования, которые не могут быть произвольными и устанавливаются федеральным законом;

- особая забота государства, которая нередко вызывает неприятие со стороны самих «лиц, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите» (инвалиды, женщины).

И наконец, ТК РФ называет способ защиты нарушенных прав работников. Лица, считающие, что они подверглись дискриминации, вправе обратиться в суд с соответствующим заявлением. Это основной способ защиты от трудовой дискриминации. Но, как уже говорилось, к суду работники прибегают хотя и чаще, чем раньше, но все равно только в крайних случаях. Уже по этой причине обращение в суд нельзя считать эффективным и доступным средством, особенно учитывая сложность и длительность процедуры. Помимо прочего, ТК РФ не раскрывает точно полномочия суда при рассмотрении иска о дискриминации.

Второй способ защиты – обращение с заявлением в прокуратуру о возбуждении уголовного дела по ст. 136 Уголовного кодекса РФ «Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина». Его также нельзя признать эффективным уже по той причине, что уголовная ответственность должна быть исключительно мерой воздействия на изменение ситуации, а не ограниченной лишь наказанием виновного. Кроме того, к уголовной ответственности нельзя привлекать юридическое лицо – работодателя: отвечать может только конкрет-

ное физическое лицо, чью вину нужно доказать (презумпцию невиновности никто не отменял при рассмотрении дел о дискриминации). Фактически же в принятии дискриминационного решения могут принимать участие разные лица: руководитель организации, работники кадровой службы, руководители низшего уровня и др. Кроме того ст. 136 УК РФ конкурирует с другими составами преступлений, которые носят более конкретный характер. По всем вышеназванным причинам уголовных дел по данной статье УК РФ, возбужденных или доведенных до суда, по нашим сведениям, нет. Опыт обращения в прокуратуру показал, что в лучшем случае можно добиться повторной проверки фактов, изложенных в заявлении.

Необходимо отметить, что дискриминация может иметь место на любой стадии развития трудовых отношений, в частности:

- при приеме на работу;
- при установлении условий трудового договора, в частности оплаты труда;
- при выплате премий, бонусов, предоставлении «социального» пакета;
- при привлечении к дисциплинарной и материальной ответственности;
- при переводах и отстранении от работы;
- при продвижении по службе;
- при увольнении и в других случаях.

ТК РФ содержит общий запрет дискриминации, но отдельно дополнительно выделяет две ситуации: прием на работу (ст. 64) и установление или изменение зарплаты (ст. 132). Так, ст. 64 ТК РФ гласит, что запрещается необоснованный отказ в приеме на работу. Какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение прав или установление прямых или косвенных преимуществ при заключении трудового договора в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, не допускается, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Запрещается какая бы то ни было дискриминация при установлении или изменении заработной платы (ст. 132 ТК РФ). Т.е. в данных статьях общий запрет раскрывается более полно.

В отношении же всех других ситуаций, в ТК РФ прописаны процедуры и основания принятия работодателем тех или иных решений, которые и должны защищать работников от дискриминации. Закрытый перечень и процедура до-

пустимых оснований увольнения по инициативе работодателя, переводов, случаев отстранения от работы – все эти нормы защищают работника от необоснованных, произвольных решений работодателя, в том числе и дискриминационных. Однако эти нормы рассчитаны, как минимум, на добросовестного работодателя. Но своими правами работодатели могут злоупотреблять, в том числе маскировать свое решение, носящее дискриминационный характер, под формально законное. В такой ситуации работник сталкивается с трудностями при доказывании дискриминации.

На практике это означает, что работники и их представители вынуждены всегда находить разницу между теми нарушениями права, которые являются дискриминационными, и «просто» нарушениями права, а также прикладывать усилия к тому, чтобы при рассмотрении иска о дискриминации перевести процесс именно на дискриминацию, а не на традиционное «просто» нарушение прав.

Так же необходимо отметить, что исследователь данной проблемы Р.Ф. Галиева, отмечает, что статья 59 Трудового Кодекса, где речь идет о срочном трудовом договоре, несогласованна со статьей 3, так как носит дискриминационный характер по отношению к лицам, обучающимся по дневным формам обучения, совместителями и пенсионерами по возрасту - это не связано ни с деловыми, ни с профессиональными качествами. Возраст и социальный статус работника не может рассматриваться как основание для дискриминации в сфере реализации права граждан на труд. Несогласованность статей 3, 58 и 59, по мнению исследователей, обуславливает необходимость вернуться к прежней формулировке оснований заключения срочного трудового договора, когда статья 17 КЗОТа 1971 года предлагала три разновидности срочного договора и подчеркивала их исключительный характер.

Таким образом, принципы государственной политики в области предоставления защиты и гарантий от дискриминации в сфере труда закреплены в нормативно-правовых актах Российской Федерации. Рассматриваемая проблема является острой для многих категорий населения, о чем свидетельствует существование специальных законов, предусматривающих обеспечение их занятости путем проведения различных мероприятий, способствующих повышению их конкурентоспособности в сфере труда. Например, Закон РФ от 24 ноября 1995 года «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»

Большой проблемой является недостаточное урегулирование вопросов приема на работу. Публикуемые объявления о вакансиях зачастую содержат по одному, а то и несколько дискриминационных требований к соискателям. Часто

в объявлениях содержится 1, 2 а то и 3 дискриминационных признака одновременно.

В сегодняшней деловой России достаточно сложно себе представить, что собеседование при устройстве на работу может быть правоотношением и влечет за собой юридические последствия. Между тем проблемы дискриминации в трудовых отношениях стоят сейчас в России, как и во всем остальном мире, весьма остро.

Например, проводимая корректировка социальной политики может привести к тому, что многие пенсионеры и люди с ограниченными возможностями будут стремиться получить на рынке труда адекватную работу. Однако именно дискриминация на уровне руководителей предприятия может стать для них непреодолимым барьером.

Экономическая сущность дискриминации заключается в сегментации рынка труда по гендерному, этническому, возрастному, социальному и иным признакам. Это может проявляться в недопущении определенных групп населения к сегментам рынка, считающимся более престижными и отличающимся лучшими условиями труда.

В соответствии со ст. 36 ТК РФ лица, считающие, что они подверглись дискриминации, имеют право обратиться в органы Федеральной инспекции труда и/или в суд с требованием о восстановлении нарушенных прав, возмещении материального и компенсации морального вреда. Дискриминация при приеме на работу может повлечь за собой и уголовные санкции. Согласно ст. 145 УК РФ, основанием для уголовной ответственности является необоснованный отказ от приема на работу беременной женщины или женщины, имеющей детей в возрасте до трех лет. Более того, трудовая дискриминация может быть квалифицирована и в аспекте ст. 136 УК РФ - нарушения равноправия граждан. Таким образом, законодатель в соответствии с общепризнанными нормами международного права определяет социальную ответственность работодателя перед обществом.

Однако перспективы практики применения данной нормы представляются на данный момент весьма туманными.

К сожалению, дискриминация в сфере труда существовала и будет существовать, меняя свои формы, способы воздействия, приобретая новую сущность, соизмеримую тому, какие процессы происходят в Российском государстве. Поэтому основными проблемами методологии науки являются: формирование антидискриминационного законодательства, направленного на борьбу с коррупцией в государственной сфере (например, реформировать систему при-

вилегий); развитие информационной среды (с помощью средств массовой информации вести разъяснительную работу по защите трудовых прав и свобод работников от дискриминации и др.); повышать авторитет судебной власти (в кратчайшие сроки (не более 10 дней) рассматривать трудовые дела по любым дискриминационным основаниям); разрешать проблемы в сфере федеративных отношений (различия в конституционном статусе, этническом составе, экономическом потенциале, территориальном расположении) и др.

Литература:

1. Трудовой кодекс РФ от 30.12.2001. №197-ФЗ в ред от 29.12.12 // СЗ РФ. 07.01.2013. №1.
2. Гвоздицких А. Дискриминация в сфере труда // Российский бюллетень по правам человека . - 2012. №2.
3. Кострова О.В. Понятие и виды дискриминации в сфере трудовых отношений // Управление персоналом.- 2011. - №6.
4. Мазин А.Л. Трудовая дискриминация и управление персоналом//Трудовое право.-2011.№1.

А. БОГОМАЗОВ
н.р. В.П. ЛЕГОСТАЕВ

ПРИЧИНЫ И УСЛОВИЯ ЖЕНСКОЙ ПРЕСТУПНОСТИ

Многие ученые ставили себе цель объяснить феномен женской преступности. В научных кругах до сих пор ведутся споры относительно психологической или врожденной биологической природы женской преступности, ее экзо- или эндогенности.

Теории эндогенной преступности объясняют явление женской криминализации, основываясь на психогенетических факторах. Известно, что один из основателей криминологии Ч. Ломброзо высказал мнение о психической предрасположенности всех женщин к совершению преступлений. Так, даже случайные преступницы, по его мнению, «обнаруживают, благодаря жизненным условиям, ту долю нравственной извращенности, которая свойственна каждой женщине, которая находится в ней в обыкновенных условиях в скрытом состоянии» (1.С.193.).

Сторонники биологической криминологии усматривают причины женской преступности в физиологических и биологических особенностях человека. В частности, некоторые ученые данной школы объясняют женскую агрессив-

ность через аномалии хромосомного набора. Так, в норме половые хромосомы женщины должны быть вида «xx», а у мужчины «xy». Причиной женской агрессивности ученые считают наличие у некоторых женщин хромосомного набора типа «xxy», то есть наличие у них «лишней» мужской хромосомы. Авторы эндокринных биологических теорий находят истоки агрессивности в аномалиях функционирования желез внутренней секреции и выработке ими повышенного количества веществ, вызывающих нервозность и агрессивность, таких как тестостерон.

Однако прямой корреляции между количеством судимостей и биологическими задатками женщин не обнаружено. Вполне вероятно, что последние влияют на женскую преступность косвенным путем: особенности физиологии женщин обуславливают их роль в обществе и оказывают таким образом влияние на поведение женщины, в том числе преступное.

Факторы, являющиеся причинами женской преступности, можно разбить на четыре группы:

1. неблагоприятные процессы в области культуры, изменение понятия женской культуры, подмена ее различными суррогатами;
2. социально-политическая ситуация в стране;
3. профессиональная деятельность женщин;
4. семейная жизнь и бытовая сфера;

К первой группе факторов относятся:

- недооценка обществом значимости исконно женских функций (рождение и воспитание детей, ведение домашнего хозяйства, рукоделие и т. п.);
- приоритет мужских видов деятельности (государственная служба, производство, коммерция);
- порочность женского движения, поощряющего выполнение женщинами мужских функций.

Эти факторы приводят к постепенной утрате женской культурой таких явлений, как женственность, кротость, нежность, милосердие.(2)

Во вторую группу можно включить:

- повышенную криминогенность культуры, навязываемой средствами массовой информации;
- кризис экономики, обнищание значительной части населения, безработицу (причем доля женщин среди безработных составляет 80%);
- криминальный рационализм бытия, то есть ограничение возможности обеспечить нормальную жизнь законными способами;

- неуверенность в завтрашнем дне, провоцирующую наркоманию и алкоголизм.

Отдельно следует упомянуть межнациональные конфликты, представляющие собой одно из наиболее криминогенных явлений. В результате военных конфликтов женщины теряют мужей, родственников, место жительства. Одиноким женщинам и девушкам часто становятся объектом надругательств, следствием чего, как правило, становится тяжелейшая психологическая травма и значительно снижается возможность контроля за совершаемыми действиями.(3)

К генерирующим женскую преступность факторам, связанным с трудовой деятельностью (третья группа), относят:

- недостатки правового регулирования женского труда (проблемы трудоустройства, несоответствующие условия труда, более низкая по сравнению с мужчинами заработная плата);

- недостаточную социальную поддержку работающей женщины (ненадлежащая охрана труда, отсутствие заботы о детях сотрудницы и социальных льгот).

Факторами, связанными с семейной и бытовой сферой (четвертая группа), являются:

- семейные конфликты (в родительской или собственной семье);

- отрицательное влияние мужа или сожителя (подстрекательство к преступлению);

- отсутствие постоянного места жительства;

- агрессивная реклама красивой и модной одежды, которая в сочетании с низким уровнем жизни создает мотивацию к совершению корыстных преступлений.

Литература:

1. Ломброзо Ч., Ферреро Г. Женщина преступница и проститутка. - Ставрополь, 1991.

2. Марлухина Е.О. Криминология: Учебное пособие - М: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2007. - 372с.

3. Антонян Ю. М. Преступность среди женщин // Российское право. М., 1992..

ПРЕДОСТАВЛЕНИЕ ПОЛИТИЧЕСКОГО УБЕЖИЩА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИЕЙ

Одним из факторов, характеризующих новейшую историю России в контексте международных отношений, является постоянное расширение международных контактов как между институтами государственной власти, общественно-политическими объединениями, так и непосредственно между гражданами России и гражданами различных государств, а также лицами без гражданства. Рост данных связей обусловлен потребностями внешней политики государств, развитием партнерских отношений в коммерческой, научной, образовательной, культурной и других социальных сферах.

В этой связи за последние годы существенно возросли потоки граждан РФ и иностранцев, выезжающих за рубеж и въезжающих на территорию России, как по служебной необходимости, так и по частным делам. В данных условиях постоянным актуальным вопросом был и остается вопрос регулирования правового положения иностранных граждан в России, одним из элементов которого является институт права иностранцев и лиц без гражданства на получение в Российской Федерации политического убежища.

Российская Федерация в 1992 году присоединилась к Конвенции ООН 1951 года и Протоколу 1967 года, касающимся статуса беженцев. Российская Федерация предоставляет убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства, ищущим убежища на ее территории, путем:

- предоставления политического убежища;
- признания беженцем;
- предоставления временного убежища.

На основании ст. 63 Конституции Российская Федерация предоставляет иностранным гражданам и лицам без гражданства политическое убежище в соответствии с общепризнанными нормами международного права, и регулируется Положением «О порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища», утвержденным Указом Президента РФ от 21 июля 1997г. № 746 (далее - Положение). Политическое убежище предоставляется иностранным гражданам и лицам без гражданства, ищущим убежище и защиту от преследования или реальной угрозы стать жертвой преследования в стране своей гражданской принадлежности или в стране своего обычного ме-

стожительств за общественно-политическую деятельность и убеждения, которые не противоречат демократическим принципам, признанным мировым сообществом, нормам международного права. Ходатайства о предоставлении политического убежища принимаются территориальным отделением Федеральной миграционной службы России.

В конституционно-правовом смысле предоставление политического убежища означает: разрешение на въезд в данное государство; пребывание на территории государства; гарантии государства о невыдаче данного лица другому государству, даже в случае совершения им преступления на территории этого государства.

С предоставлением политического убежища тесно связан вопрос о выдаче другим государствам лиц, преследуемых за указанные выше убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в России преступлением. По общему правилу, установленному Конституцией РФ (ч. 2 ст. 63), выдача таких лиц не допускается. Другое дело – выдача лиц, обвиняемых в совершении преступления, а также передача осужденных для отбывания наказания в других государствах. Это возможно на основе федерального закона (которого пока в России нет) или международного договора. Российская Федерация имеет договоры о правовой помощи по гражданским и уголовным делам с Алжиром, Болгарией, Венгрией, Грецией, Италией, Кубой, КНДР, Польшей и другими государствами; в этих договорах определены круг подлежащих выдаче лиц и условия их выдачи. Аналогичные нормы содержатся в Конвенции стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г. Вопросы о выдаче решаются Генеральным прокурором Российской Федерации.

Процедура предоставления политического убежища производится в соответствии с приказом Федеральной миграционной службы от 5 декабря 2007 г. № 451 "Об утверждении Административного регламента Федеральной миграционной службы по исполнению государственной функции по исполнению законодательства РФ по предоставлению политического убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства". Данный Регламент ФМС прописывает процесс получения политического убежища до мельчайших подробностей, в нем указано даже, какие стулья и стойки должны обеспечивать удобство для соискателей, как должны быть оформлены стены приемной.

Если желающий получить в России политическое убежище не нарушал законов РФ, не преследуется российским судом, предоставляет правдивые сведения, не пытается при помощи переезда просто поправить свое благосостоя-

ние и не имеет гражданства в стране, где мог бы проживать без проблем, то согласно новому регламенту у него есть немалые шансы оказаться под защитой российского правительства. Конечно, при условии, что в той стране, где он проживает, ему угрожает реальная опасность, нарушаются его демократические права и свободы.

Лицо, желающее получить политическое убежище в РФ, обязано в течение 7 дней по прибытии на территорию РФ или с момента возникновения обстоятельств, не позволяющих этому лицу вернуться в страну своей гражданской принадлежности или постоянного жительства, обратиться с ходатайством в территориальный орган ФМС по месту своего пребывания. Чтобы подать ходатайство о политическом убежище на имя Президента РФ, достаточно предоставить документ, удостоверяющий личность – паспорт, и две фотографии. Если у соискателя нет гражданства, подойдет любой документ, удостоверяющий личность, или разрешение на временное пребывание в России. Если же человек пришел просить о защите, не имея по уважительным причинам документов, - достаточно показаний свидетелей. Непредставление удостоверения личности еще не может служить основанием для отказа в приеме ходатайства. Обращение следует писать на русском языке, а если человек не владеет русским языком, то ему предоставят переводчика. В обязательном порядке в ходатайстве должны быть изложены обстоятельства, свидетельствующие о мотивах подобного обращения, то есть о наличии причин для реализации лицом права политического убежища в России, изложенных в ст. 2 Положения, а также необходимые автобиографические сведения.

После получения ходатайства с соответствующими документами территориальный орган ФМС России рассматривает его в соответствии с Приказом ФМС № 451. В частности, сотрудник территориального органа ФМС России, ответственный за прием ходатайства, принимает документы, удостоверяющие личность заявителя, делает их ксерокопию, проверяет тождественность личности предъявителя с лицом, изображенным на фотографии в документе.

После заполнения ходатайства сотрудником территориального органа ФМС России, ответственным за прием ходатайства, проводится опрос заявителя с заполнением анкеты, которая является составной частью ходатайства. На первую страницу анкеты наклеивается фотография заявителя.

Анкета заполняется на русском языке сотрудником ТО ФМС России со слов заявителя. Каждая страница анкеты подписывается заявителем. После заполнения анкеты и пятнадцатиминутного перерыва с заявителем проводится индивидуальное собеседование. Все задаваемые заявителю вопросы и ответы

на них фиксируются в опросном листе, который является составной частью ходатайства. Вопросы должны касаться мотивов обращения заявителя за предоставлением Российской Федерацией политического убежища.

Ходатайство, анкета, опросные листы и другие документы, представленные заявителем в обоснование ходатайства о предоставлении Российской Федерацией политического убежища, формируются в личное дело заявителя.

Личному делу присваивается номер, который соответствует порядковому номеру обращения с ходатайством о предоставлении Российской Федерацией политического убежища.

Сведения об иностранных гражданах и лицах без гражданства, подавших ходатайства о предоставлении Россией политического убежища, заносятся в государственную информационную систему миграционного учета. Каждое обращение с ходатайством о предоставлении Российской Федерацией политического убежища регистрируется в Книге учета обращений с ходатайством о предоставлении Российской Федерацией политического убежища.

После подачи ходатайства заявитель подлежит обязательной дактилоскопической регистрации в порядке, предусмотренном п. "и" статьи 9 ФЗ от 25 июля 1998 года № 128-ФЗ "О государственной дактилоскопической регистрации в РФ". Обязательную дактилоскопическую регистрацию заявителя проводит уполномоченный сотрудник территориального органа ФМС России по месту подачи заявителем ходатайства о предоставлении Российской Федерацией политического убежища.

После индивидуального собеседования с заявителем, заполнения анкеты и опросного листа ответственный за прием ходатайства сотрудник территориального органа ФМС России устанавливает наличие (или отсутствие) оснований, при которых ходатайство о предоставлении Российской Федерацией политического убежища не принимается к рассмотрению.

К таким основаниям статья 5 Положения относит следующие:

- лицо преследуется за действия (бездействие), признаваемые в Российской Федерации преступлением, или виновно в совершении действий, противоречащих целям и принципам Организации Объединенных Наций;
- лицо привлечено в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении него имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда на территории Российской Федерации;
- лицо прибыло из третьей страны, где ему не грозило преследование;
- лицо прибыло из страны с развитыми и устоявшимися демократическими институтами в области защиты прав человека;

- лицо прибыло из страны, с которой Российская Федерация имеет соглашение о безвизовом пересечении границ (например, из Республики Беларусь или Республики Казахстан), без ущерба для права данного лица на убежище в соответствии с Законом Российской Федерации "О беженцах";

- лицо представило заведомо ложные сведения;

- лицо имеет гражданство третьей страны, где оно не преследуется;

- лицо не может или не желает вернуться в страну своей гражданской принадлежности или страну своего обычного местожительства по экономическим причинам либо вследствие голода, эпидемии или чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

После анализа и оценки полученной информации ответственный сотрудник представляет руководителю территориального органа ФМС России соответствующее мотивированное заключение.

В заключении отражаются основные биографические данные заявителя, его доводы в обоснование ходатайства, информация о внутриполитическом положении в стране происхождения заявителя, а также выводы и предложения о возможности принятия ходатайства к рассмотрению.

Руководитель территориального органа ФМС России рассматривает заключение и принимает решение о целесообразности направления ходатайства для рассмотрения в ФМС России либо о наличии оснований для отказа в приеме ходатайства к рассмотрению. В случае принятия ходатайства к рассмотрению заявителю на период рассмотрения ходатайства выдается Справка о законном пребывании иностранного гражданина или лица без гражданства на территории Российской Федерации в связи с рассмотрением его ходатайства о предоставлении Российской Федерацией политического убежища.

При наличии достаточных оснований для рассмотрения ходатайство направляется в центральный аппарат ФМС России для его рассмотрения. К ходатайству приобщаются заключение территориального органа ФМС России о целесообразности направления ходатайства для рассмотрения в ФМС России и материалы личного дела заявителя. ФМС России рассматривает получившее ходатайство, запрашивает заключение МВД РФ, МИД РФ, ФСБ РФ, и направляет им копии материалов дела с ходатайством. Срок рассмотрения материалов дела в каждой из перечисленных инстанций не должен превышать 1 месяца. Затем, все материалы, поступившие в ФМС РФ, направляются им в Комиссию по вопросам гражданства при Президенте Российской Федерации со своим заключением. Комиссия вносит свои предложения Президенту для принятия им решения.

Решение о предоставлении политического убежища принимает Президент РФ на основании материалов, представленных ему Комиссией по вопросам гражданства при Президенте РФ. Лицу, которому предоставляется политическое убежище, органы внутренних дел выдают свидетельство установленного образца по месту обращения лица с ходатайством и оформляют вид на жительство.

Указом Президента лицо может быть лишено предоставленного ему в РФ политического убежища по следующим основаниям: а) по соображениям государственной безопасности; б) если такое лицо занимается деятельностью, противоречащей целям и принципам Организации Объединенных Наций; в) если оно совершило преступление и в отношении него имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда.

Получившее политическое убежище лицо пользуется на территории России правами и свободами и несет обязанности наравне с гражданами России, кроме случаев, установленных для иностранных граждан и лиц без гражданства федеральным законом или международным договором РФ.

Право на политическое убежище утрачивается в случаях возврата лица в страну, которую оно покинуло; выезда на жительство в третью страну; добровольного отказа от политического убежища на территории России; приобретения российского гражданства или гражданства другой страны.

Литература:

1. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. от 30.12.2008 №7-ФКЗ).

2. О государственной дактилоскопической регистрации в РФ: Федеральный Закон от 25 июля 1998 г. № 128-ФЗ.

3. Положение «О порядке предоставления Российской Федерацией политического убежища: утверждено Указом Президента РФ от 21 июля 1997г. № 746 (в ред. от 12.07.2012 № 978).

4. Об утверждении Административного регламента ФМС по исполнению государственной функции по исполнению законодательства РФ по предоставлению политического убежища иностранным гражданам и лицам без гражданства: Приказ ФМС от 5 декабря 2007 г. № 451 (в ред. от 22.01.2010 № 16).

ПРАВО И РЕЛИГИЯ

Религия (от лат. «religio» - набожность, святыня, предмет культа) — мировоззрение и мироощущение, а также соответствующее поведение и специфические действия (культ), основанные на вере в существование бога или богов, сверхъестественного. По предположению ученых, религия возникла в эпоху верхнего палеолита (каменный век) 40-50 тыс. лет назад на относительно высокой ступени развития первобытного общества.

На первоначальной стадии человеческой истории религия выступает как форма практического и духовного овладения миром, в которой проявилось осознание людьми их зависимости от природных сил. В процессе разложения родового строя на смену родовым и племенным религиям пришли политеистические (политеизм - многобожие) религии раннего классового общества. На более поздней стадии исторического развития появляются мировые, или наднациональные, религии - буддизм (VI-V вв. до н. э.), христианство (I в.) и ислам (VII в.). Они объединяют людей общей веры независимо от их этнических, языковых или политических связей. Одной из важнейших отличительных особенностей таких мировых религий, как христианство и ислам, является монотеизм (вера в одного бога). Постепенно складываются новые формы религиозной организации и религиозных отношений - церковь, духовенство (клир) и миряне. Получает развитие теология (учение о боге).

В современном мире в некоторых национально-правовых системах (около 20 стран) религиозные тексты используются как источники права. Религиозные нормы являются общеобязательными правилами поведения для верующих и содержатся в таких источниках, как Библия, Коран, Талмуд и др.(3,С. 187).

Маркс утверждал, что «религия будет исчезать в той мере, в какой будет развиваться социализм»(5,С. 470). Однако «история показывает, что государственное разрушение религии неизбежно влечет за собой нравственную деградацию общества и никогда не приносит пользы праву и правовому порядку, ибо, в конечном счете, и право и религия призваны закреплять и утверждать нравственные ценности, в этом основа их взаимодействия» (6, С. 217).

На основе религиозных представлений складываются религиозные нормы как одна из разновидностей социальных норм. Религия и религиозные нормы возникают позднее первичных моонорм, но быстро проникают во все регуля-

тивные механизмы первобытного общества. В рамках мононорм были тесно переплетены моральные, религиозные, мифологические представления и правила, содержание которых определялось сложными условиями выживания человека того времени. В период распада первобытнообщинного строя происходит дифференциация (разделение) мононорм на религию, право, мораль.

На различных этапах развития общества и в разных правовых системах степень и характер взаимодействия права и религии были различными. Так, в некоторых правовых системах связь религиозных и правовых норм была настолько тесной, что их следует считать религиозными правовыми системами. Древнейшая из таких правовых систем - индусское право, в котором тесно переплетались нормы морали, обычного права и религии. Другой пример — мусульманское право, которое, по существу, является одной из сторон религии ислама и называется «шариатом» (в переводе - «путь следования»). Таким образом, религиозная правовая система - единый религиозно-нравственный и правовой регулятор всех сторон жизни общества.

В период феодализма в Европе были широко распространены каноническое (церковное) право и церковная юрисдикция. Каноническое право, как и право религиозной правовой системы, - это право церкви, право общины верующих, однако оно никогда не выступало всеобъемлющей и законченной системой права, а действовало лишь как дополнение к светскому праву в данном конкретном обществе и регулировало те вопросы, которые не охватывались светским правом (церковную организацию, правила причастия и исповеди, некоторые брачно-семейные отношения и др.).

В процессе буржуазных революций теологическая идеология сменялась «юридическим мировоззрением», в котором возвышалась роль права как созидательного начала, обеспечивающего гармоничное развитие общества.

Характер взаимодействия норм права и религиозных норм в системе социальной регуляции того или иного общества определяется связью правовых и религиозных норм с моралью и связью права с государством. Так, государство посредством правовой формы может определять свои отношения с религиозными организациями и их правовой статус в данном конкретном обществе. Статья 14 Конституции Российской Федерации гласит: «1. Российская Федерация - светское государство. Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. 2. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом» (1,С. 3).

Правовые и религиозные нормы могут совпадать с точки зрения своего морально-нравственного содержания. Например, среди заповедей Нагорной

проповеди Христа - «не убий» и «не укради». При этом нужно также учитывать, что с точки зрения механизма действия религиозные нормы - мощный внутренний регулятор поведения. Поэтому – это необходимый и важный инструмент поддержания и сохранения нравственного и правового порядка в обществе (2, С.17-18).

Взаимоотношение права и религии наиболее ярко раскрывает путь становления социальных норм, огромное влияние религии на формирование запретов, дозволений, предписаний, приобретающих впоследствии правовой характер. Оно раскрывает признаки цивилизаций, в основе которых лежат те или иные религиозные системы. "Религиозные и философские основы цивилизации влияют на определение правовых начал", на социальные нормы, нормативный срез всей культуры человечества.

Хотя религия возникает позднее первичных форм социальной регуляции (мононорм, обычаев), она быстро проникает во все поры регулятивных механизмов. Это ясно прослеживается на развитии одной из древнейших правовых систем " индусском праве. Индусская религия, представлявшая собой педантично разработанных правил, детально регламентирующих всю общественную жизнь, предписывала определенный образ жизни и поведения, исключала возможность критической оценки обычаев и традиций.

Неразрывное единство религиозных и правовых предписаний характерно для нормативных систем мусульманских государств. Тесная взаимосвязь правовых и религиозных предписаний ислама, религиозная основа мусульманского права объясняются прежде всего общим для всех нормативных положений ислама происхождением. Так, основными источниками мусульманского права, как и неюридических норм ислама, признаются Коран и Сунна, "в основе которых якобы лежит божественное откровение и которые закрепляют прежде всего основы веры, правила религиозного культа и морали, определяющие в целом содержание мусульманского права в юридическом смысле". Мусульманское право нередко называют главным звеном ислама, наиболее ясным выражением мусульманской идеологии, нацеленным на защиту основных ценностей, среди которых первое место отводится религии.

Ярко выраженная идеализация, обожествление власти и закона прослеживаются в религиях Египта и Вавилона. Шумерские законодатели настойчиво подчеркивали божественный характер своей власти и своих законов, их соответствие неизменным божественным установлениям и справедливости. Под заметным влиянием мифологии развивалась древняя политическая и правовая мысль Китая (так, много внимания небесному происхождению этических и

правовых правил поведения уделено в "Шу цзин" — "Книге истории", повествующей о событиях XXIV—VIII вв. до и.э.).

Как видно из приведенных примеров, в государствах, где влияние религии было особенно сильным, дифференциация социальных регуляторов происходила замедленными темпами. Даже такие характерные для классового общества нормы, как нормы права, оказались тесно вплетенными в единую нормативную систему с преобладающими в ней религиозными постулатами.

Нормативные системы Древней Греции и Древнего Рима были далеко не свободны от религиозных влияний. Но в этих государствах отсутствовали такие завершенные религиозные доктрины, как в буддизме или исламе (имеется в виду разумеется, дохристианская эпоха). Например, в Древней Греции не было культовой общности, религия опиралась в основ, ном на культовые мифы. Этим объясняется возникновение на самых ранних стадиях развития государственности атеистического свободомыслия (в трагедиях Эсхила, в эпосе Гомера и т. д.). В римской религии, испытавшей на себе сильное влияние греческой религии, в образованных кругах почитание богов также отступало перед свободолобием, сильным воздействием греческой передовой культуры.

Религии этих обществ не подавляли личность в такой степени, как буддизм, мусульманство, поэтому личность выступала в них более обособленно и индивидуализировано. В меньшей мере они тормозили дифференциацию социальных норм, их трансформацию. Так, одна из важных категорий греческого права, "дикайон", выражавшая ранее справедливость как моральную категорию, постепенно стала категорией правовой. В праве Афин уже были детально регламентированы права и обязанности полноправных граждан и ограниченных в правах иностранцев.

В Римском государстве на основе равенства свободных была создана одна из совершеннейших форм права классового общества, состоявшего из товаропроизводителей и основанного на частной собственности. Эта система права по мере дальнейшего развития общественных отношений совершенствовалась, пополнялась новыми институтами.

На этих примерах видно, что чем менее общество сковано религиозными доктринами, тем четче отделена правовая система от морали и религии, тем больше возникает условий для индивидуализации личности, ее участия в общем культурном прогрессе.

Однако общая тенденция тесной связи права с божественной природой, религией на этом не обрывается. Она продолжается в веках, получая новое звучание и новые импульсы период феодализма. Переход к феодальной эпохе был

связан с четким оформлением мировых религий, поэтому в этот период получает развитие каноническое право, все более утверждаются нормы шариата (мусульманского права). Спецификой этих правовых систем было то, что они не ограничивались рамками одного государства, а носили экстерриториальный и перс" начальный характер, т. е. распространяли свое действие на верующих вне зависимости от того, где они находились, и на те страны, где соответствующая религия была господствующей. Церковная юрисдикция имела очень широкое распространение в XII и XIII вв. Влияние церкви и канонического права в той или иной мере проявлялось во всем христианском.

Борьба нового (бюргерского) сословия, сформировавшегося в недрах феодализма, против существующего строя неизбежно затронула и идеологическую его основу — религию. Буржуазные революции, разрушившие сословные ограничения для буржуазии, осуществлялись под воздействием "юридического мировоззрения", сменившего теологическую идеологию средних веков.

Оценивая реальную значимость юридического мировоззрения с исторических позиций, можно ясно увидеть, что новый подход к праву был связан с его важностью и необходимостью для развития товарного капиталистического производства, для удовлетворения потребностей нового класса — буржуазии. Вместе с тем возвеличение права новой идеологией — юридическим мировоззрением — явилось тем крупным историческим актом, который внес переворот в традиционное теологическое мышление средневековья, возвысил роль человеческого разума и создаваемых им институтов в утверждении прав человека.

Тенденция в соотношении права и религии, обозначившаяся в период феодализма, находит проявление и в современном мире. Системы традиционного права (индусского, мусульманского) органично проникнуты религиозными началами и принципами. Правовые системы стран Западной Европы все более обособляются от религиозных догм, однако они никогда не противостоят друг другу, и некоторые нормы права по-прежнему находят в религии нравственные опоры. И это закономерно, поскольку христианские религиозные запреты и дозволения несут в себе кристаллизованный опыт социального общения людей, выработанный тысячелетиями, они выражают заряд человеческой мудрости, представляя собой в конечном счете элементарные нормы человеческого общежития и Взаимодействия людей.

Таким образом, соотношение права и религии имеет глубокие исторические корни. Оно различно в различных цивилизациях, различных мировых религиях, различных регионах мира. Соотношение религии и права устойчиво и неизменно в традиционных правовых системах. Оно достаточно подвижно и

динамично в европейских странах христианской религии. Но мере исторического развития этих стран право и религия как социальные регуляторы все более обособляются друг от друга. Но они при нормальном течении общественных процессов не противостоят друг другу, а в определенных ситуациях осуществляют взаимоподдержку. И это понятно, так как в этих системах социальной регуляции выражаются целесообразные формы человеческого общения и поведения. Разрушение религиозных основ, где бы оно не происходило, никогда не приносило пользы праву и правовому порядку, так как в конечном счете право и религия призваны закреплять и утверждать нравственные ценности, и в этом заложены корни их взаимодействия. (4, С. 212)

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12.12.1993 г) ((в ред. от 30.12.2008 №7-ФКЗ).
2. Протасов В.Н. Теория права и государства. Проблемы теории права и государства: Вопросы и ответы. М., 1999. С. 17-18.
3. Власенко Н.А. Теория государства и права: учебное пособие. М., 2011. С. 187.
4. Проблемы общей теории права и государства: Учебник для вузов / Под общ. ред. академика РАН, д. ю. и., проф. В. С. Нерсесянца. М., 2004. С.212.
5. Маркс К., Энгельс Ф., Об атеизме, религии и церкви. [Сборник], М., 1971г. С. 470.
6. Манов Г.Н. Теория права и государства. М., 1995.С. 217.

А. БУТКО

н.р. Т.В. МАРТЫНОВА

МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ

В настоящее время коррупция представляет глобальную проблему, которая находится в центре внимания мирового сообщества¹. Коррупционные отношения стали затрагивать интересы и благосостояние не одного, а многих государств. Ни одно государство в мире не может считать себя застрахованным

¹ В «черном» списке ФАТФ (Межправительственной организации по борьбе с отмытием грязных денег) фигурируют 15 государств: Вьетнам, Йемен, Индонезия, Иран, Кения, КНДР, Мьянма, Нигерия, Пакистан, Сан-Томе и Принсипи, Сирия, Танзания, Турция, Эквадор и Эфиопия.

от акта коррупции. Коррупция искажает нормальное течение экономического развития, в частности нарушает общественный порядок, ослабляет демократические институты и принцип верховенства закона, разрушая доверие общества к публичной власти. Выход коррупции на транснациональный уровень требует не только консолидации усилий государственных и иных организаций внутри отдельных стран, но и развития международного сотрудничества в этой сфере, ибо противодействие коррупционным проявлениям относится к сфере коллективной ответственности государств.

Коррупция как угроза не только отдельным странам, но и всему международному сообществу стала восприниматься еще в 1950-х гг. В 50 - 70-е гг. XX в. была предпринята попытка разработки кодекса поведения транснациональных корпораций. Однако в тот период проекты по борьбе с коррупционными практиками транснациональных корпораций так и не стали реальностью. Новый этап начался в 80 - 90-х гг. XX в., когда ООН приступила к разработке ряда документов (рекомендательных актов, конвенций), направленных на борьбу с коррупцией, в том числе в частном секторе².

Коррупция и отмывание денежных средств создают благоприятные предпосылки «инвестирования» организованной преступности, что оказывает отрицательное воздействие на экономические, культурные и политические основы стабильности отдельных государств, мировой финансовой системы и международного правопорядка.

Масштабы коррупции включают следующие проблемы:

1. просчеты в финансовом регулировании:

а) отсутствие регулирования или неадекватное регулирование и надзор за финансовыми институтами;

б) неадекватные правила лицензирования и создания финансовых институтов;

в) неадекватные требования к идентификации клиентов финансовых институтов;

г) чрезмерные требования к секретности в отношении финансовых институтов;

д) отсутствие эффективной системы информации о подозрительных сделках.

2. препятствия, вызванные другими правилами регулирования:

² Мусаелян М.Ф. Вопросы международного сотрудничества в сфере противодействия коррупции. Электрон. дан. Режим доступа: <http://www.journal-rp.studhistory.ru.>, свободный.

а) неадекватные требования коммерческого закона по регистрации бизнеса и юридических лиц;

б) отсутствие средств идентификации в отношении бенефициаров юридических и коммерческих предприятий.

3. препятствия участию стран в международном сотрудничестве:

а) препятствия со стороны административных властей;

б) препятствия со стороны юридических структур.

4. неадекватные ресурсы для предотвращения и обнаружения деятельности по отмыванию денег:

а) нехватка ресурсов в общественном и частном секторах;

б) отсутствие подразделения финансовой разведки или эквивалентного механизма.

В этой связи современное международное право формирует не только основу эффективного противостояния отмыванию денежных средств и организованной преступности, но и представляет собой важнейший и действенный инструмент противодействия коррупции.

Законодатели и руководители государств присоединяются к глобальным усилиям по искоренению коррупции. Для разработки эффективного антикоррупционного законодательства, направленного на выполнение требований международных конвенций, законодателям необходимо иметь ясное понимание международных стандартов борьбы с коррупцией.

Особую актуальность представляет формирование международных стандартов криминализации коррупции в различных формах ее проявления. Осознавая всю опасность коррупции, международно-правовые акты определяют конкретный перечень составов коррупционных деяний, характеризуют определения национального и иностранного государственного должностного лица, предусматривают конфискацию в качестве одной из эффективных мер борьбы с коррупцией³.

В сегодняшнем глобальном мире усилий нескольких государств недостаточно для решения такой распространенной и сложной задачи как противостояние коррупции. Для создания надежной законодательной основы противостояния коррупции следует руководствоваться международными конвенциями. Так, Конвенция ОЭСР (Организация экономического сотрудничества и развития) по борьбе с подкупом иностранных государственных чиновников при осуществлении международных сделок 1997 года - это наиболее значимый и

³ Коррупция: глоссарий международных стандартов. Электрон. дан. Режим доступа: <http://zakon.znate.ru.>, свободный.

всеобъемлющий юридический инструмент, направленный на борьбу с международным взяточничеством. Конвенция Совета Европы о гражданско-правовой ответственности за коррупцию 1999 года, Конвенция Совета Европы «Об уголовной ответственности за коррупцию» (подписанная Россией в 1999 г.) и Конвенция ООН против коррупции 2003 года - имеют более широкий охват и направлены против различных форм коррупции⁴.

Законодатели и руководители государств должны присоединиться к глобальным усилиям по искоренению коррупции. Для разработки эффективного национального антикоррупционного законодательства, направленного на выполнение требований указанных выше международных конвенций, законодателям необходимо иметь ясное и общее понимание международных стандартов.

Ясное представление о международных стандартах противодействия коррупции дается этими тремя основными международными конвенциями. Конвенции предлагают криминализировать достаточно охватывающий перечень коррупционных деяний.

Некоторые страны Стамбульского плана действий выбрали другой подход и дали в своем законодательстве по борьбе с коррупцией и в уголовном законодательстве определение коррупции как конкретного состава преступления.

Но на практике эти определения коррупции нередко оказываются, с точки зрения уголовного права, слишком общими или нечеткими, и в результате по этому виду преступлений чрезвычайно малое число возбужденных исков или вынесенных обвинительных приговоров.

Нельзя не отметить, что ратификация Российской Федерацией ряда международных правовых актов в сфере противодействия и борьбы с коррупцией обусловила необходимость приведения национального законодательства Российской Федерации, регламентирующего деятельность в данной сфере, и, устанавливающего ответственность за коррупционные правонарушения, в соответствие с международными антикоррупционными стандартами.

Одним из таких нормативных правовых актов является Федеральный закон от 04.05.2011 № 97-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях в связи с совершенствованием государственного управления в области противодействия коррупции».

⁴ Качелин М.С. Международно-правовые аспекты борьбы с коррупцией. Автореф. дисс...к.ю.н. М., 2010.

В целом же можно заключить, что эффективная система противодействия отмыванию денежных средств и организованной преступности представляет собой важнейший и действенный механизм борьбы с коррупцией, а в международных документах по борьбе с коррупцией содержатся нормы, устанавливающие эффективные санкции за совершение коррупционных преступлений.

А. БУТКО
н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

МАТЕРИАЛЬНОЕ СТИМУЛИРОВАНИЕ ТРУДА РАБОТНИКОВ

Стимулирование труда - это метод воздействия на трудовое поведение работника через мотивацию. Понятие «стимулирование труда» в социальных науках означает целенаправленное воздействие на социальный объект, обеспечивающее поддержание его определенного состояния. Исходя из данного определения, стимулирование труда - это целенаправленное или нецеленаправленное воздействие на человека или группу людей с целью поддержания определенных характеристик их трудового поведения, прежде всего меры трудовой активности. При стимулировании побуждение к труду происходит через удовлетворение различных потребностей личности, что является вознаграждением за трудовые усилия. Заработная плата каждого работника зависит от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда и максимальным размером не ограничивается.(1.ст.132)

Стимулирование труда основывается главным образом на материальных средствах вознаграждения, поощрения и санкций, в качестве которых выступает заработная плата. Оплата труда связана, прежде всего, с трудовым и экономическим поведением, а не с конфликтным, уклоняющимся от норм.

Системы оплаты труда устанавливаются работодателями самостоятельно в локальных нормативных актах, а также коллективными договорами, соглашениями и трудовыми договорами с работниками. В них должны быть установлены: система заработной платы; размеры тарифных ставок и должностных окладов; размеры и условия стимулирующих выплат; порядок оплаты труда в особых условиях.(2.ст.135)

Одной из разновидностей материального поощрения работников за добросовестный труд является награждение ценным подарком. Предельная стоимость ценного подарка законодательством не ограничена и определяется работодателем по его усмотрению исходя из личных заслуг каждого работника.

Единовременные денежные премии являются распространенной формой материального поощрения за добросовестную работу. Их следует отличать от тех, которые выплачиваются в соответствии с действующими системами оплаты труда.

Говоря о субъектном составе применения поощрений, их можно подразделить на индивидуальные и коллективные. Чаще всего, поощрения применяются индивидуально. Однако по усмотрению работодателя, в отдельных случаях, могут применяться меры поощрения к коллективам бригад, участков, отделов.

По кругу лиц, на которых распространяют свое действие поощрения можно выделить общие и специальные виды поощрений. Общие меры поощрения установлены трудовым законодательством и применяются к любым работникам независимо от того, в какой сфере деятельности они трудятся. Специальные меры поощрения применяются к определенным категориям работников и устанавливаются специальными законами, а также отраслевыми положениями и дисциплинарными уставами. Так, например, статьей 55 Федерального закона от 27 июля 2004 года №79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» установлены меры поощрения и награждения для государственных служащих:

За безупречную и эффективную гражданскую службу применяются следующие виды поощрения и награждения:

- объявление благодарности с выплатой единовременного поощрения;
- награждение почетной грамотой государственного органа с выплатой единовременного поощрения или с вручением ценного подарка;
- иные виды поощрения и награждения государственного органа;
- выплата единовременного поощрения в связи с выходом на государственную пенсию за выслугу лет;
- поощрение Правительства Российской Федерации;
- поощрение Президента Российской Федерации;
- присвоение почетных званий Российской Федерации;
- награждение знаками отличия Российской Федерации;
- награждение орденами и медалями Российской Федерации».

Итак, меры поощрения можно разделить на следующие виды:

- по характеру воздействия на работников (моральные и материальные);
- по субъектному составу (индивидуальные и коллективные);

- по своему общественному значению (применяемые непосредственно работодателем и применяемые соответствующими органами за особые трудовые заслуги перед обществом)

Поощрение за труд - это публичное признание заслуг работника, его успехов в работе в форме применения к нему мер поощрения. Основанием для применения к работнику мер поощрения является его добросовестный эффективный труд, т.е. безупречное выполнение трудовых обязанностей, повышение производительности труда, улучшение качества продукции, продолжительная добросовестная работа, а также другие достижения в работе. Меры поощрения за труд по их основаниям и по тому, кто их применяет, можно разделить на два вида:

- меры поощрения, применяемые работодателем;
- меры, применяемые соответствующими органами за особые трудовые заслуги перед обществом и государством.

Формулировка ст. 191 ТК РФ обедняет понятие "поощрение", т.к. не использует поощрение за успехи в работе (тогда как ст. 66 ТК РФ требует вносить в трудовую книжку сведения о награждениях за успехи в работе, а о поощрениях за особые трудовые заслуги внесение записей не предусмотрено). Очевидно, что в ст. 66 и 191 ТК РФ необходимо внести изменения и уточнения.

Мерами поощрения, указанными в ст. 191 ТК РФ, являются: объявление благодарности, выдача премии, награждение ценным подарком, почетной грамотой, представление к званию лучшего по профессии. Названный перечень мер поощрения примерный, другие виды поощрения работников определяются также уставами и положениями о дисциплине.(З.с.222-223)

В материальной мотивации очень важно поддерживать баланс, и делать это руководителю достаточно сложно, особенно на начальном этапе развития бизнеса. Если работник трудится-трудится, создает немалую для предприятия прибыль, а ему платят символически или как всем, то у него, конечно, возникнет недовольство. С другой стороны, заплати много, и человек может оторваться от реальности, начать свысока поглядывать на других, считая, что на самом деле он достоин еще большего.

Наиболее часто руководитель сталкивается со сложностями в ситуации, когда подчиненному нужно выплатить премиальные за успешно выполненную работу. Дело в том, что и руководитель, и подчиненный оценивают результаты этой работы по-разному: подчиненному свойственно завышать свои заслуги, а работодателю, естественно, занижать. К примеру, подчиненный считает, что заслужил премию размером десять тысяч рублей, а руководитель считает, что

хватит и пяти, к тому же у подчиненного оклад 20 тысяч. Сколько заплатить – вопрос.

Назначишь маленькую премию – обидишь сотрудника, отобьешь у него рвение к работе, назначишь большую – сам некомфортно будешь себя чувствовать, жалко же денег. К тому же, разовая выплата большой премии одному из сотрудников в будущем вызывает ожидания у остальных, не всегда обоснованные.

Размер должностного оклада, размеры и порядок установления надбавок определяются федеральными законами и законами субъектов РФ. Следует уточнить, что так устанавливается размер должностного оклада устанавливаемого государственному служащему.(4.с.317)

Итак, материальное стимулирование труда работников является основной формой мотивации персонала в современных условиях. В свою очередь, формой материального стимулирования труда является заработная плата (оплата труда).

Заработную плату можно рассматривать как элемент дохода, экономической реализации с точки зрения наемного работника и как элемент издержек производства с точки зрения работодателя.

В рамках теории стимулирования очень важен вопрос о его классификации. Возможно, выделение достаточно большого количества видов стимулирования:

1. Пропорциональное, прогрессивное и регрессивное стимулирование.

При пропорциональном виде стимулирования трудовая активность основывается на постоянной мере стимула, которая изначально определена и принята как нормальная, удовлетворяющая; изменение затрат усилий в плане их длительности или интенсивности предполагает пропорциональное изменение меры стимула.

О прогрессивном стимулировании можно говорить, если трудовая активность основывается на возрастающей мере стимула; одинаковые затраты трудовых усилий во времени предполагают все большую меру стимула, поскольку происходит адаптация к самому стимулу.

В случае регрессивного стимулирования трудовая активность основывается на убывающей мере стимула, поскольку во времени происходит адаптация к самой трудовой активности.

Пропорциональное, прогрессивное и регрессивное стимулирование - это прежде всего определенные типы ожиданий оплаты труда, которые могут и не совпадать с реальной оплатой.

Разные люди по-разному адаптируются к стимулу. Одних мысль о повышении оплаты труда занимает постоянно, других - непродолжительное время, т.е. люди неодинаково ценят достигнутое, данное.

2. Жесткое и либеральное стимулирование. Жесткое стимулирование основано преимущественно на принуждении человека к затратам усилий. Механизмом принуждения является ориентация на некий ценностный минимум, т. е. страх неполучения, недостижения ценностного минимума, в том числе и оплаты труда. Либеральное стимулирование основано преимущественно на привлечении человека к затратам усилий. Механизмом привлечения является ориентация человека на некий ценностный максимум, т. е. привлекательная вероятность получения достижения ценностного максимума, в том числе и оплаты труда.

В практической деятельности стимулирующее воздействие принуждения и привлечения часто очень сложно разграничить. В то же время достаточно реальны ситуации, когда доминирует либо принуждение, либо привлечение. Категоризация принуждения как жесткого, а привлечения - как либерального стимулирования основывается на том, что принуждение более сильный фактор, влияющий на поведение. И жесткий, и либеральный виды стимулирования имеют свои недостатки, связанные, прежде всего с определенными границами, за которыми стимулирующее влияние может терять свою эффективность. Например, впервые годы экономических реформ меньшая, но стабильная оплата труда была предпочтительней «мифической» большей. В настоящее время боязнь работать в коммерческих структурах пропала.

3. Актуальное и перспективное стимулирование. Если актуальное стимулирование связано со значением оплаты труда как источника повседневного существования, то перспективное направлено на удовлетворение более глубоких инстинктов собственности, власти, социального продвижения и стабильности. Перспективное стимулирование может быть особенно эффективно, если:

- речь идет о достижении больших целей;
- вероятность их достижения достаточно высока, наглядна;
- есть такие качества людей, как вера, терпение, целеустремленность.

Именно эти обстоятельства определяют возможность ориентира людей на вознаграждение, которое они получают не сегодня, а в будущем. Важная проблема теории и практики - соотношение стимулирования труда и такого механизма регуляции поведения людей, как социальный контроль (в том числе и административный).

Принципы организации заработной платы - это объективные, научно обоснованные положения, отражающие действие экономических законов и направленные на более полную реализацию функций заработной платы.

Наиболее характерные принципы организации заработной платы:

1. Неуклонный рост номинальной и реальной заработной платы.
2. Соответствие меры труда мере его оплаты.
3. Материальная заинтересованность трудящихся в достижении высоких конечных результатов труда.
4. Обеспечение опережающих темпов роста производительности труда по сравнению с темпами повышения заработной платы.

Каждый принцип отражает действие нескольких экономических законов. Например, принцип соответствия меры труда мере его оплаты одновременно отражает действие законов распределения по труду и стоимости.

Принципы базисные и в основе своей неизменны, требования же к организации оплаты труда довольно динамичны, изменяемы и конкретны. Поэтому принципы и требования не однопорядковы, их нельзя включить в единую классификацию.

Практически все применяемые системы оплаты труда включают меры стимулирования за качество и результативность труда, длительный стаж работы в отрасли или организации. Одним из основных принципов организации заработной платы в современной экономике является принцип материальной заинтересованности работника в результатах своего труда — индивидуальных и коллективных. Механизм стимулирования личных достижений работника складывается из сочетания доплат и надбавок стимулирующего характера с применением за текущие результаты производственной деятельности или в соответствии со специальными системами премирования. (5.с.320-321.)

Вывод: Место и роль материального стимулирования в бизнесе трудно переоценить. Для руководителя оно выступает мощным рычагом управления. На персонал оказывают воздействие несколько факторов: собственно деньги, позволяющие получать от жизни определенные блага, фактор оценки деятельности, заставляющий поддерживать определенное качество работы, фактор социальной значимости, как в своем коллективе, так и в различных общественных кругах.

Литература:

1. Трудовой кодекс РФ (ТК РФ) от 30.12.2001 N 197-ФЗ ст. 132.
2. Комментарии к Трудовому кодексу РФ ст. 135.

3. Трудовое право России: учебное пособие для вузов Колобова С.В. М.: Юстицинформ, 2005,с.
4. Учебник по Трудовому праву, под редакцией О.Б. Смирнова, с.317.
5. Учебник: Трудовое право России Ю.П. Орловский и доктор юридических наук А.Ф. Нуртдинова, с.320-321.

А. БУТКО
н.р. М.В. КУЛИШ

ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ В ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ СФЕРЕ

Административная ответственность является наиболее часто применяемым видом юридической ответственности за нарушения экологического законодательства. В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ экологическим административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность. Причем в ст. 2.1 КоАП РФ законодатели четко определили, что на федеральном уровне только Кодекс РФ об административных правонарушениях содержит нормы административной ответственности за экологические правонарушения. В связи с принятием нового КоАП РФ был отменен ряд статей действующих федеральных законов, в которых имелись конкретные составы административных правонарушений с указанием административных взысканий в виде предупреждения и штрафа.

К примеру, Федеральным законом РФ от 30 декабря 2001 г. «О введении в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» признаны утратившими силу с 1 июля 2002 г.:

- п. 1 ст. 36 Федерального закона РФ от 14 марта 1995 г. «Об особо охраняемых природных территориях»;
- ст. 62 Федерального закона РФ от 21 ноября 1995 г. «Об использовании атомной энергии»;
- п. 2 и 4 ст. 66, п. 2 ст. 73 Градостроительного кодекса Российской Федерации;
- ст. 56 Федерального закона РФ от 30 марта 1999 г. «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» и др.

Существенной новеллой КоАП РФ является привлечение к административной ответственности юридических лиц. До его принятия юридических лиц возможно было привлечь к административной ответственности рядом законодательных актов субъектов Российской Федерации.

Известно, что в процессе работы над проектом КоАП РФ вопрос включения в институт административной ответственности юридических лиц был довольно дискуссионным. В конечном итоге и теоретики, и практики, которые участвовали в разработке Кодекса, пришли к единому мнению о необходимости привлечения юридических лиц к ответственности за административные правонарушения.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

В ч. 3 ст. 2.1 КоАП РФ указано, что назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Административная ответственность за совершение экологических правонарушений, помимо гл. 8 Кодекса об административных правонарушениях РФ, предусмотрена:

- Федеральным законом «Об охране окружающей среды» (ст. 75);
- Федеральным законом «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» (ст. 55);
- Земельным кодексом РФ от 25 октября 2001 г. (ст. 74);
- Лесным кодексом РФ;
- Водным кодексом РФ;
- Законом РФ «О недрах» (ст. 49);
- Федеральным законом «Об охране атмосферного воздуха» (ст. 31);
- Федеральным законом «О животном мире» (ст. 55) и др.

В указанных статьях федеральных законов перечислены либо виды юридической ответственности, в том числе и административная, за нарушение эко-

логического законодательства, либо указаны составы экологических правонарушений, которые содержат отсылочные и бланкетные нормы права.

Кодекс РФ об административных правонарушениях группирует экологические правонарушения в гл. 8 «Административные правонарушения в области охраны окружающей природной среды и природопользования». Здесь предусматривается ответственность за несоблюдение общих экологических требований (ст. ст. 8.1—8.5), порчу земель и иные земельные нарушения (ст. ст. 8.6—8.8). Ст. ст. 8.9—8.11 посвящены нарушениям требований по охране недр и гидроминеральных ресурсов. Нарушения правил охраны водных ресурсов, водопользования предусматриваются в ст. ст. 8.12—8.15 КоАП РФ.

Ст. ст. 8.16—8.20 предусматривают административную ответственность за нарушение экологического законодательства во внутренних морских водах, в территориальном море, на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

Ряд норм направлен на охрану атмосферного воздуха — выброс вредных веществ в атмосферу, выпуск в эксплуатацию и эксплуатация механических транспортных средств с превышением нормативов содержания загрязняющих веществ в выбросах либо нормативов уровня шума (ст. ст. 8.21—8.23).

Значительная часть административных правонарушений затрагивает такой объект окружающей среды, как лес: нарушение правил лесопользования, незаконная порубка деревьев, уничтожение мест обитания животных, нарушение требований к охране лесов (ст. ст. 8.24—8.32).

Ст. ст. 8.33—8.38 КоАП РФ посвящены охране животного мира и растений.

Охрана и использование природных ресурсов на особо охраняемых природных территориях урегулирована административной ответственностью за нарушение соответствующего режима или иных правил охраны, предусмотренных ст. 8.39 КоАП РФ.

Ст. 8.40 предусматривает административную ответственность за нарушение экологических требований при осуществлении работ в области гидрометеорологии, мониторинга загрязнения окружающей среды и др.

Ст. 8.41 устанавливает административную ответственность за невнесение в установленные сроки платы за негативное воздействие на окружающую среду.

Административная ответственность за нарушение экологического законодательства в соответствии со ст. 72 (п. «к») Конституции РФ и со ст. 2.1 КоАП РФ может быть установлена и соответствующим законодательством субъ-

ектов Российской Федерации. К примеру, в г. Москве действует Кодекс города Москвы об административных правонарушениях, предусматривающий административную ответственность за экологические правонарушения.

Значительное место среди мер административного принуждения за нарушение экологического законодательства занимают административные наказания, посредством которых обеспечивается борьба с наиболее распространенными правонарушениями в области охраны окружающей среды.

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания (ст. 3.2 КоАП РФ):

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу (напр., права эксплуатации транспортного средства, права охоты и т.д.);
- 6) административный арест;
- 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 8) дисквалификация;
- 9) административное приостановление деятельности.

Причем в отношении юридического лица могут применяться административные наказания, перечисленные в п. 1—4, 9.

Наиболее распространенной мерой административного пресечения является привлечение виновных к административной ответственности, как правило, путем взыскания административного штрафа с правонарушителей. Целью взыскания административного штрафа с нарушителей правил охраны окружающей среды является: прекращение их противоправного поведения.

В целях охраны атмосферного воздуха и борьбы с шумом применяется такая мера административного пресечения, как запрещение эксплуатации транспорта с повышенным задымлением или с повышенными шумами.

КоАП РФ определены органы, уполномоченные рассматривать дела об экологических правонарушениях, которые будут указаны в постатейном комментарии к Кодексу.

Протоколы об экологических правонарушениях, предусмотренных в КоАП РФ, вправе составлять должностные лица федеральных органов исполни-

тельной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов, а также иных государственных органов в соответствии с задачами и функциями, возложенными на них федеральными законами либо нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации или Правительства Российской Федерации.

Следует констатировать, что, существующие штрафные санкции, установленные административным законодательством, не могут способствовать восстановлению нарушенного экологического баланса.

Нарушения экологического законодательства должны влечь применение мер наказания, адекватных их опасности, а также вреду, причиняемому окружающей природной среде и обществу. Очевидно, что одного только ужесточения санкций недостаточно для того, чтобы значительно улучшить экологическую ситуацию. Важная роль в этом принадлежит экологическому информированию и образованию, т.к. мероприятия, которые применяются для улучшения экологической ситуации, не будут эффективными без активной поддержки населения.

А. ВЕЧИРКО
н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ЮВЕНАЛЬНАЯ ЮСТИЦИЯ В РОССИИ: ЗА И ПРОТИВ

Пожалуй, ни для кого не секрет, что наша страна хотя бы формально хочет стать частью цивилизованного Запада. Однако для этого требуется приводить в жизнь реформы, которые хоть как-то приблизят ее к этому самому Западу. Одним из таких требований стало обеспечение прав и свобод детей, так как для всего просвещенного мира Россия – один из рассадников проституции и педофилии. И, казалось бы, в чем проблема – увеличьте срок для педофилов или перекройте каналы поступления живого товара. Но нет. Не тут-то было. Вместо усиления наказания политики решили «рубить проблему на корню» и дружно взялись «спасать» детей.

Так, в 2005 году Хананашвили и Автономовым был разработан проект Федерального закона «Об основах системы «ювенальной юстиции» (1)

Основными принципами которого стало:

Приоритет и защита прав, свобод и законных интересов ребенка;

Приоритет профилактического подхода;

Создание условий всесторонней социализации ребенка;

Доступность для детей социально-правовой помощи.

На первый взгляд все в порядке вещей, господа ювеналы все правильно сделали. Но, к сожалению, лишь на первый взгляд. В нашем государстве, увы, нет объективного чувства меры. Итого, прикрываясь защитой прав ребенка, судьи по делам несовершеннолетних нередко разрушают вполне нормальные семьи.

В законе написано, что «ребенок изымается из семьи, если его жизни угрожает физическое, психическое или моральное насилие», только ЧТО ИМЕННО под этим подразумевается? Почему, порой, богатые маньяки и извращенцы остаются безнаказанным, а страдают заботливые родители, которые материально не могут обеспечить чаду «достойные» условия для проживания?

Не так давно российскую аудиторию потряс вопиющий случай, произошедший с нашей соотечественницей, Надеждой Калининой. Ее бывший муж-француз выкрал их общего ребенка и вывез его из страны. По заявлению матери в 2006 году против него было возбуждено уголовное дело по ст. 132 ч. 3 УК РФ (насильственное действие сексуального характера против несовершеннолетних), но ребенок до сих пор остается с мужчиной, который обвиняется в педофилии.

Так где же наш суд, самый гуманный в мире? Почему «спецагенты» не кинулись спасать девочку, терпящую насилие от собственного отца? Все потому что боятся, не приведи господи, ущемить права иностранного гражданина. А своих много, их не жалко, можно и права ущемлять и судьбы разбивать.

Ювенальная юстиция, вообще, один из интересных и противоречивых законопроектов. Давайте обратимся к его истории. Принципы ювенальной юстиции в России впервые были законодательно закреплены в 1995 году Указом Президента РФ Б.Н. Ельцина № 942 от 14.09.1995, утвердившего «Национальный план действий в интересах детей», в соответствии с которым в числе мер по укреплению правовой защиты детства предусмотрено создание системы ювенальной юстиции.

В 1998 году принят Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребёнка в Российской Федерации», в котором введено понятие «дети, находящиеся в трудной жизненной ситуации», к которым, в частности, были отнесены (2; ст. 5): дети, проживающие в малоимущих семьях; дети с отклонениями в поведении, а также дети, жизнедеятельность которых объективно нарушена в результате сложившихся обстоятельств и которые не могут преодолеть данные обстоятельства самостоятельно или с помощью семьи.

Поворотным моментом в формировании системы ювенального правосудия в России стало постановление Пленума Верховного суда РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних», в котором судам рекомендуется применять к несовершеннолетним положения 76 статьи уголовного кодекса Российской Федерации, которая предусматривает «освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим» (3; ст.22-24).

Принятая в 2008 году глава 22 Семейного кодекса РФ, предусматривает изъятие из семей детей, «находящиеся в трудной жизненной ситуации», признавая их оставшимися без попечения родителей, с последующим их помещением в специальные учреждения для устройства в новые семьи⁽⁴⁾ (4; ст.21).

Статья 156 уголовного кодекса Российской Федерации «Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего» (5; ст.13) привлекает граждан к уголовной ответственности (до трёх лет лишения свободы) за неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего, сопряженное с жестоким обращением с ним, фактически запрещающее практику домашних наказаний (2; ст. 15).

В 2009 году введены новые должности уполномоченных по правам ребёнка при Президенте, губернаторов субъектов РФ (6; ст. 11-13).

В 2010 году во втором чтении в Госдуме отклонён проект федерального конституционного закона № 38948-3"О внесении дополнений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» (в части создания ювенальных судов) (7; ст.11).

В феврале 2011 года утверждено Постановление (8; ст. 4) пленума Верховного суда РФ от 1 февраля 2011 года № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних», в котором, в частности, разъяснены особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних, приведён перечень международных актов, которые должны учитываться судами при рассмотрении подобного рода дел (9; ст.5). С позиции ювенальной юстиции большое значение придаётся (10; ст.8) п. 44 настоящего Постановления, в соответствии с которым «судам следует повышать воспитательное значение судебных процессов по делам о преступлениях несовершеннолетних, уделяя особое внимание их профилактическому воздействию: по каждому делу устанавливать причины и условия, способствовавшие совершению несовершеннолетними преступления, не оставлять без реагирования установленные в судебном заседании недостатки и упущения в работе комиссий по делам несовершеннолет-

них и защите их прав, учебных заведений и общественных организаций, выносить частные определения (постановления) с указанием конкретных обстоятельств».

Отдельные законопроекты предполагают не сводить идею ювенальной юстиции только к созданию уголовных судов для несовершеннолетних, а имеют целью решать более широкие задачи(11; ст. 11):

- создание ювенальных гражданских судов, особой системы исполнения наказания в отношении несовершеннолетних

- решение социальных вопросов, связанных с несовершеннолетними, лишёнными родительского попечения, в том числе и в случаях лишения родителей родительских прав

- в некоторых случаях предусматривается расширение полномочий социальных служб, которые по существу уполномочиваются контролировать родителей и исполнение ими родительских обязанностей, в том числе и по обращениям самих детей.

Отдельными проектами предполагается охватить медицинские вопросы (12; ст.17), в частности: сексуальное просвещение детей, планирование семьи.

Но как бы правительство не убеждало в правильности своих действий, большинство российской общественности все - равно выражает свою неприязнь к ювенальной юстиции. По мнению противников ювенальной юстиции, её нормы вступают в противоречие с национальной российской ментальностью, духовностью и традиционной культурой, поскольку уравнивание в правах родителей и детей (13; ст. 14), предлагаемое ювенальной юстицией, ведёт к дестабилизации (разрушению (14; ст19)) не только семьи (15; ст.25) (16; ст.13) и школы, но и всей системы общественных отношений (17;ст.23)(18;ст.6) (19; ст.22) (20;ст.25) (21; ст.4).

Ювенальная юстиция подвергнута критике, в том числе следующими известными общественными деятелями: актриса Екатерина Васильева полит консультант Анатолий Вассерман, тележурналист Михаил Леонтьев. Некоторые российские СМИ полагают, что ювенальные технологии (22; ст. 11) западного образца (23; ст3) (24; ст. 15) раскололи россиян на два лагеря.

Ряд СМИ отмечает, что наибольшее сопротивление в России ювенальная юстиция встречает со стороны православной общественности (16; ст. 8): «Государство не имеет права на вмешательство в семейную жизнь, кроме случаев, когда существует доказанная опасность для жизни, здоровья и нравственного состояния ребенка и когда эту опасность нельзя устранить через помощь родителям и через методы убеждения», – говорится в документе РПЦ. Но даже в

этих крайних случаях (Церковь ведь не отрицает, что иногда необходимо принимать меры) действия государственных органов «должны быть основаны на четких и однозначных правовых критериях». Церковь также считает необходимым, чтобы любые законопроекты и административные меры в сфере семейных отношений предварительно выносились на широкое и открытое обсуждение педагогов, родителей, ученых, духовенства, представителей правоохранительных органов. При этом «видится полезным участие духовенства и церковной общественности в дискуссиях по вопросам защиты прав родителей и детей во всех государствах на канонической территории Русской православной церкви. В частности, необходимо отстаивать гарантии прав родителей на воспитание детей в соответствии со своими мировоззренческими, религиозными и нравственными убеждениями, на разумное определение их распорядка дня, режима питания и стиля одежды, на побуждение их к исполнению семейных, общественных и религиозных обязанностей, на регламентацию общения с лицами противоположного пола и доступа к информационным материалам, а также на физическое ограждение от действий, наносящих вред их духовному, нравственному или телесному здоровью». (25; ст. 2)

Однако не только церковь выступает противником нововведения, юристы так же не в полной мере разделяют проект.

По словам адвоката Ларисы Павловой (26; ст. 3) результаты деятельности ювенальной юстиции в странах запада, опыт работы пилотных проектов в РФ демонстрируют повсеместно крайне отрицательные результаты:

- возрастание преступности среди несовершеннолетних;
- распад семейных связей;
- попираание прав родителей;
- распространение порочных привычек среди молодёжи;
- активный протест родителей;
- увеличение количества дел по лишению родительских прав.

Другие противники введения в России ювенальной юстиции обращают внимание на частые случаи самоубийств среди родителей, у которых были изъяты дети (27; ст. 17).

Как несколько лет назад случилось с одной рязанской семьей. Два брата что-то не поделили и подрались, не сильно, так по-дружески. Младший, десятилетний, увидел в школе плакат, утверждающий, что «если есть в семье проблемы, звони – разберемся» и решил проучить брата. Набрал злополучный и номер и в красках описал свою нелегкую жизнь. Что брат его колотит, отец не покупает новый компьютер, а мать вообще после школы посуду мыть заставля-

ет! Сердобольные ювеналы не смогли оставить мальчика в беде. Приехали и забрали от монстров-родителей. Вместе с ним в приют оформили и пятилетнюю сестренку. А брат-садист отправился в колонию за нанесение тяжких телесных повреждений. Слабое сердце матери не выдержало этого, и женщина скончалась. Что касается отца, то он покончил жизнь самоубийством.

Интересно, что в ювенальной системе родители находятся в положении вечно обвиняемых. Пишут письма и добиваются встреч с отобранными детьми – «удушают любовью». А, если в назначенный день мать физически не смогла приехать к ребенку, то она не любит его и безразлична к его судьбе! (28)

Ювеналы правы, когда говорят, что их действия вполне себе законны. Да, согласно закону, это так. Та и опекать беззащитных – очень и очень благородная миссия. Сегодня детство находится под охраной государства – это правильно.

Однако истина в том, что теперь любой ребенок может пожаловаться на своих родителей, если последние подняли руку на него даже в воспитательных целях. Верно ли то, что родителей будут учить, как воспитывать своего отпрыска? А задумывались ли многоуважаемые господа политики, ЧТО они вырастят свое чрезмерной «заботой»? Бездушных животных, эгоистов, черствых людшек, готовых упечь родную мать, если та сделает что-либо не так? Всему есть предел, даже любви и заботе! А что будет, когда эти «детки» вырастут? Чему они выучатся в жизнь и чему научат потомков? Ненавидеть всех? Стучать друг на друга? Презирать родителей? О какой безопасности детей может идти речь, если спустя несколько лет их придется защищать от самих себя?

Не ювенальная юстиция нам нужна, а укрепление традиций, поддержка семьи и нравственное воспитание!

Литература:

1. <http://forum.materinstvo.ru/index.php?showtopic=837274>
2. Ольга Леткова Справка по вопросу введения ювенальной юстиции в Российской Федерации // Сургутский родительский комитет
3. Е.Ю Браславская Развитие ювенальной юстиции в Ростовской области // Философия права. Ростовский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации, 2010. № 2.
4. Ольга Леткова СПРАВКА по вопросу введения ювенальной юстиции в Российской Федерации // Сургутский родительский комитет
5. Статья 156 уголовного кодекса Российской Федерации // Уголовный кодекс РФ

6. А. И. Овчинников Традиционные ценности России и вызовы ювенальной юстиции // Философия права. Ростовский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации, 2010. № 2
7. Елена Мизулина: Ювенальная юстиция противоречит традиционным российским семейным ценностям (Стенограмма) // Пресс-служба фракции «СПРАВЕДЛИВАЯ РОССИЯ» в Государственной Думе, 08.10.2010
8. О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних // Верховный Суд Российской Федерации
9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» // ООО "НПП «ГАРАНТ-СЕРВИС-УНИВЕРСИТЕТ».
10. Пленум Верховного суда России принял «исторический» документ о ювенальной юстиции // АСИ, 11.02.2011
11. Олег Добринский «Ювенальная юстиция: необходимость или самоуничтожение?» // Философия права. Ростовский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации, 2010. № 2.
12. Общероссийская ОО «За жизнь и защиту семейных ценностей» Правовой обзор ювенальных законопроектов (рус.) (html). ИАА «Русская линия» (25 февраля 2010). — Обзор внесённых на обсуждение законопроектов по вопросам семьи и детства
13. Татьяна Шишова Татьяна Шишова: «Насаждение ювенальной юстиции выгодно силам, заинтересованным в развале России» // Русская линия, 11.07.2007
14. Лариса Павлова «СМИ необъективно отражают общественную дискуссию по ювенальной юстиции» // Демография.ру, 11.05.2010
15. Нужно устранять причины, а не последствия демографических проблем: Марина Смирнова // ИА REGNUM, 07.10.2010
16. Представители РПЦ против внедрения в России ювенальной юстиции // ИА REGNUM, 20.05.2010.
17. Госдума не стала рассматривать законопроект о создании ювенальных судов // Полит.ру, 08.10.2010
18. Сергей Росляков «Ювенальщики» не пройдут!» // Русская линия, 21.04.2010.
19. А. И. Осипов: Ювенальная юстиция — это саркастическая улыбка дьявола // Русская линия, 18.08.2010

20. Сергей Спиридонов «Ювенальная отравка» // Сегодня.ру, 14.10.2009
21. Кирилл Бенедиктов «Ювенальная юстиция беспощадно уничтожает традиционную семью» // Народы России, 10.04.2008
22. Алёна Волкова «В Тверской области рассмотрели возможность введения ювенальной юстиции» // Караван, 07.10.2010.
23. Ратмир Орестов «Юстиция для детей: есть ли она в России?» // ВВС — русская служба, 26.05.2010
24. Илья Вевюрко «Почему мы против ювенальной юстиции?» // Демография.ру, 01.02.2010.
25. Станислав Львовский «Под знаком ювенальной юстиции» // Pro Et Contra, Том 14, № 1-2, Январь-Апрель 2010
26. Boris Altshuler Children in care: the Russian orphan industry // oDRussia, 31.05.2010
27. Ювенальная юстиция расколола россиян на два лагеря // РосБизнесКонсалтинг, 30.04.2010
28. <http://www.km.ru/v-rossii/2013/02/05/borba-za-prava-cheloveka-v-rossii/703293-tserkov-ne-vidit-prichin-dlya-vnedreniy>

Э. ГАРБУТ
н.р. Т.В. ПИЛЮГИНА

ОКАЗАНИЕ БЕСПЛАТНОЙ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ МАЛОИМУЩИМ И СОЦИАЛЬНО НЕЗАЩИЩЕННЫМ

Оказание бесплатной юридической помощи малоимущим и социально незащищенным гражданам выступает сегодня одним из приоритетных направлений государственной политики в Российской Федерации. На это неоднократно обращал свое внимание Президент Российской Федерации Д.А. Медведев, в том числе на встрече с членами президиума "Ассоциации юристов России" 16 апреля 2009 года.

С 2009 года по настоящее время на юридическом факультете НЧОУ ВПО «Кубанский социально-экономический институт» действует юридическая клиника, определившая необходимость повышения уровня практической подготовки юристов. В соответствии с Федеральным законом Российской Федерации от 21 ноября 2011 года № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» и внесенных Минобрнауки изменений в декабре 2011 года юридическая клиника была реорганизована и стала правовым информационно-

консультативным центром практической подготовки студентов, деятельность которого базируется на принципах:

- заинтересованного и доброжелательного подхода к проблемам обратившихся граждан;
- всестороннего и квалифицированного анализа поставленного вопроса;
- грамотного и полного разрешения существующей проблемы путем предоставления соответствующей юридической помощи;
- тесного взаимодействия с органами внутренних дел, прокуратуры, судами и иными правозащитными организациями.

Юридическая клиника является структурным подразделением КСЭИ, обеспечивающим программу практического обучения по направлениям юридической подготовки на уровне высшего профессионального образования (специалитет и бакалавриат) и дополнительного профессионального образования.

Деятельность юридической клиники направлена на закрепление студентами, теоретических знаний и приобретение ими практического опыта по получаемой в институте специальности. В первую очередь Клиника специализируется на обучении практическим навыкам юриста: беседа, интервью, анализ дела и выработка правовой позиции, консультирование, техника юридического письма. Участие студентов в деятельности юридической клиники может засчитываться им в качестве прохождения учебной практики.

В основном граждане обращаются по вопросам приватизации жилья – необходимые документы, порядок, организации, в которые необходимо обратиться за справками и вопросам оформления наследства – порядок, сроки вступления, необходимые документы. Среди вопросов гражданского права преобладают консультации по оформлению различных договоров, по вопросам деятельности акционерных обществ, составление кассационных жалоб на решения районных судов г. Краснодара, и Краснодарского края, вопросы по выплате страховых сумм. Основная масса обращений по вопросам трудового права касается ситуаций, связанных с взысканием заработной платы и ее индексацией, определение трудового стажа, порядок предоставления отпуска по уходу за ребенком.

Повышен уровень теоретической подготовки студентов-консультантов, им привиты навыки практической деятельности. Они ознакомились с непосредственной работой адвокатов, научились составлять квалифицированные письменные консультации, исковые заявления, анализировать правовые документы и искать нормативно-правовые акты, относящиеся к поставленным посетителями вопросам и т.д.;

Информация, полученная студентами во время теоретической подготовки, помогла им в общении с посетителями клиники;

Проведено консультирование малоимущих граждан, что, несомненно, сняло определенную социальную напряженность в городе, поскольку в некоторых случаях к нам обращались граждане уже побывавшие в платных юридических консультациях, где им не смогли помочь;

Клиника не собирается останавливаться на достигнутом. Время работы подсказало нам наиболее значимые направления нашей дальнейшей деятельности. В частности планируется сконцентрировать особое внимание на консультирование осужденных, задержанных и лиц, пострадавших от действий сотрудников правоохранительных органов. Клиника, несомненно, будет развивать направление, связанное с анализом и систематизацией судебной практики, поскольку такое направление связано с обменом опытом между юристами-практиками, а также позволит в дальнейшем создавать модели рассмотрения тех или иных категорий дел.

С. ГОЛОВКОВ
н.р. Т.В. ПИЛЮГИНА

ОСОБЕННОСТИ СУБЪЕКТИВНОЙ СТОРОНЫ ПРИВЕЛИГИРОВАННЫХ СОСТАВОВ УБИЙСТВА

Субъективные признаки состава убийства - это признаки, которые характеризуют субъективную сторону и субъект. Субъективная сторона убийства характеризуется психическим отношением субъекта к своему деянию и наступившей смерти потерпевшего. Субъективная сторона убийства характеризуется виной в форме умысла. Умысел при этом может быть как прямым, так и косвенным. Лицо осознает, что совершает деяние (действие, бездействие), опасное для жизни другого человека, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает (при прямом умысле), либо сознательно допускает наступление смерти или безразлично относится к ней (при косвенном умысле). Мотивы и цель действий виновного могут быть самыми разными. Конкретные мотивы, цели и эмоциональное состояние виновного учитываются при квалификации либо как смягчающие (ст. 106, 107, 108 УК РФ), либо как отягчающие (ч.2 ст. 105 УК РФ), либо не признаются ни теми, ни другими (ч. 1 ст. 105 УК РФ). При косвенном умысле виновный не направляет свою волю на причинение смерти, но своими действиями сознательно допускает ее наступле-

ние. Косвенный умысел на убийство встречается, например, при поджоге помещения, в котором находятся люди; при использовании кляпа или пластыря, чтобы не дать потерпевшему возможности позвать на помощь, если в результате этого наступила смерть (1, С.4); при убийстве посторонних людей в случае применения взрывного устройства или иного общественно опасного и слабоуправляемого способа преступления.

Если мотив или цель убийства реализуются только в случае смерти потерпевшего (получение наследства, избавление от нежелательного свидетеля), умысел всегда будет прямым.

Убийство с косвенным умыслом российский законодатель, да и судебная практика не рассматривают как менее опасный вид. Смерть человека - настолько тяжкое последствие, что и безразличное отношение виновного к ее наступлению свидетельствует о высокой степени общественной опасности содеянного. Закон (ст. 25 УК РФ) вообще не противопоставляет косвенный умысел прямому, а объединяет их. Разграничение этих видов умысла приобретает решающее значение только при наступлении смертельного результата. Пленум Верховного Суда РФ в п. 2 постановления «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» от 27. 01. 1999 года № 1 (в ред. от 3. 04. 2008 года) указал: «Убийство может быть совершено как с прямым, так и с косвенным умыслом, то есть когда содеянное свидетельствовало о том, что виновный осознавал общественную опасность своих действий (бездействия), предвидел возможность или неизбежность наступления смерти другого человека и желал ее наступления, но смертельный исход не наступил по не зависящим от него обстоятельствам (ввиду активного сопротивления жертвы, вмешательства других лиц, своевременного оказания медицинской помощи потерпевшему) (2, С.6).

В тех случаях, когда не установлено, что смерть потерпевшему была причинена с умыслом, отсутствуют обязательные признаки, характеризующие субъективную сторону убийства, значит, нет вины, и, следовательно, нет состава данного преступления. Установление признаков субъективной стороны и вины имеет важное значение прежде всего для квалификации убийства. Изучение практики показывает, что анализ субъективной стороны при квалификации убийства представляет известную сложность. Неточности в выводах при таком анализе нередко влекут за собой ошибки:

- неправильно определяется направленность умысла,
- причинение смерти по неосторожности расценивается как умышленное,
- допускаются выводы о наличии умысла или неосторожности при случайном причинении смерти,

- наличие причинной связи принимается за доказательство виновность и т. п. Все это подчеркивает важность выявления всех признаков субъективной стороны убийства (З, С.77).

Мотив и цель преступления, которые принято относить к факультативным признакам субъективной стороны, в составе убийства приобретают обязательную роль, поскольку от их содержание зависит квалификация убийства. Пленум Верховного Суда Российской Федерации требует от судов выяснения мотивов и целей убийства по каждому делу(З,С.81). В ч. 1 ст. 105 УК РФ не указаны мотивы простого убийства. Это преступление может быть совершено по любым мотивам, за исключением тех, которым закон придает квалифицирующее значение (п. «з», «и», «к», «л», «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ). Для простого убийства характерны такие мотивы, как месть за какое – либо действие потерпевшего, независимо от его правомерности, в том числе за совершенное преступление, ревность, зависть, неприязнь или ненависть, возникшие на почве личных отношений. Возможно также убийство из сострадания к безнадежно больному или раненому, из ложного представления о своем общественном или служебном долге, из страха перед ожидаемым или предполагаемым нападением при отсутствии состояния необходимой обороны и т. д. К простому убийству относится также умышленное причинение смерти в обоюдной драке или ссоре под влиянием эмоциональных мотивов гнева, ярости, страха за свою жизнь при отсутствии признаков сильного душевного волнения.

Закон не во всех случаях прямо упоминает мотив как квалифицирующий признак убийства. В ст. 108 УК РФ, например, ничего не говорится о мотиве преступления. Однако если не будет установлен мотив необходимости защиты при убийстве, то оно не может быть признано совершенным с превышением пределов необходимой обороны и квалифицировано по ст. 108 УК РФ (З,С.81).

Субъектом умышленного убийства может быть лишь физическое, вменяемое, достигшее возраста уголовной ответственности лицо. Вменяемость- это способность лица осознавать общественно опасный характер своих действий. Она определяется способностью лица отдавать отчет в своих действиях и руководить ими. Вменяемость является предпосылкой вины и условием уголовной ответственности. В соответствии со ст. 21 УК РФ, не подлежит уголовной ответственности лицо, которое во время совершения общественно опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействий) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства,

временного психического расстройства, слабоумия, либо иного болезненного состояния психики (4, С.58).

Субъектом убийства может быть признано лицо, которое к моменту совершения преступления достигло 14 лет (ч. 2 ст. 20 УК РФ), при этом лицо считается достигшим определенного возраста не в день рождения, а со следующих суток. Если точную дату рождения установить невозможно, то судебно-медицинская экспертиза устанавливает год рождения, при этом днем рождения следует считать последний день названного года. Установление данного возрастного предела является исключением из общего правила, согласно которому уголовной ответственности подлежат лица не моложе 16 лет. Пониженный возраст уголовной ответственности за квалифицированное убийство не связан, как представляется, с тем, что данное преступление обладает повышенной общественной опасностью и включено в перечень тяжких преступлений. Законодатель просто исходит из того, что это преступление представляет собой деяние, общественная опасность которого понятна и ясна каждому подростку в этом возрасте. Убийство обладает очевидной и легко осознаваемой опасностью. При его совершении виновный посягает на такое благо, которым он обладает сам, и поэтому имеет возможность на своем личном опыте осознавать, какова его опасность, в чем состоит вред, и какие могут наступить последствия в результате его совершения.

Законодатель учитывает и тот факт, что к 14 годам у подростка происходит начальное формирование взглядов, моральных и нравственных устоев личности, что позволяет ему осознавать вышеперечисленные обстоятельства. Поэтому установление пониженного возраста уголовной ответственности за убийство вполне оправдано. При этом следует отметить, что возраст субъекта привилегированного состава убийства увеличен до 16-ти лет.

Литература:

1. Бюллетень Верховного суда РФ. 1999. № 3. С. 4.
2. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 27. 01. 1999 г. № 1 «О судебной практике по делам об убийстве (ст. 105 УК РФ)» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 1999. № 3. С. 6.
3. Бородин С.В. Преступления против жизни. СПб., Юридический центр Пресс. 2003. С. 77.
4. Ткаченко В.И. Преступления против личности. М., 1981. С.58.

ВИНДИКАЦИОННЫЕ ИСКИ КАК СПОСОБ ЗАЩИТЫ ВЕЩНЫХ ПРАВ

Право собственности и другие вещные права защищаются нормами различных отраслей права: уголовного, административного, семейного, гражданского, причем в зависимости от допущенных нарушений возможно их сочетание. В свою очередь, гражданскому законодательству известны два основных правовых пути защиты собственности: обязательственный, когда собственник требует денежного возмещения убытков, причиненных его имуществу правонарушением (деликтом) или неисполнением заключенного договора, и вещный, когда право собственности защищается как таковое с целью его реального восстановления (истребование утраченного имущества в натуре, устранение помех в его использовании, признание оспариваемого права собственности).

В условиях рынка возмещение собственнику причиненных его имуществу убытков часто является достаточной защитой его интересов: поврежденную вещь можно отремонтировать или приобрести на рынке ее эквивалент. Однако в большинстве случаев собственнику необходимо реальное восстановление его нарушенных прав, получение его имущества в натуре. Гражданское законодательство дает ему такую возможность посредством предъявления к лицам, нарушающим его право собственности, виндикационного и негаторного исков, а также требования о признании права собственности, если оно оспаривается третьими лицами. Эти вещные способы защиты права собственности ввиду их важности и наличия правовых особенностей выделены в Гражданском кодексе Российской Федерации[1].

В данной статье речь пойдет о виндикационном способе защиты прав собственности.

Для начала необходимо разобраться с понятием виндикации или виндикационного иска. Виндикационный иск, виндикация (от лат. *vim dicere* - «объявляю о применении силы») – иск собственника об истребовании вещи из чужого незаконного владения. Иными словами, виндикационный иск – это иск не владеющего собственника к владеющему несобственнику о возврате имущества. В древнейшем праве виндикационный иск представлял собой *legis actio sacramento in rem* - спор между двумя предполагаемыми собственниками о «лучшем» праве: обе стороны, заявляя о своем праве собственности, должны были

представить доказательства этому. Ответчику следовало произвести *contravindicatio* - произнести формулу, утверждающую его право на вещь, в противном случае он признавался отказавшимся от процесса и магистрат переносил владение предметом спора на истца. Исполнение решения не затягивалось - движимые вещи передавались тут же, на месте, их предполагалось унести с собой, о передаче недвижимости претором выносился административный интердикт. Если предметом спора была недвижимая вещь, требовалось принести, например, горсть земли, если движимая, но целиком доставить ее трудно, то какой-либо элемент совокупности, например, один мешок зерна из спорных ста. Основная цель иска состояла в присуждении и возвращении вещи (*restitutio*) собственнику с возмещением понесенных другой стороной издержек на вещь или, в крайнем случае, выплаты истцу денежной компенсации. Если ответчик не возвращал вещь добровольно *in natura*, как предлагал судья, признав правоту требования истца, он присуждался к платежу определенной денежной суммы, в которую оценивалась вещь (*condemnatio pecuniaria*). Сумму оценки под присягой заявлял истец, причем судья мог уменьшить ее, если считал завышенной. «Право собственности на вещь, которую не требуют путем иска о вещи и которая была оценена во столько, во сколько на суде присягнул истец, тотчас переходит к владельцу: ведь истец представляется заключившим с ним (ответчиком) мировую по той цене, которую установил сам... Таким образом, создавалась конструкция процессуальной продажи объекта виндикации истцом ответчику, чтобы оправдать сохранение последним объекта спора за собой».

Понятие ограниченной виндикации сложилось в Средние века под влиянием ограничений, содержание которых сводилось к следующему: «Кто приобрел движимую вещь от лица, не уполномоченного на передачу права собственности на нее, тот защищался от каких – либо исков со стороны собственника вещи, если эта вещь была отдана собственником отчуждателю добровольно, т.е. по какой – нибудь сделке. Если же вещь выходила из рук собственника против его воли или даже без его на то воли, например, путем кражи, грабежа, потери, и затем пускалась в оборот путем сделок, то приобретатели таких вещей от исков собственника не защищались и, следовательно, должны были отдавать им приобретенные вещи» [7] Этот новый принцип получил название «*Hand muss Hand wahren*» и оказал определенное влияние на содержание действующих норм о виндикации современных государств. В дореволюционном русском законодательстве виндикационный иск был закреплен в таком виде: «всякий, владевший незаконно чужим имуществом, несмотря на то, добросовестное или

недобросовестное было это владение, обязан по окончательному решению суда возвратить имущество его настоящему хозяину» Т.е. законодательно здесь был закреплен римский принцип абсолютной виндикации. Однако, как указывается в литературе, судебная практика всякий раз обходила это правило и в случае споров право собственности на вещь признавала за добросовестным приобретателем по возмездным сделкам, если только сама вещь не являлась похищенной или потерянной.

В советском праве, по – существу, имелось два вида виндикационных исков. Один – «общегражданский». Применялся в отношениях по поводу не государственного имущества, и в нем был отражен названный выше принцип защиты добросовестного приобретателя. Второй – применялся в отношениях по виндикации вещей, составлявших государственную собственность, и был построен по принципу абсолютной виндикации. Причем этот принцип здесь был проведен более последовательно, чем в римском праве, т.к. на эти иски не распространялся срок исковой давности и государственное имущество не могло быть приобретено по давности владения [2]. В действующем законодательстве закреплен принцип равной защиты всех форм собственности. Соответственно, все различия в виндикации имущества, связанные с его нахождением в собственности частных лиц или государства, устранены. ГК РФ закрепляет одну общую модель виндикационного иска, ограниченного в пользу добросовестного приобретателя (ст.301-303,305 ГК РФ).

Виндикация не утратила своей актуальности и в нынешнее время. Виндикационный иск всегда направлен на изъятие индивидуально – определенной вещи, существующей на момент рассмотрения дела в суде. Поэтому, в случае уничтожения вещи, ее переработки, потребления или невозможности ее индивидуализировать виндикационный иск прекращается. При наличии предусмотренных законом условий могут возникнуть иные исковые требования, направленные на защиту имущественных интересов бывшего собственника, например, из причинения вреда или неосновательного обогащения. Виндикационный иск «следует» за вещью. Соответственно, он может быть предъявлен к любому лицу, фактически незаконно владеющему спорной вещью. Если в ходе рассмотрения дела в суде вещь выбывает из владения ответчика, то процесс против него прекращается, а истец получает право на новый иск к новому ответчику. Таковы основные условия виндикационного иска.

Как любое правоотношение, виндикационный иск имеет следующие элементы: субъект, объект виндикации и содержание виндикационных отношений. Для обозначения субъектов виндикационного отношения в теории применяют-

ся понятия активной и пассивной легитимации. Первым обозначается лицо, имеющее право требовать возврата вещи из чужого незаконного владения (истец) Второе понятие относится к лицу, обязанному вернуть вещь. Правом требовать возврата вещи по общему правилу обладает ее собственник распространяет его также на лиц, не являющихся собственниками, но имеющих право владеть вещью, вытекающее из закона или договора. Обязанным выдать (ответчик) вещь считается лицо, фактически и без законных оснований владеющее этой вещью. Если ответчик не владеет вещью, т.е. не осуществляет над ней фактического господства, ему нечего возвращать собственнику. Если он определенным образом связан с незаконным изъятием вещи из владения собственника, но не владеет ею, к нему можно предъявить иск о возмещении убытков, но виндикационный иск в этом случае не подлежит удовлетворению, поскольку он всегда направлен на возврат вещи в натуре [1].

Объектом виндикации всегда является индивидуально – определенная вещь. Это вытекает из вещно – правового характера виндикационных исков, направленных на возврат той самой вещи, которая была незаконно изъята из владения собственника. Здесь также надо учитывать, что деление вещей на индивидуально – определенные и родовые – условно. Оно не столько определяет-ся особенностями самой вещи, сколько тем как ее рассматривают сами стороны отношения. При желании можно индивидуализировать любую вещь и, соответственно, предъявить виндикационный иск в отношении такой вещи, если будет возможным доказать в процессе идентичность спорной вещи с той, которая была из владения собственника. Содержанием виндикационных отношений будут права и обязанности собственника и незаконного владельца. Права эти довольно подробно отрегулированы в статьях ГК о виндикации [1].

В теории выделяют понятие абсолютной (неограниченной) и ограниченной виндикации. Вернемся к римскому праву. Здесь виндикация применялась в «чистом» виде [6]. Собственник мог виндицировать свою вещь у всякого, у кого ее застанет, хотя бы оно перешло через десятки рук по формально законным основаниям. Однако, как указывалось в литературе, «...никакой юридический быт не мог допустить безусловного, неуклонного проведения этих правил. Это выражается всего яснее в учреждениях спецификации, экспроприации и давности» [6]. Все названные в цитате обстоятельства, по – существу, ограничивают право собственника на изъятие своего имущества из чужого владения. Т.е. говоря об абсолютной виндикации надо учитывать, что это понятие – относительно, и оно не означает ничем не ограниченную возможность собственника истребовать свою вещь из чужого незаконного владения. Виндикация абсолют-

на лишь в том смысле, что нет тех ограничений, которые вводятся в целях защиты добросовестного приобретателя.

Выше мы говорили о том, что право собственника требовать возврата своей вещи, незаконно от него отчужденной, от любого третьего приобретателя, т.е. виндикационный иск, никогда не существовал в виде абсолютного требования. Начиная с римского права существовал ряд ограничений, хотя не входивших непосредственно в правила о виндикационных исках, но, по – существу, лишавших собственника возможности вернуть вещь, выбывшую из его владения. В то же время, имеются и такие ограничения, которые входят в самую конструкцию виндикационного иска. При этом первые ограничения можно назвать косвенными, а вторые – прямыми ограничениями виндикации. Первыми рассмотрим косвенные ограничения. В действующем ГК существует группа норм, составляющих самостоятельные институты, но имеющих отношение к возможности собственника истребовать свою вещь из чужого незаконного владения: исковая давность [1] приобретательная давность; правила о находках и безнадзорных животных; о последствиях явки лица, объявленного умершим; и некоторые правила об оспоримых сделках [1]. Эти нормы, на наш взгляд, имеют сходство в том, что они определенным образом конкурируют с правилами о виндикации, и либо ограничивают, либо расширяют право собственника вещи истребовать свое имущество у третьих лиц по сравнению с тем как это право предусмотрено статьями о виндикации (правила об оспоримых сделках и о последствиях явки лица, объявленного умершим), либо прямо лишают его такой возможности (исковая давность, приобретательная давность, находка, безнадзорные животные).

В вышеназванных статьях о недействительных сделках говорится, что, если сделка совершена юридическим лицом в противоречии с целями деятельности, определенными в его учредительных документах, либо органом юр.лица с превышением полномочий ограниченных в учредительных документах или в случаях, когда любое лицо совершает сделку и полномочия на ее совершение, закрепленные в доверенности шире полномочий, указанных в договоре, - во всех этих случаях такая сделка признается недействительной, только если другая сторона в сделке знала или должна была знать о существующих ограничениях. Если предмет перечисленных сделок является индивидуально – определенная вещь, то эти ситуации можно рассматривать как специальные случаи неуправомоченной передачи права на вещь. При этом, по таким сделкам может быть передано как право собственности, так и иное право (право пользования вещью, право залога и др.). Лицо, совершающее эти сделки, неуправомочено на

их совершение. Контрагента такого лица можно считать незаконным приобретателем права на вещь. Соответственно, здесь создаются условия для предъявления виндикационного иска. Однако, мы предполагаем, что в перечисленных случаях виндикационный иск собственника вещи (юр. лицо, доверитель) удовлетворению не подлежит и он должен руководствоваться правилами о последствиях совершения недействительных сделок. Собственник неправомерно лишается своей вещи (либо право собственности на вещь ограничивается), т.е. наступают обстоятельства, предусмотренные правилами о виндикации, но собственник не может предъявлять виндикационный иск, а должен защищаться по правилам о недействительных сделках [4].

С учетом сказанного, можно сделать вывод о том, что вышеназванные правила ГК, хотя имеют самостоятельное значение и на прямую не связаны с виндикационными исками, но, в конечном счете, ограничивают их во времени или по содержанию (по сравнению с правилами статей о виндикации).

Далее рассмотрим прямые ограничения виндикации. Допустим А. по возмездной сделке с соблюдением всех требований закона приобретает вещь у В. и спокойно владеет ею, считая себя её собственником. Через некоторое время появляется С. и предъявляет к А. требование о возврате вещи, обосновывая его тем, что он является собственником этой вещи, а В. продал ее незаконно. Здесь сталкиваются интересы двух добросовестных участников имущественного оборота. Один из них – собственник, законно владевший вещью, незаконно лишился ее и имеет полное право требовать ее возврата. Второй – добросовестный приобретатель, приобрел вещь, заплатив за нее определенную цену. Он также имеет право рассчитывать на защиту закона. Решить данное противоречие таким образом, чтобы полностью были учтены интересы и первого, и второго – невозможно.

Гражданский Кодекс разрешает это противоречие в пользу добросовестного приобретателя, устанавливая, что вещь добросовестно приобретенная по возмездной сделке не может быть виндцирована, если она выбыла из владения собственника по его воле. Любое общественное отношение, входящее в предмет определенной отрасли права, можно отрегулировать по-разному, наполнив конкретную правовую норму каким угодно содержанием. Но из всех возможных вариантов регуляции законодатель выбирает один, чем-то при этом руководствуясь. Это происходит за счет особенностей регулирования конкретного общественного отношения, конкретные цели определяются особенностями самого этого общественного отношения.

В литературе по-разному объясняется такое решение. В частности, существуют теории «видимости права», теория «вины собственника», теория «наименьшего зла» Смысл первой из них сводится к следующему: «...Если вещь находится в фактическом обладании несобственника, в его лице создается внешняя видимость собственности. Кто фактически владеет вещью, по внешности не отличается от собственника. Третьи лица не могут обнаружить отсутствие у него права собственности. Безопасность оборота требует доверия к этому внешнему фактическому составу и через это, чтобы собственность могла быть приобретена также от того, кто имеет за собой только видимость права» [7] Сторонники теории «вины собственника» считают, что в неправомерном отчуждении его вещи виноват он сам. Собственник был обязан более осторожно выбирать своего контрагента, которому он передал вещь. Тогда как добросовестный приобретатель не виноват в том, что собственник доверил свою вещь ненадежному партнеру. Поэтому все отрицательные последствия неправомерного отчуждения должен нести собственник. По этой же причине потерянные или украденные вещи могут быть виндигированы. Некоторое компромиссное решение пытаются найти сторонники теории «наименьшего зла». Они считают, что вопрос нужно решать в зависимости от того, кто из них (собственник или добросовестный приобретатель) имеет больше шансов на защиту своих интересов. Если вещь выбывает из владения собственника по его воле (на основе сделки), то он, как правило, хорошо знает своего контрагента. Поэтому, в случае неправомерного отчуждения вещи, собственнику будет легче взыскивать свои убытки с этого контрагента. И, наоборот, когда вещь выбыла из владения собственника против его воли, в лучшем положении оказывается добросовестный приобретатель, т.к. он хотя бы знает, у кого купил вещь, тогда как собственник не имеет информации о том, кто украл или нашел его вещь.

Литература:

1. Гражданский кодекс РФ
2. Гражданский Кодекс РСФСР 1922 г.
3. Гражданско-Процессуальный кодекс РФ.
4. Федеральный закон от 21 июля 1997 г. N 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (с изменениями и дополнениями)
5. Гражданское право / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. В 3-х томах. М., 2009 г. Т.1
6. Дождев Д.В. «Римское частное право» М., 2009 г.
7. Окс М. «Виндикация» Журнал гражданского права, 2008 г.

ФИЗИЧЕСКОЕ ЛИЦО В ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

Физическое лицо- человек как субъект права(носитель прав и обязанностей), в отличие от юридических лиц, должностных лиц и публично-правовых образований. По российскому законодательству физическое лицо обретает правоспособность в момент рождения и утрачивает её в момент смерти. Обладает дееспособностью. Полная дееспособность приобретается после достижения лицом совершеннолетия. В целом, физическое лицо может обладать различными правовыми статусами, иногда несколькими сразу. Такими как: лицо без гражданства, гражданин, иностранец, беженец, предприниматель, индивидуальный предприниматель, учредитель юридического лица. Физическое лицо - это, просто на просто, человек. Но он может быть иностранным гражданином, гражданином Российской Федерации или вообще не иметь гражданства. Следовательно, физическое лицо- это граждане РФ, иностранные граждане и лица, у которых нет гражданства. Статус физического лица имеют:

- Индивидуальные предприниматели, которые получают доход от предпринимательской деятельности;
- Собственники недвижимого имущества;
- Работники, которые получают доход в виде гонорара, заработной платы;
- Нотариусы и адвокаты;
- Наследники имущества и прав;
- Авторы произведений науки, литературы, музыки, за которые они получают вознаграждение.

Физическое лицо как участник гражданских правоотношений обладает рядом общественных и естественных признаков и свойств, которые определенным образом индивидуализируют его и влияют на его правовое положение – его правовой статус. К таким признакам и свойствам следует отнести: имя, гражданство, возраст, семейное положение, пол. В национальном законодательстве Российской Федерации зачастую происходит подмена понятий «физическое лицо» и «гражданин» - типичный пример: в п.2 ст.1 Гражданского кодекса РФ(1. ст.30)понятие "физические лица" использовано как синоним понятия "граждане" (имеются в виду граждане Российской Федерации), также глава 3 ГК РФ носит название «Граждане (физически лица)», разграничивая таким

образом физические лица от юридических. В международных соглашениях, а также в законодательстве многих стран понятие «граждане» вообще не употребляется, а используется понятие «физические лица», которое имеет более широкое содержание, поскольку охватывает всех людей как участников гражданских и других правоотношений на территории данной страны (или стран). Не указывая на территориально-гражданственную принадлежность физическое лицо может обозначаться в законодательстве просто как «лицо». Жизнедеятельность человека пронизана частым вступлением в различные правоотношения. Для участия в правоотношениях люди должны обладать определенными качествами (правоспособностью и дееспособностью), получившими в праве обобщающее понятие «правосубъектность». В соответствии со ст.17 ГК РФ правоспособностью гражданина является способность иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособностью обладают все граждане независимо от возраста. Правоспособность гражданина (читай – физического лица) возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Дееспособность определяется в ст.20 ГК РФ как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность – это чисто «человеческая» категория, присущая исключительно физическим лицам. Обладать дееспособностью - означает иметь способность лично совершать различные юридические действия: осуществлять правомочия собственника, заключать договоры, выдавать доверенности, нести ответственность за свои действия. Особым статусом обладают физические лица, зарегистрированные как индивидуальные предприниматели. Вообще физическое лицо часто рассматривается в противоположность юридическому лицу. Очевидно, что юридическое лицо и физическое лицо - это два разных субъекта права, каждый из которых обладает обособленным имуществом, самостоятельно участвует в гражданском обороте от своего имени и на свой риск, несет самостоятельную имущественную ответственность. Поэтому предпринимательская деятельность гражданина «путем создания юридического лица» невозможна в принципе. Что же касается предпринимательской деятельности физического лица (индивидуальной предпринимательской деятельности), то она может осуществляться гражданином только непосредственно, без образования юридического лица, от своего имени, на свой риск и под свою ответственность(2. ст 75).Итак, подытожим: физическое лицо– термин в гражданском праве, употребляемый для обозначения человека как участника правоотношений, носителя гражданских прав и обязанностей. Понятие «физическое лицо» шире понятия «гражданин», т.к. последнее предполагает частное определение

физического лица имеющего определенную связь с государством (гражданство). Фактор гражданства является лишь элементом характеристики физического лица. Правовой статус физического лица определяется его правовым положением по действующему законодательству. Правовой статус физического лица, по нашему мнению – это его возможность вступать в различные правоотношения, нести права и обязанности. Правовой статус определяется признаками каждого конкретного человека, такими, как: имя, гражданство, возраст, семейное положение, пол. Например, вступить в брак физическое лицо на территории РФ по общему правилу может только по достижении определенного возраста (фактор – *возраст*), а также только за представителя противоположного пола (фактор – *пол*). Человек - субъект множества прав и обязанностей, в том числе и гражданских. Гражданское законодательство РФ для обозначения человека как субъекта гражданских прав и обязанностей употребляет понятие «гражданин». Это понятие характеризует, как мы уже указали выше, человека как лицо, состоящее в определенной связи с государством. Следовательно, гражданин - понятие юридическое. Гражданство определяет постоянную политико-правовую связь лица и государства, находящую выражение в их взаимных правах и обязанностях. Гражданское законодательство, употребляя понятие «граждане», имеет в виду граждан данного государства - Российской Федерации(3.ст. 80).вместе с тем иные федеральные законы указанные понятия разделяют, устанавливая особые режимы правового регулирования для каждого из них. Так, в соответствии с пп.23 ст.2 Федерального закона от 8 декабря 2003 г. «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» (4. ст 77) к российским физическим лицам относятся лица, имеющие постоянное или преимущественное место жительства на территории Российской Федерации, являющиеся гражданами Российской Федерации или имеющие право постоянного проживания в Российской Федерации либо зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя в соответствии с законодательством Российской Федерации. Из данного определения В.В. Кудашкин (5. ст. 98) делает вывод, что гражданин Российской Федерации с точки зрения российского внешнеторгового законодательства не может относиться к иностранным физическим лицам в силу его российского гражданства, если он имеет постоянное или преимущественное место жительства на территории Российской Федерации. Если же он, являясь российским гражданином постоянно или преимущественно проживает за рубежом, то его правовой статус может быть определен в качестве иностранного физического лица. Критерием такого разделения, как видно, является только территория преимущественного проживания человека.

Данный вывод, с точки зрения автора, принципиально важен в силу того, что отдельными законодательными актами установлен запрет на участие российских граждан в осуществлении отдельных видов внешнеторговой деятельности. В состав «физических лиц» входят граждане, иностранные граждане и лица без гражданства. Легальные определения понятий «иностранец» и «лицо без гражданства» содержатся в ст.2 Закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» (далее по тексту – Закон):

- Иностранец - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства (абз.1 ст.2 Закона).

- Лицо без гражданства - физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательств наличия гражданства (подданства) иностранного государства (абз.2 ст.2 Закона). Заметим, что в целях Закона понятие "иностранец" включает в себя понятие "лицо без гражданства", за исключением случаев, когда федеральным законом для лиц без гражданства устанавливаются специальные правила, отличающиеся от правил, установленных для иностранных граждан (п.2 ст.2 Закона). Таким образом, для двух категорий «лиц» установлен по общему правилу единый правовой режим, за исключением случаев, когда это прямо обговорено законодателем. Аналогичное «решение» мы находим и в Декларации о правах человека в отношении лиц, не являющихся гражданами страны, в которой они проживают (утв. Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/144 от 13 декабря 1985 г.), ст.1 которой устанавливает, что термин "иностранец" означает, с должным учетом положений Декларации, любое лицо, не являющееся гражданином государства, в котором оно находится. Как отмечает О.Е. Кутафин (б.ст.68) обладание гражданством (подданством) соответствующего государства является для человека естественным состоянием, и потому состояние «безгражданства» - отсутствие гражданства (подданства) - сравнительно редкое исключение. Под дееспособностью физических лиц понимается их способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, а также создавать для себя гражданские обязанности и осуществлять их по отношению к другим субъектам деловых отношений. Такая способность возникает в полном объеме, согласно Гражданскому кодексу России, с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего.

Впоследствии дееспособность совершеннолетнего физического лица может быть временно ограничена по закону, либо человек может быть вообще признан недееспособным. Как именно это происходит, и что при этом является

основанием для подобных действий, вы узнаете из курса «Основы права», либо из курса «Гражданское право». Но мы будем далее исходить из общего правила, согласно которому субъектом предпринимательского бизнеса .

В этом случае физическое лицо вправе действовать двумя способами - принять участие в создании юридического лица, либо заняться предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. Теперь мы вплотную подошли ко второму важному понятию, необходимому для правильного объяснения природы субъектов деловых отношений. В Гражданском кодексе Российской Федерации содержится определение юридического лица, основные элементы которого мы приведем ниже.

Юридическое лицо - это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом может от своего имени заключать договоры и осуществлять иные имущественные и неимущественные права, нести обязанности, быть исцом. Юридическое лицо отличается от физического лица рядом признаков. Первое отличие состоит в том, что если физическое лицо существует и, стало быть, обладает правоспособностью с момента рождения, то юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации в установленном порядке. Существование в России юридических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью, без государственной регистрации невозможно. Напротив, правоспособность юридического лица возникает в момент его регистрации, в прекращается в момент завершения его официальной ликвидации. Статус юридического лица приобретает в ходе официальной государственной регистрации человека, группы людей или других юридических лиц в определенном качестве, которое называется организационно-правовой формы предпринимательства и получения в результате регистрации названия (фирменного наименования). Организационно-правовая форма предпринимательства представляет собой тип юридического лица (общество, товарищество, предприятие, кооператив, другие типы). Юридическое лицо регистрирует фирменное наименование в установленном порядке и пользуется им эксклюзивно.

Когда, например, знаменитый персонаж романа И. Ильфа и Е. Петрова «Золотой телёнок» Остап Бендер, шантажировавший подпольного миллионера Корейко, заявил тому в решающем разговоре, что ведет с ним дело как юридическое лицо с юридическим лицом, он оказался не прав по существу понятия «юридическое лицо». Ни он сам, ни Корейко, у которого Остап Бендер предполагал отобрать миллион рублей, заведомо не регистрировались в качестве юри-

дических лиц. Об этом, по крайней мере, ничего не написали авторы романа. Второе отличие состоит в том, что юридическое лицо всегда представляет собой некую организацию. В ней должно соблюдаться организационное единство, упорядоченность связей, управляемость процессов. Описание такой организации составляет важные разделы документов, которые представляются для регистрации юридического лица.

Третье отличие связано с тем, что юридическое лицо возникает, как правило, в результате объединения капиталов, имущества, личные усилия некоторого числа физических лиц для осуществления предпринимательской деятельности. Четвертое отличие является основным. Это наличие обособленного имущества в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении. Главным здесь является факт обособления имущества. Как справедливо пишет известный российский специалист по предпринимательскому праву С.Э. Жилинский, «без него не возникает сам вопрос о юридическом лице, не приходят в движение, не оживают другие признаки юридического лица. Этим признаком статус последнего качественно отличается от статуса индивидуального предпринимателя. Гражданин, являющийся индивидуальным предпринимателем без образования юридического лица, владеет, пользуется и распоряжается своим имуществом не только для занятия предпринимательством. Он использует его также для удовлетворения любых своих потребностей и интересов, для осуществления неотчуждаемых прав и свобод. Поэтому отграничение с помощью юридически обязательных норм имущества гражданина, которым он оперирует в предпринимательской деятельности, от имущества, используемого им в иных целях, означало бы нарушение конституционных прав и свобод человека и гражданина». Пятое отличие (признак самостоятельности) состоит в способности юридического лица как организации с обособленным имуществом отвечать этим имуществом по обязательствам, принятым на себя в отношении других субъектов бизнеса, способность вступать в деловые связи от своего имени, способность самостоятельно выступать истцом и ответчиком в суде без привлечения к вышеназванным процессам своих создателей.

Литература:

1. ст.30) Часть первая Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. - 5 декабря 1994 г. - №32. - Ст. 3301.

2. ст.75) Тихомиров М.Ю. Индивидуальный предприниматель: гарантии деятельности, новый порядок государственной регистрации - М.: Изд. Тихомирова М.Ю. – 2004г.

3. ст.80)Гражданское право. Том I. / Под ред. д. ю. н., проф. Е.А.Суханова - М.: Волтерс Клувер, - 2004.

4. ст.77)Федеральный закон от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» // Собрание законодательства Российской Федерации - 15 декабря 2003г. - № 50 - Ст. 4850.

5. ст.89)В.В. Кудашкин. Правовое регулирование международных частных отношений. - Изд-во "Юридический центр Пресс", - 2004г.

6. ст.68)Кутафин О.Е. Российское гражданство. - М.: Юристъ, – 2004г.

Д. ЕРЕМЕЕВА
н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

Обеспечение безопасности в различных сферах, в том числе и информационной, является одной из значимых составляющих существования субъекта правовых отношений. В Российской Федерации одним из первых был принят закон "О безопасности" (1; ст. 23), которым определено понятие безопасность – состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренних и внешних угроз . Жизненно важными интересами являются потребности, удовлетворение которых надежно обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития как общества и государства, так и личности. К основным объектам безопасности относятся: для личности – это ее права и свободы; для общества – его материальные и духовные ценности; для государства – его конституционный строй, суверенитет и территориальная целостность. Именно государство является основным субъектом обеспечения безопасности, оно осуществляет функции в этой области через органы законодательной, исполнительной и судебной властей. Угроза представляет собой совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам личности, общества и государства.

Основными принципами обеспечения безопасности являются:

- соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина;
- законность;
- системность и комплексность применения федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, другими государственными органами, органами местного само-

управления политических, организационных, социально-экономических, информационных, правовых и иных мер обеспечения безопасности;

- приоритет предупредительных мер в целях обеспечения безопасности;

- взаимодействие федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, других государственных органов с общественными объединениями, международными организациями и гражданами в целях обеспечения безопасности. (2; ст. 24)

С развитием процессов информатизации и возникновением в этой связи новых общественных отношений особую остроту и социальную значимость приобретает проблема их адекватного правового регулирования. Правовая основа развития единого информационного пространства России должна способствовать гармоничному развитию информационных ресурсов, информационных услуг и средств информационного производства в стране в процессе ее движения к информационному обществу. Важность проблемы развития законодательства в информационной сфере определяется также тем обстоятельством, что нормы законов этой сферы существенно влияют на качество регулирования отношений субъектов во всех сферах жизни страны.

Законом РФ «О безопасности» безопасность

определяется как состояние защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства (3; ст. 1127).

Жизненно важные интересы определяются законодателем как совокупность потребностей, удовлетворение которых обеспечивает существование и возможности прогрессивного развития личности, общества, государства, а угроза безопасности — как совокупность условий и факторов, создающих опасность жизненно важным интересам личности, общества, государства. И, наконец, обеспечение безопасности — проведение единой государственной политики в этой сфере и система мер экономического, политического, организационного и иного характера, адекватных угрозам жизненно важным интересам личности, общества и государства, направленных на выявление и предупреждение угроз.

Как уже упоминалось, Федеральным законом «Об участии в международном информационном обмене» определено понятие информационной безопасности как состояние защищенности информационной среды общества, обеспечивающее ее формирование, использование и развитие в интересах граждан, организаций, государства.

В соответствии с предписаниями Федерального закона «Об информации, информатизации и защите информации» целями защиты информационной сферы являются :

- предотвращение утечки, хищения, утраты, искажения, подделки информации;

- предотвращение угроз безопасности личности, общества, государства;

- предотвращение несанкционированных действий по уничтожению, модификации, искажению, копированию, блокированию информации; предотвращение других форм незаконного вмешательства в информационные ресурсы и информационные системы, обеспечение правового режима документированной информации как объекта собственности;

- защита конституционных прав граждан на сохранение личной тайны и конфиденциальности персональных данных, имеющих в информационных системах;

- сохранение государственной тайны, конфиденциальности документированной информации в соответствии с законодательством;

- обеспечение прав субъектов в информационных процессах и при разработке, производстве и применении информационных систем, технологий и средств их обеспечения (4; ст. 56).

Вопросы доступа к информации, формирования и использования информационных ресурсов и защиты информации затрагиваются непосредственно в Конституции Российской Федерации, а также таких актах, как законы Российской Федерации: от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 "О средствах массовой информации", от 05.03.1992 г. № 2446-1 "О безопасности" от 9 июля 1993 г. № 5351-1 "Об авторском праве и смежных правах", от 23 сентября 1992 г. № 3523-1 "О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных", от 23 сентября 1992 г. № 3526-1 "О правовой охране топологий интегральных микросхем", от 21 июля 1993 г. № 5485-1 "О государственной тайне", Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3517-1, Основы законодательства Российской Федерации об архивном фонде Российской Федерации и архивах от 7 июля 1993 г. № 5341-1 и федеральные законы: от 13 января 1995 г. № 7-ФЗ "О порядке освещения деятельности органов государственной власти в государственных средствах массовой информации", от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ "Об информации, информатизации и защите информации", от 4 июля 1996 г. № 85-ФЗ "Об участии в международном информационном обмене", от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ "Об обязательном экземпляре документов", от 10 января 2002 года № 1-ФЗ "Об электронной цифровой подписи" и многих других.

Нельзя недооценивать роль и значение в развитии информационного законодательства Конституции Российской Федерации, в соответствии со статьей 29 которой каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом и принятого в 1995 году базового Федерального закона "Об информации, информатизации и защите информации", в котором нашло отражение регулирование правоотношений, возникающих при формировании и использовании информационных ресурсов, защите информации, защите прав субъектов, участвующих в информационных процессах и информатизации.

В соответствии со статьей 139 Гражданского кодекса Российской Федерации информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Однако в нормативных правовых актах отсутствует определение понятия "конфиденциальность", а в соответствии со статьей 2 Федерального закона "Об информации, информатизации и защите информации" к конфиденциальной может относиться только документированная информация, то есть зафиксированная на материальном носителе информация с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать.

Следует отметить, что в законодательстве упоминается значительное количество различных видов тайн (около 40). В их числе налоговая тайна, банковская тайна, тайна связи, профессиональная тайна и другие, а также конфиденциальная информация, коммерческая информация и служебная информация.

Отдельные нормы, посвященные соблюдению конфиденциальности информации и защите различных видов тайн, содержатся также в иных нормативных правовых актах (статьи 28, 55 Федерального закона от 29.11.01 № 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах", статьи 7, 9, 10 Федерального закона от 07.08.01 № 115-ФЗ "О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем", статьи 15, 17 Федерального закона от 18.07.99 № 176-ФЗ "Об экспортном контроле" и другие).

Указом Президента Российской Федерации от 6 марта 1997 года № 188 утвержден Перечень сведений конфиденциального характера, в соответствии с которым к сведениям конфиденциального характера относятся (5; ст. 154):

- Сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за

исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях.

- Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства.

- Служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (служебная тайна).

- Сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и т.д.).

- Сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации и федеральными законами (коммерческая тайна).

- Сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них.

В результате сопоставительного анализа области информационной безопасности информационной сферы с учетом положений Доктрины информационной безопасности и норм информационного законодательства в этой области можно выделить три основных направления правовой защиты объектов в информационной сфере (правового обеспечения информационной безопасности) (6; ст. 176-177) .

- Первое направление. Защита чести, достоинства и деловой репутации граждан и организаций; духовности и интеллектуального уровня развития личности; нравственных и эстетических идеалов; стабильности и устойчивости развития общества; информационного суверенитета и целостности государства от угроз воздействия вредной, опасной, недоброкачественной информации, недостоверной, ложной информации, дезинформации, от сокрытия информации об опасности для жизни личности, развития общества и государства, от нарушения порядка распространения информации.

- Второе направление. Защита информации и информационных ресурсов прежде всего ограниченного доступа (все виды тайн, в том числе и личной тайны), а также информационных систем, информационных технологий, средств связи и телекоммуникаций от угроз несанкционированного и неправомерного воздействия посторонних лиц.

- Третье направление. Защита информационных прав и свобод (право на производство, распространение, поиск, получение, передачу и использование

информации; права на интеллектуальную собственность; права собственности на информационные ресурсы и на документированную информацию, на информационные системы и технологии) в информационной сфере в условиях информатизации.

Одной из главных проблем информационной безопасности являются правовые проблемы в интернете.

На первый взгляд может показаться что российское Интернет-пространство существует и развивается в рамках правового поля и соответствует действующему в Российской Федерации законодательству. Но это только на первый...

Среди пользователей и провайдеров сети Интернет превалирует мнение о том, что «всё и так есть и работает», а законодательная база Российского интернет-пространства нужна только «юристам, которые очень любят писать законы, а потом их читать».

На самом деле, правовая база Российского интернет-пространства крайне мала, большинство вопросов и ситуаций не имеют законодательного закрепления.

До настоящего момента остаются не урегулированными вопросы ответственности за незаконное использование в интернет-пространстве статей, книг, программ, авторы которых не только не получают плату за использование своих произведений, но и зачастую не знают о незаконном использовании их прав.

Основными правовыми проблемами Интернет в России являются (7; ст. 342):

- проникновение в системы, в т.ч. системы управления;
- нарушение авторских прав и прав интеллектуальной собственности;
- распространение информации, оказывающей негативное влияние на различные аспекты современной жизнедеятельности, в том числе бесконтрольное распространение оскорбительных и непристойных материалов в сетях Интернет и доступ к ним детей;
- распространение недобросовестной, а зачастую просто лживой рекламной информации, рекламы и различных объявлений;
- несанкционированный доступ к коммерческой и конфиденциальной информации юридических и физических лиц и органов власти и управления;
- мошеннические операции с построением по типу пирамидальных мошеннических структур;
- нарушение прав и законных интересов личности в процессе информационного обмена.

Проведенный выше анализ Интернет как виртуальной среды и информационной сферы позволяет выделить основные направления - правового регулирования отношений в Интернет (8; ст. 634) :

- защита от вредной и незаконной информации (содержания);
- соблюдение авторских и смежных прав в условиях распространения информации в электронной форме и технически легкого копирования такой информации;
- вопросы электронного документооборота, доменные имена, правовое регулирование отношений при использовании электронной цифровой подписи;
- вопросы киберэкономики (электронные деньги, реклама, маркетинг, электронные публикации, электронные контракты, налог на передачу информации, ЭЦП — см., например, ст. 160, п. 2. ст. 434, п. 3. ст. 847 ГК РФ);
- информационная безопасность как состояние защищенности всех объектов информационных правоотношений в Интернет;
- правонарушения в Интернет.

При правовом регулировании отношений в Интернет важно соблюдение баланса:

- между свободой слова и интересами несовершеннолетних. Например, любые действия по защите несовершеннолетних не должны принимать формы безусловного запрета на использование Интернет для распространения содержания, доступного с помощью иных средств;

- свободы доступа к информации и информационной безопасностью личности, общества, государства. Защита государственной тайны, коммерческой тайны, других видов тайн не должна накладывать запрет на распространение и свободный доступ к информации, затрагивающие свободы и права человека и гражданина;

- свободы производства информации и ограничения производства и распространения опасной информации, информации, оскорбляющей личность. Свобода — не вседозволенность.

Сегодня в работах по разработке отечественного представления информационной войны занимаются Министерство обороны, Служба внешней разведки, Федеральная служба безопасности и Управление Министерства внутренних дел, которое проводит расследования преступлений в высокотехнологической сфере информационных технологий.

В связи с вступлением человечества в эпоху глобализации, одной из черт которой является свободный международный оборот информации, влияния информационных войн на состояния международной и национальной безопасно-

сти будет только возрастать. В России должны быть разработаны адекватные меры по парированию угроз в области информационной безопасности.

Литература:

1. Российская газета 2010г. Глава 1. Общие положения. Статья 1. Предмет регулирования настоящего Федерального закона.

2. Российская газета 2010г. Глава 1. Общие положения. Статья 2. Основные принципы обеспечения безопасности.

3. ВВС РФ. 1992. № 15. Ст. 779. 1993. № 2. Ст. 77; САПП РФ. 1993. № 52.

4. Правовая основа защиты объектов информационных правоотношений от угроз в информационной сфере / http://sbiblio.com/BIBLIO/archive/kopilov_iform/04.aspx#_ftnref3

5. См. Указ Президента РФ от 6 марта 1997 г. № 188 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» // СЗ РФ. 1997. № 10.

6. Правовая основа защиты объектов информационных правоотношений от угроз в информационной сфере / http://sbiblio.com/BIBLIO/archive/kopilov_iform/04.aspx#_ftnref3

7. Правовые проблемы интернет -пространства / <http://www.pravorf.ru/analytics/35.php>

8. Основные направления правового регулирования информационных отношений в Интернет / http://sbiblio.com/BIBLIO/archive/kopilov_iform/04.aspx#_ftnref3.

А. ЗАБОЛОТНЫЙ
н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ОСОБЕННОСТИ ИССЛЕДОВАНИЯ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ЭКСПЕРТА КАК СУДЕБНОГО ДОКАЗАТЕЛЬСТВА

Задачей государственной судебно-экспертной деятельности является оказание содействия судам, судьям, органам дознания, лицам, производящим дознание, следователям и прокурорам в установлении обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному делу, посредством разрешения вопросов, требующих специальных знаний в области науки, техники, искусства или ремесла.

Статья 79 Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации определяет порядок назначения экспертизы. (1)

При возникновении в процессе рассмотрения дела вопросов, требующих специальных знаний в различных областях науки, техники, искусства, ремесла,

суд назначает экспертизу. Проведение экспертизы может быть поручено судебно-экспертному учреждению, конкретному эксперту или нескольким экспертам.

Каждая из сторон и другие лица, участвующие в деле, вправе представить суду вопросы, подлежащие разрешению при проведении экспертизы. Окончательный круг вопросов, по которым требуется заключение эксперта, определяется судом. Отклонение предложенных вопросов суд обязан мотивировать. (3)

Стороны, другие лица, участвующие в деле, имеют право просить суд назначить проведение экспертизы в конкретном судебно-экспертном учреждении или поручить ее конкретному эксперту; заявлять отвод эксперту; формулировать вопросы для эксперта; знакомиться с определением суда о назначении экспертизы и со сформулированными в нем вопросами; знакомиться с заключением эксперта; ходатайствовать перед судом о назначении повторной, дополнительной, комплексной или комиссионной экспертизы.

При уклонении стороны от участия в экспертизе, непредставлении экспертам необходимых материалов и документов для исследования и в иных случаях, если по обстоятельствам дела и без участия этой стороны экспертизу провести невозможно, суд в зависимости от того, какая сторона уклоняется от экспертизы, а также какое для нее она имеет значение, вправе признать факт, для выяснения которого экспертиза была назначена, установленным или опровергнутым.

Статья 80 ГПК РФ определяет содержание определения суда о назначении экспертизы. В определении о назначении экспертизы суд указывает наименование суда; дату назначения экспертизы; наименования сторон по рассматриваемому делу; наименование экспертизы; факты, для подтверждения или опровержения которых назначается экспертиза; вопросы, поставленные перед экспертом; фамилию, имя и отчество эксперта либо наименование экспертного учреждения, которому поручается проведение экспертизы; представленные эксперту материалы и документы для сравнительного исследования; особые условия обращения с ними при исследовании, если они необходимы; наименование стороны, которая производит оплату экспертизы. (1)

В определении суда также указывается, что за дачу заведомо ложного заключения эксперт предупреждается судом или руководителем судебно-экспертного учреждения, если экспертиза проводится специалистом этого учреждения, об ответственности, предусмотренной Уголовным кодексом Российской Федерации. (3)

Классификация и порядок проведения судебных экспертиз

В гражданском процессе назначаются следующие виды экспертизы.

А) Комплексная экспертиза.

Согласно ст. 82 ГПК РФ, комплексная экспертиза назначается судом, если установление обстоятельств по делу требует одновременного проведения исследований с использованием различных областей знания или с использованием различных научных направлений в пределах одной области знания. (1)

Комплексная экспертиза поручается нескольким экспертам. По результатам проведенных исследований эксперты формулируют общий вывод об обстоятельствах и излагают его в заключении, которое подписывается всеми экспертами.

Эксперты, которые не участвовали в формулировании общего вывода или не согласны с ним, подписывают только свою исследовательскую часть заключения.

Б) Комиссионная экспертиза.

Согласно ст. 83 ГПК РФ, комиссионная экспертиза назначается судом для установления обстоятельств двумя или более экспертами в одной области знания. Эксперты совещаются между собой и, придя к общему выводу, формулируют его и подписывают заключение. Эксперт, не согласный с другим экспертом или другими экспертами, вправе дать отдельное заключение по всем или отдельным вопросам, вызвавшим разногласия. (1)

В) Дополнительная и повторная экспертиза.

Статья 87 ГПК РФ предусматривает проведение дополнительной и повторной экспертизы. (1)

В случаях недостаточной ясности или неполноты заключения эксперта суд может назначить дополнительную экспертизу, поручив ее проведение тому же или другому эксперту.

В связи с возникшими сомнениями в правильности или обоснованности ранее данного заключения, наличием противоречий в заключениях нескольких экспертов суд может назначить по тем же вопросам повторную экспертизу, проведение которой поручается другому эксперту или другим экспертам.

В определении суда о назначении дополнительной или повторной экспертизы должны быть изложены мотивы несогласия суда с ранее данным заключением эксперта или экспертов.

Статья 84 ГПК РФ устанавливает порядок проведения экспертизы.

(1)

Экспертиза проводится экспертами судебно-экспертных учреждений по поручению руководителей этих учреждений или иными экспертами, которым она поручена судом.

Экспертиза проводится в судебном заседании или вне заседания, если это необходимо по характеру исследований либо при невозможности или затруднении доставить материалы или документы для исследования в заседании.

Лица, участвующие в деле, вправе присутствовать при проведении экспертизы, за исключением случаев, если такое присутствие может помешать исследованию, совещанию экспертов и составлению заключения.

В настоящее время, судебная экспертиза назначается по большому количеству гражданских дел и в большинстве случаев от результатов экспертизы зависит окончательное решение суда по делу. Вместе с тем, большое количество судебных решений отменяется вышестоящими инстанциями как необоснованные, в связи с тем, что экспертиза судом не назначалась, хотя ее назначение было необходимо для вынесения обоснованного решения, либо назначалась по ходатайства лиц, участвующих в деле, касающиеся проведения этой экспертизы, были судом отклонены. (4)

Заключение эксперта как самостоятельное судебное доказательство

Процессуальный статус эксперта в гражданском процессе

В гражданском процессе действует презумпция "судьи знают право". Поэтому для познания вопросов права экспертиза не может быть назначена. Экспертиза есть средство получения верного знания о фактах, но не нормах права. (4)

Специалисты, обладающие знаниями в области той или иной отрасли науки, искусства, техники, строительства, ремесла, привлекаемые судом для исследования фактических обстоятельств дела, называются судебными экспертами.

Экспертиза-исследование экспертами на научной основе представленных судом объектов с целью извлечения сведений о фактах, имеющих значение для правильного разрешения дела, совершаемое в определенном процессуальном порядке и с соблюдением постановленных в процессуальном законе правил.

Судебным доказательством является не экспертиза как способ исследования, а заключение эксперта (экспертов), сформулированное на основе проведенной экспертизы.

В судопроизводстве по гражданским делам чаще всего назначается судебно-медицинская, судебно-психиатрическая, судебно-товароведческая, криминалистическая экспертиза и некоторые другие.

В зависимости от конкретных обстоятельств письменные и вещественные доказательства в гражданском процессе могут быть подвергнуты следующим криминалистическим экспертизам:

а) судебно-почерковедческой, с помощью которой суд может установить исполнителя рукописных текстов, цифровых записей, подписей;

б) судебно-технической, в результате которой определяется, есть ли исправления или дописки в документе, подвергался ли документ травлению, каков был первоначальный текст, удаленный механическим путем, и т.д.;

в) судебно-трасологической, с помощью которой решаются такие вопросы, как установление (идентификация) объекта по его следам - отображениям, целого по частям и т.д.

С учетом характера экспертного исследования и объема экспертной работы судом (судьей) может быть назначена по делу комиссия экспертов (проводится несколькими экспертами одной специальности) либо комплексная экспертиза (проводится несколькими экспертами разных специальностей).

Экспертиза назначается определением суда или судьи. Экспертиза может быть поручена не только сотрудникам экспертных учреждений, но и специалистам организаций, в функции которых не входит выполнение экспертиз.

Согласно ст. 7 Федерального закона "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации", при производстве судебной экспертизы эксперт независим, он не может находиться в какой-либо зависимости от органа или лица, назначивших судебную экспертизу, сторон и других лиц, заинтересованных в исходе дела. Эксперт дает заключение, основываясь на результатах проведенных исследований в соответствии со своими специальными знаниями.

Не допускается воздействие на эксперта со стороны судов, судей, органов дознания, лиц, производящих дознание, следователей и прокуроров, а также иных государственных органов, организаций, объединений и отдельных лиц в целях получения заключения в пользу кого-либо из участников процесса или в интересах других лиц. (3)

Лица, виновные в оказании воздействия на эксперта, подлежат ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Статья 85 ГПК РФ определяет обязанности и права эксперта.

Эксперт обязан принять к производству порученную ему судом экспертизу и провести полное исследование представленных материалов и документов; дать обоснованное и объективное заключение по поставленным перед ним вопросам и направить его в суд, назначивший экспертизу; явиться по вызову суда для личного участия в судебном заседании и ответить на вопросы, связанные с проведенным исследованием и данным им заключением.

В случае, если поставленные вопросы выходят за пределы специальных знаний эксперта либо материалы и документы непригодны или недостаточны для проведения исследований и дачи заключения, эксперт обязан направить в суд, назначивший экспертизу, мотивированное сообщение в письменной форме о невозможности дать заключение.

Эксперт обеспечивает сохранность представленных ему для исследования материалов и документов и возвращает их в суд вместе с заключением или сообщением о невозможности дать заключение. (4)

Эксперт не вправе самостоятельно собирать материалы для проведения экспертизы; вступать в личные контакты с участниками процесса, если это ставит под сомнение его незаинтересованность в исходе дела; разглашать сведения, которые стали ему известны в связи с проведением экспертизы, или сообщать кому-либо о результатах экспертизы, за исключением суда, ее назначившего.

Эксперт, поскольку это необходимо для дачи заключения, имеет право знакомиться с материалами дела, относящимися к предмету экспертизы; просить суд о предоставлении ему дополнительных материалов и документов для исследования; задавать в судебном заседании вопросы лицам, участвующим в деле, и свидетелям; ходатайствовать о привлечении к проведению экспертизы других экспертов. (4)

Эксперт проводит исследования объективно, на строго научной и практической основе, в пределах соответствующей специальности, всесторонне и в полном объеме.

Заключение эксперта должно основываться на положениях, дающих возможность проверить обоснованность и достоверность сделанных выводов на базе общепринятых научных и практических данных.

Эксперт не может участвовать в рассмотрении дела и подлежит отводу, если он лично, прямо или косвенно, заинтересован в исходе дела или имеются иные обстоятельства, вызывающие сомнение в его беспристрастности. (3)

Итак, необходимый элемент экспертизы - исследование. Если эксперт сообщает суду определенные сведения из какой-либо области знания без соответ-

ствующего исследования, то данное им заключение не является экспертным, а представляет собой только научную справку.

Окончательное определение задания (круга вопросов) эксперту принадлежит суду. Суд рассматривает все вопросы, представленные лицами, участвующими в деле; исключает из них те, которые не относятся к делу или выходят за пределы компетенции эксперта, формирует вопросы по своей инициативе.

Как разъяснил Пленум Верховного Суда СССР в Постановлении N 10 от 1 декабря 1983 г. "О применении процессуального законодательства при рассмотрении гражданских дел в суде первой инстанции", в определении о назначении экспертизы должно быть указано, какие вопросы, представленные лицами, участвующими в деле, и их представителями, отклонены, каковы мотивы их отклонения (п. 11).

Вопросы, предлагаемые эксперту, должны быть определенными и конкретными, а перечень их - полным.

Объекты, представляемые на экспертизу, должны быть пригодными для экспертного исследования.

Успешность экспертного исследования во многом зависит от качества сравнительных материалов, представляемых на экспертизу. В зависимости от времени и условий образования сравнительные материалы подразделяются на свободные (образцы, изготовленные вне связи с данным делом) и экспериментальные (образцы, полученные в установленном порядке в связи с данным делом). К свободным и экспериментальным образцам предъявляются такие требования, как сравнимость и неизменяемость. Они должны представляться эксперту в нужном для исследования количестве.

Определение суда (судьи) о назначении экспертизы состоит из трех частей: вводной, описательной и резолютивной.

В вводной части указываются дата и место вынесения определения, наименование суда, его состав, номер дела, по которому назначена экспертиза, наименование сторон, предмет спора.

В описательной части кратко излагаются обстоятельства рассматриваемого дела, основания назначения экспертизы, а также другие сведения, необходимые для ее производства.

В резолютивной части формулируется решение суда (судьи) о назначении экспертизы, называется ее вид, приводится наименование учреждения, в котором она должна быть проведена. Здесь же приводится перечень вопросов, под-

лежащих разрешению экспертом, и перечисляются материалы, представляемые в распоряжение эксперта.

Суд не вправе заменить определение о назначении экспертизы другим документом, не предусмотренным законом: сопроводительным письмом, списком вопросов эксперту и т.д.

Эксперты относятся к той группе участников процесса, которые содействуют осуществлению правосудия. Учитывая важность проведения экспертизы, основанной на профессиональных знаниях лица, которому доверено ее проведение, помимо оснований для отвода, предусмотренных законом, устанавливаются и дополнительные основания для отвода эксперта, которые обусловлены спецификой его процессуального положения.

Поскольку заключение эксперта может существенно повлиять на исход дела, то зависимость эксперта (служебная или иная, в том числе и наличие родственных отношений) от кого-либо из лиц, участвующих в деле, служит основанием для его отвода так же, как и других участников процесса.

Заинтересованность эксперта в исходе дела может проявиться и в том случае, если он был привлечен в качестве ревизора, а материалы ревизии, которую он проводил, послужили основанием для предъявления иска по данному делу.

Основанием к отводу эксперта может служить и такое обстоятельство, как некомпетентность эксперта. Оно требует определенного подхода для решения вопроса об отводе эксперта по этому основанию. Необходимая осторожность требуется для того, чтобы заведомо не опорочить граждан, назначенных экспертами, еще до того, как они дали заключение по делу. Поэтому должны учитываться профессиональные знания лица, назначенного экспертом, и его способность дать заключение по конкретному делу.

Итак, эксперт подлежит отводу по основаниям предусмотренным в законе. Отклонение от этих правил может привести к отмене решения суда. В частности, эксперт подлежит отводу, если обнаружится его некомпетентность, а также, если он находится в служебной или иной зависимости от лиц, участвующих в деле. (4)

Так П. обратился в суд с жалобой, которой оспаривал диагноз психического заболевания, поставленный ему специалистами Ивановской областной психиатрической больницы "Богородское". Решением Советского народного суда г. Иванова П. в удовлетворении жалобы было отказано. Протест, направленный в городской суд не был удовлетворен. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ от 08.09.1994 протест удовлетворила. Основа-

нием к удовлетворению протеста послужили в частности нарушения правил проведения судебно-психиатрической экспертизы, В материалах дела два заключения судебно-психиатрической экспертизы: амбулаторной и стационарной. Обе экспертизы проводились экспертами больницы "Богородское" практически в одном составе, что недопустимо для повторной экспертизы. Кроме того, экспертиза проводилась сотрудниками больницы, диагноз поставленные П. в этой больнице оспаривался, что также вызывает серьезные возражения. Все это вместе с другими упущениями суда при разбирательстве дела послужило основанием для удовлетворения протеста. (3)

Законом предусмотрено право, каждого лица, участвующего в деле предоставить суду вопросы, которые должны быть разъяснены экспертом. В законе предусмотрены случаи, когда привлечение экспертов к участию в деле является обязательным. В частности для вынесения решения о признании гражданина недееспособным при наличии достаточных данных о его душевной болезни или слабоумии обязательным является назначение судебно-психиатрической экспертизы. При этом суд должен поставить перед экспертами следующие вопросы:

1. Страдает ли лицо психическим заболеванием и каким конкретно;
2. Отдает ли данное лицо отчет в своих действиях и руководит ли ими.

Вывод же о том, является ли лицо недееспособным делает только суд, основывая свой вывод на всех имеющихся в деле доказательствах.

В постановлении Пленуме Верховного Суда РСФСР "О подготовке гражданских дел к судебное разбирательству" указано, что во всех случаях, когда дело подлежит разрешению в зависимости от психического состояния лица в момент совершения им определенного действия должна быть назначена судебно-психиатрическая экспертиза. (5)

Назначение экспертизы производится путем вынесения: определения суда, в котором указываются: фамилия, имя, отчество эксперта /или наименование экспертного учреждения/; вопросы, поставленные перед экспертом; материалы /объекты/, предоставленные эксперту;

место проведения экспертизы /в суде, вне суда - амбулаторно или стационарно/. (4)

В настоящее время, судебная экспертиза назначается по большому количеству гражданских дел и в большинстве случаев от результатов экспертизы зависит окончательное решение суда по делу. Вместе с тем, большое количество судебных решений отменяется вышестоящими инстанциями как необоснованные, в связи с тем, что экспертиза судом не назначалась, хотя ее назначение

было необходимо для вынесения обоснованного решения, либо назначалась по ходатайства лиц, участвующих в деле, касающиеся проведения этой экспертизы, были судом отклонены.

Для выполнения своих обязанностей эксперт нацелен необходимыми процессуальными правами: имеет право знакомится с материалами дела. участвовать в судебное разбирательстве, просить суд о предоставлении ему дополнительных материалов.

Эксперт, как субъект процессуального правоотношения несет процессуальные обязанности. Он обязан провести исследование и представить обоснованное заключение по вопросам, поставленным перед ним судом.

Фактические данные, остановленные в заключении эксперта, проверяются и оцениваются судом, как и всякое другое доказательство по делу.

Среди перечисленных средств доказывания не упоминаются заключения специалистов. В то же время суды привлекают для дачи разъяснений по вопросам, не требующим проведения экспертизы, например, педагогов при допросе несовершеннолетних свидетелей, технических инспекторов профсоюзов. (4)

Правовое положение специалистов не урегулировано процессуальным законом. Поэтому одни суды допрашивают их как свидетелей, другие - как экспертов.

Кроме того, что эксперт дает заключение в результате специального исследования, а специалист не проводит такового, нельзя указать дополнительные отличающие эксперта от специалиста признаки. Если специалист не проводит специального исследования, то каким образом можно гарантировать точность его заключения. По отношению к специалисту нельзя установить ответственность за высказывание заведомо ложных суждений. Уголовной ответственности специалистов за высказывание ложных суждений не предусмотрено в новом Уголовном Кодексе РФ.

Таким образом, специалиста нельзя считать источником судебных доказательств.

Он может привлекаться судом в качестве консультанта для выражения мнения, для оказания технической помощи в исследовании доказательств, в оценке стоимости имущества, для проведения, отдельных процессуальных действий.

Заключение эксперта как судебное доказательство

Итогом судебной экспертизы является заключение эксперта, которое закон относит к числу самостоятельных судебных доказательств. Вопрос о сущности заключения эксперта в юридической литературе долгое время оставался

спорным. Высказывалось мнение, что его содержанием является объяснение обстоятельств, уже известных суду. Другие полагали, что сущность заключения следует искать в установлении и обосновании новых фактов выявленных в ходе исследования. Ю.М. Жуков даже считал, что экспертное заключение не имеет единой природы, которая зависит от характера исследования. В гражданско-процессуальной доктрине распространен взгляд, согласно которому доказательственное значение имеют как выводы эксперта, так и те факты, которые были установлены им в ходе специального исследования.

Заключение эксперта имеет определенную структуру. В нем отражаются: выявленные в ходе исследования факты специальной природы /медицинский, технический и пр. - в зависимости от сферы применяемых знаний/; примененная экспертом методика /с обоснованием ее выбора/; научное обоснование /научные положения, объясняющие сущность установленных экспертом фактов/; выводы. Соответственно в литературе принято выделять фактическое основание выводов эксперта /в этой роли выступают выявленные в ходе исследования факты/ и научное основание выводов /научные положения /.

Традиционно в заключении выделяют три составные части вводную, исследовательскую и выводы. Во вводной части излагается информация, позволяющая индивидуализировать проведенное исследование. Исследовательская часть посвящена изложению процесса исследования. Здесь эксперт указывает методики, им примененные; при необходимости аргументирует их выбор; излагает условия применения специальных методов; этапы исследования. Выводы представляют собой самостоятельную часть заключения. Именно здесь эксперт формулирует ответы на поставленные в определении суда вопросы. Выводы эксперта определяют доказательственную силу его заключения.

Весьма важным для практики является вопрос об определении доказательственной силы сведения, содержащихся в выводах эксперта, так как характер выводов эксперта может быть различным. Традиционно выделяются категорические и вероятные заключения эксперта. Некоторые авторы выделяют так же заключение эксперта о невозможности ответить на поставленные вопросы при представленных исходных данных - условное и безусловное и т.д. (3)

Категорическое заключение эксперта, безусловно, играет силу судебного доказательства, если оно принято в качестве такового судом. Вопрос же о доказательственной, значимости вероятного заключения до настоящего времени остается спорным. Ф.Н. Фаткулин, например, не придает никакого доказательственного значения вероятным заключениям; другие /как Треушников/ полагают, что прямым доказательством вероятное заключение быть не может, а поэтому

судебное решение не может быть обосновано вероятным заключением эксперта, однако сведения о фактах, изложенные в описательной части вероятного заключения эксперта, могут быть использованы в качестве косвенных доказательств, например, установленные факты наличия совпадающих и различающихся признаков письма. (4)

Статья 86 ГПК РФ рассматривает порядок заключения эксперта как судебного доказательства. (1)

Эксперт дает заключение в письменной форме.

Заключение эксперта должно содержать подробное описание проведенного исследования, сделанные в результате его выводы и ответы на поставленные судом вопросы. В случае, если эксперт при проведении экспертизы установит имеющие значение для рассмотрения и разрешения дела обстоятельства, по поводу которых ему не были поставлены вопросы, он вправе включить выводы об этих обстоятельствах в свое заключение.

Заключение эксперта для суда необязательно и оценивается судом по правилам, установленным в статье 67 ГПК РФ. Несогласие суда с заключением должно быть мотивировано в решении или определении суда. (1)

На время проведения экспертизы производство по делу может быть приостановлено.

Эксперт, как содействующий осуществлению правосудия субъект процесса, по своему процессуальному статусу не вправе давать или предопределять правовую оценку выявленных им обстоятельств. Безусловно, эксперт дает профессиональную оценку установленных им в ходе специального исследования актов, но такая оценка есть результат применения специальных знаний, в которых эксперт является специалистом; юридическими категориями он не оперирует.

Эксперта /или экспертов/ назначает суд. Однако, это вовсе не исключает инициативы участвующих в деле лиц: стороны, их представители, иные заинтересованные лица могут ходатайствовать перед судом о назначении в качестве эксперта конкретного лица по их выбору. Но окончательное решение о выборе эксперта принадлежит суду. (3)

Особенности исследования заключения эксперта как судебного доказательства

Особенность исследования заключения эксперта по сравнению со способами исследования других личных доказательств состоит в следующем: неявка в судебное заседание истца, ответчика, третьего лица или свидетеля делает, как правило, невозможным исследование их объяснений или показаний. Специфика

объяснений сторон (третьих лиц) и показаний свидетелей состоит в том, что они как доказательства окончательно формируются лишь в судебном заседании, так как воспроизведение сторонами или свидетелями известных им сведений в суде есть завершающий этап процесса формирования доказательств. Лишь в исключительных случаях эти доказательства окончательно формируются до судебного разбирательства дела: если объяснения и показания даны в порядке обеспечения доказательства, в порядке выполнения другим судом судебной поручения, если свидетель допрошен в судебном заседании при отложении разбирательства по делу (ст. 162 ГПК), если свидетель был допрошен в месте своего пребывания ввиду невозможности явки в судебное заседание по болезни, старости и т.п. (ч. 4 ст. 62 ГПК). В указанных исключительных случаях исследование доказательств производится путем оглашения объяснений показаний, зафиксированных в соответствующих протоколах. (1)

Иной характер имеет заключение эксперта. Эксперт всегда дает свое заключение в письменной форме (ст. 77 ГПК). Изложение выводов эксперта в его письменном заключении завершает процесс формирования заключения эксперта как доказательства. Значит, заключение эксперта, как правило, формируется до исследования его, в то время как объяснения сторон (третьих лиц) и показания свидетелей окончательно формируются как доказательства во время их исследования судом, в ходе судебного разбирательства дела. Рассмотренное различие обуславливает то, что заключение эксперта может быть предметом исследования его судом в случае, когда эксперт не присутствует в зале судебного заседания. Естественно, в таком случае неприменим допрос эксперта как способ исследования его заключения, а порядок исследования имеющегося в деле письменного заключения эксперта ничем не отличается от способов исследования письменных доказательств. (1)

Следует, конечно, заметить, что и в этом случае письменное заключение эксперта не становится письменным (а значит, предметным, а не личным) доказательством. Письменное доказательство не может быть дополнено или уточнено в процессе его исследования. Напротив, если суд признает необходимым допрос эксперта, он примет меры, обеспечивающие возможность использования такого способа исследования, обеспечит явку эксперта в судебное заседание. Даже если по каким-то исключительным причинам это окажется невозможным (например, эксперт тяжело заболел или умер), заключение эксперта может быть уточнено или дополнено путем назначения дополнительной экспертизы (ч. 1 ст. 181 ГПК РФ). (3)

Литература:

1. Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации от 05 ноября 2011 г. №138-ФЗ
2. Федеральный закон от 31 мая 2001 г. N 73-ФЗ "О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации"
3. Воронин Ю.Н. Гражданско-процессуальное право. Учебник. М., 2010.
4. Калинова Л.Г. Гражданский процесс: Конспект лекций. М., 2003.
5. Гончаренко В.И. и др. Экспертизы в судебной практике. Киев, 1987.

А. ЗУЕВ
н.р. И.В. АНАНЕНКО

СУДЬБА ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПРИ РЕОРГАНИЗАЦИИ ЮРИДИЧЕСКОГО ЛИЦА

Впервые институт реорганизации упоминался в книге пятой проекта Гражданского уложения, где в главе «Акционерное товарищество» был закреплен такой способ реорганизации как слияние. Становление института реорганизации юридического лица занимало достаточно продолжительный период и, несмотря на принятие ГК РФ и ряда специальных законов «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О государственных муниципальных и унитарных предприятиях», его формирование еще не завершено.

Многие авторы (М.И.Брагинский, Е.А.Суханов, М.В.Телюкина), исследуя правовую природу реорганизации, отождествляют данный процесс с прекращением юридического лица. Необходимо подчеркнуть, что отождествление реорганизации и ликвидации не является вполне оправданным. Во всех случаях реорганизации, за исключением выделения, прекращается деятельность, по крайней мере, одного юридического лица. Однако его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным юридическим лицам в порядке правопреемства. Правопреемство происходит и при выделении из состава одного или нескольких юридических лиц, когда к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом. Поэтому правопреемство и является принципиальным отличием реорганизации от ликвидации юридического лица. При ликвидации преемства в правах и обязанностях юридического лица не возникает, поскольку они, как и их субъект подлежат прекращению.(1)

Следует согласиться с определением понятия «реорганизации» как прекращения либо изменения организационно-правовой формы юридического лица с переходом в порядке правопреемства его прав и обязанностей к другим лицам.

Особое внимание уделяется преобразованию как самостоятельному правовому институту, не являющемуся реорганизацией и заключающемуся в изменении организационно-правовой формы одного и того же юридического лица. В литературе отмечается, что при преобразовании не происходит изменения субъектного состава в правоотношении. Как следствие – не происходит перехода прав и обязанностей от одного субъекта к другому. Отсутствует также отличительная особенность, характерная для реорганизации, а именно: не прекращаются прежние и не создаются новые юридические лица.

Вопрос о понятии и сущности правопреемства не является новым в теории права и неоднократно исследовался многими авторами (М.М. Агарков, Б.Б. Черепахин, В.А. Белов, В.П. Грибанов). При этом применительно к реорганизации речь идет об универсальном правопреемстве. Следует отметить, что универсальное правопреемство имеет место при всех формах реорганизации, кроме выделения. Связано это, прежде всего, с тем, что при слиянии, присоединении, разделении и преобразовании юридическое лицо прекращает свое существование, а его место во всех правоотношениях занимает правопреемник. Выделение отличается от остальных форм реорганизации продолжением функционирования реорганизованного юридического лица. При выделении образуется одно или несколько юридических лиц – правопреемников. Само реорганизованное юридическое лицо продолжает существовать и сохраняет за собой часть прав и обязанностей, в отношении которых правопреемство не возникает, что характерно для сингулярного правопреемства.

Изучение основных положений о правопреемстве, содержащихся в юридической литературе, позволило сделать следующий вывод. При определении понятия «правопреемство» не всегда уделяется внимание вопросу об изменении субъектного состава в правоотношении. Правопреемство отражает изменение субъектного состава, происходящее на основании определенного юридического факта или юридического состава (принятие решения о реорганизации, утверждение передаточного акта или разделительного баланса). Именно изменение субъектного состава в правоотношении влечет за собой переход к новому субъекту прав и обязанностей. По мнению диссертанта, правопреемство следует определять как перемену лиц в правоотношении (изменение субъектного состава), влекущее за собой переход к новому субъекту прав и обязанностей.(2)

Имущество (права на имущество), указанное в передаточном акте (разделительном балансе), может не всегда соответствовать активам, которые должны быть отражены в бухгалтерском балансе организации. В связи с чем, было бы неправильным составлять передаточный акт (разделительный баланс) только на основании данных бухгалтерского учета. Указанные документы должны составляться в соответствии с требованиями гражданского законодательства с использованием при этом данных бухгалтерского учета.

Кроме того, передаточный акт (разделительный баланс) являются документами, фиксирующими правопреемство по обязательствам реорганизуемых юридических лиц. Анализ действующих нормативно-правовых актов выявил необходимость законодательного закрепления требований к документам, оформляющим правопреемство. В частности, в передаточном акте (разделительном балансе) должны содержаться сведения обо всех обязательствах долгового характера, а также всех правах требования, передаваемых реорганизуемым юридическим лицом своему правопреемнику, с обязательным указанием (подробной балансовой расшифровкой) числящихся по каждому кредитору и должнику денежных сумм. Следует также допустить возможность обжалования передаточного акта (разделительного баланса) в судебном порядке.

Литература

1. Телюкина М.В. «Реорганизация, как способ прекращения деятельности юридических лиц» Законодательство. 2011. №1. С. 28

2. Ларина Н.В. Практические аспекты реорганизации юридических лиц. //Право и экономика.2009. №8.С.19.

В. КАРАГОЗЬЯН
н.р. Л.И. САВЧЕНКО

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА ЭВТАНАЗИИ В ЗАРУБЕЖНОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

В последние годы во всём цивилизованном мире проходит широкая дискуссия об эвтаназии. Актуальным остается вопрос о необходимости всестороннего осмысления сути проблемы, которая раньше почти не освещалась ни в средствах массовой информации, ни в специальной литературе для врачей, юристов, социологов и других специалистов, к деятельности которых эвтаназия может иметь прямое отношение. Законодательства практически всех стран мира солидарны в том, что с правовой точки зрения эвтаназия недопустима. Эвта-

назия, или легкая смерть, при соблюдении весьма строгих правил законодательно разрешена в Нидерландах, Бельгии, Люксембурге и штате Орегон (США). В законодательном порядке эта проблема рассматривается в Великобритании и других странах.

В Нидерландах впервые вопрос о легализации умерщвления безнадежных больных из милосердия начали рассматривать в 1970-е гг. В 1993 г. здесь был издан специальный список из 12 обязательных пунктов, который и был положен в основу закона об эвтаназии. Закон официально вступил в силу 1 апреля 2002 г. Таким образом, Нидерланды стали первой в мире страной, законодательно закрепившей за смертельно больными пациентами право на эвтаназию. Согласно закону, смертельная процедура может быть применена к больным не моложе 12 лет и осуществлена только по требованию пациента, если будет доказано, что его страдания невыносимы, болезнь неизлечима, и врачи не могут ничем помочь. При этом обязательно требуется повторное согласие самого пациента. Решение уполномочены выносить как минимум два врача, а в случае сомнения дело будет рассматриваться прокуратурой. Врачи также подпадают под контроль специальных комиссий из экспертов по медицине, праву и этике.

В 2002 году эвтаназия была легализована в Бельгии. В феврале 2008 г. эвтаназия была законодательно одобрена парламентом Люксембурга. Применение эвтаназии было разрешено для смертельно больных людей только в том случае, если они неоднократно просят лишить их жизни, а согласие на это дают два врача и комиссия экспертов.

Впервые в России вопрос об эвтаназии был рассмотрен в Основах законодательства об охране здоровья граждан от 22.07.1993 (данный документ утратил силу с 01.01.2012 г.). В ст. 45 Основ на врачей возлагалась обязанность воздержаться от каких-либо действий по осуществлению эвтаназии. Лицо, которое сознательно побуждало больного к эвтаназии и (или) осуществляло эвтаназию, несло уголовную ответственность в соответствии со ст. 105 УК РФ. Причем в этой же ст. 45 Основ давалось определение эвтаназии, под которой понималось удовлетворение просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо действиями или средствами, в том числе прекращением искусственных мер по поддержанию жизни.

С отменой Основ был введен в действие новый федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в РФ» от 21.11.2011 г. № 323-ФЗ, который также в ст. 45 вводит запрет на применение эвтаназии, то есть на ускорение по просьбе пациента его смерти какими-либо действиями (бездействием) или

средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента.

Законодательство различных стран разграничивает следующие понятия, близкие, но не идентичные друг другу:

- эвтаназия как лёгкая безмятежная смерть, наступившая естественным путём или с помощью специальных мер;

- добровольная эвтаназия - вызывание у страдающего больного лёгкой и безмятежной смерти по осмысленному требованию больного с помощью различных медикаментозных и иных средств;

- принудительная эвтаназия - вызывание лёгкой и безмятежной смерти у человека не по его требованию, а по решению родственников, общества и его законодательных институтов;

- пассивная эвтаназия - разновидность добровольной или принудительной эвтаназии, когда прекращение необходимой поддерживающей терапии влечёт за собой смерть;

- активная эвтаназия - разновидность добровольной или принудительной эвтаназии, когда смерть вызывают применением специальных средств.

В случае признания эвтаназии, а так же для ее легализации особенно важно рассмотрение проблем связанных с принудительной эвтаназией, то есть лёгкой смерти, наступившей против воли умершего, потому, что те, кто прекращали его жизнь, считали это целесообразным и милосердным. К такому виду эвтаназии, применяющейся не только без согласия человека, но и часто тайком от него, относятся прекращение жизни неизлечимых и психически больных людей, уничтожение новорождённых с уродствами, прекращение реанимационных мероприятий у больных, у которых погибли высшие функции центральной нервной системы и т.п.

Под добровольной эвтаназией, или эвтаназией по требованию самого больного подразумевается, что лицо находится в состоянии, позволяющем адекватно принимать решения на основании своей воли и в своих интересах для того, чтобы избавиться от страданий, и он сам просит помощи в осуществлении его желания. Добровольная эвтаназия имеет множество подвидов, объединяемых главным условием - способностью самостоятельного выражения просьбы о смерти в связи со страданием, его тела и духа.

В США, как и в некоторых других странах, проводились референдумы, чтобы выявить мнения населения о врачебном участии в выполнении больными самоубийства. В конце 1996 г. 20 различных штатов США обратились в Вер-

ховный суд США с просьбой отказать в легализации этого действия, хотя некоторые штаты поддерживали его в законодательстве.

Первым штатом, в котором 4 ноября 1994 г. была узаконена помощь врачей для выполнения самоубийства стал штат Орегон. Суть этого закона «О достойной смерти в штате Орегон» (Oregon Death with Dignity Act) заключалась в следующем. В преамбуле закона подчёркивается, что «больные имеют законное право требовать и получить от врача лекарство, обеспечивающее гуманную и достойную смерть».

В Законе оговорены важные детали, которые могут быть систематизированы следующим образом:

- требовать от врача выписать рецепт на лекарство, чтобы умереть, может только взрослый компетентный больной, находящийся в терминальной стадии болезни. Под терминальной стадией подразумевается, что «смерть неизбежно наступит от этого заболевания в пределах 6 месяцев, независимо от лечебных действий или бездействия»;

- требование рецепта должно быть в первый раз письменным, удостоверенным двумя свидетелями, из которых, по крайней мере, один не должен быть родственником, наследником или работником учреждения, где больной лечится или получает уход.

Через 15 дней после письменного обращения больной должен устно подтвердить свою просьбу. Рецепт может быть выписан лишь по истечении 48 часов после устной просьбы. Больному должно быть рекомендовано, поставить в известность свою семью, и он должен быть информирован о том, что его просьба может быть отменена им в любой момент.

Врач должен быть уверен, что больной имеет полную информацию:

- о диагнозе, прогнозе и возможных лечебных альтернативах;
- о существовании хосписов;
- о современных методах ликвидации боли.

Больной обязательно должен быть осмотрен и консультирован другим врачом, который обязан убедиться, что больной требует смертельного лекарства, будучи полностью информированным, и что ему не требуется помощь психиатра.

Лишь после соблюдения этих формальностей врач может выписать и передать больному рецепт с лекарством, которое вызовет смерть больного.

Закон не относится к активной эвтаназии, милосердному убийству и инъекции средства, вызывающего смерть. В нём рассматривается лишь проглатыва-

вание смертельного средства, делающееся самим больным. Поэтому закон запрещает врачам самим вводить выписанное ими лекарство.

Больные, находящиеся не в терминальной стадии неизлечимой болезни или не страдающие от неё, например, больные с болезнью Альцгеймера, боковым амиотрофическим склерозом и т.п., не являются субъектами этого Закона. Родственники и другие представители закона не могут заменять больного в просьбе о выписке смертельного лекарства.

Данный закон распространяется только на местных жителей штата Орегон, хотя в нём не оговаривается, как это можно установить.

Выписка рецепта на лекарство для самоубийства не может быть первичным врачебным действием, она осуществляется только после того, как исчерпаны все медицинские возможности устранить страдания больного.

Закон обеспечивает защиту врачей, сестёр, фармацевтов и учреждений, относящихся к выписке, приготовлению, выдаче и советам по приёму смертельного лекарства больным, если соблюдены перечисленные пункты закона.

Активная эвтаназия разрешена только в Нидерландах и в Северных территориях Австралии. Что же касается пассивной эвтаназии, то есть отказа от начала или прекращения жизнеспасающих мер, то она разрешена во многих странах - в Канаде, США, и других странах.

Простым вариантом пассивной эвтаназии является отказ от реанимации по религиозным, клиническим или социальным мотивам.

Отказ начать жизнеспасающие меры или их прекращение требуют письменного оформления самим больным способным выразить свою волю самостоятельно, или его представителями, причём в некоторых странах решение представителей больного в этом вопросе считается недействительным.

Решение, как правило, согласуется с этическим комитетом, но в редких случаях принимается и медицинскими работниками, исходя из так называемых «высших интересов больного», а также в виду очевидной бесполезности терапии. Когда желания больного и мнение специалистов расходятся, окончательное решение принимает суд. Мнение администрации, авторитетных консультантов, этического комитета учитывается судом, но не является для него обязательным.

В ряде стран по отношению к эвтаназии имеют место законодательные послабления. Так в Швейцарии и Германии эвтаназия в принципе запрещена, но если человек помог другому уйти из жизни, не имея собственной выгоды, он не может быть осужден. В Швейцарии смертельно больным пациентам, страдающим от сильной боли, врач может выписать «последний рецепт», который

по поручению больного получает Общество эвтаназии, под опекой которого на основании личного обращения находится неизлечимо больной пациент. Такое либеральное законодательство стало причиной нового направления «туризма»: жители других стран Европы отвозят своих тяжелобольных родственников в швейцарские клиники, чтобы те смогли «легко умереть».

В ноябре 2004 года закон об эвтаназии одобрил Сенат Франции. Этот акт был разработан французской ассоциацией врачей. Закон предусматривает, что в тех случаях, когда принимаемые меры лечения становятся «бесполезными, непропорциональными либо не имеющими другого эффекта, кроме искусственного продления жизни», они «могут быть сокращены либо прекращены». В документе особо оговаривается то, что решение об эвтаназии больного пациента, находящегося без сознания, могут принять его близкие родственники или доверенное лицо. А если пациент несовершеннолетний, то такое решение должно приниматься коллегиально, медицинским консилиумом. Принятию подобного решения во многом способствовала дискуссия, развернувшаяся во Франции вскоре после смерти в 2003 году 22-летнего Винсена Юмбера. Он был парализован после автомобильной аварии и с помощью матери написал книгу «Я требую права на смерть». В ней он рассказал, насколько невыносима его жизнь и что он хочет умереть. В итоге мать Юмбера ввела сыну смертельную дозу наркотика. А перед этим прошение об эвтаназии семьи молодого человека президенту Франции Жаку Шираку осталось без ответа. В итоге мать Винсена Юмбера Лилию арестовали за убийство, но вскоре отпустили.

Несмотря на отсутствие закона, а также на запрет любой возможной эвтаназии, реально она уже действует в Великобритании. Для этого создан был необходимый прецедент, позволяющий всем желающим добиться своего. Высший суд Королевства удовлетворил требование 43-летней женщины об отключении аппаратов искусственного дыхания, поддерживающих ее жизнь на протяжении года. В 2006 году лордом Джоффом был предложен законопроект о содействии в смерти неизлечимо больным.

В штате Калифорния (США) принят закон «О праве на смерть», позволяющий хронически больным людям отказаться от искусственных средств поддержания жизни после подписания завещания при двух свидетелях. 23 штатами США в настоящее время узаконен документ «Воля при жизни», в котором человек сам определяет меру помощи, которую хотел бы получить при возможном безнадежном состоянии. По мнению американских специалистов, этот документ в скором будущем признают все штаты.

Приведенные аргументы доказывают необходимость разрешения эвтаназии, но только в исключительных случаях и при наличии и соблюдении следующих условий: сознательной и устойчивой просьбы больного; невозможности облегчить страдания больного известными средствами; точной несомненной доказанности невозможности спасти жизнь, установленной коллегией врачей при обязательном единогласии; предварительного уведомления органа прокуратуры.

Эвтаназия должна быть не просто провозглашена, но и обеспечена дополнительными обязанностями государства, его органов, должностных лиц предоставить пациенту истинную информацию о заболевании, организовать обязательную предварительную консультацию пациента с психотерапевтом, гарантировать безболезненность кончины, обеспечить присутствие работников прокуратуры, родственников и др.).

Сторонником эвтаназии был и известный русский юрист А.Ф. Кони, который полагал, что она допустима с нравственной и юридической точек зрения при наличии: сознательной и устойчивой просьбы больного; невозможности облегчить страдания больного известными способами; точной и несомненной доказанности невозможности спасти жизнь, установленной коллегией врачей при обязательном единогласии; предварительного уведомления прокуратуры.

Противники эвтаназии считают, что ее допущение означало бы насаждение жестокости в нравственном сознании общества и, приводят для подтверждения своей позиции следующие аргументы: большое количество диагнозов ошибочно; в результате развития медицины и фармакологии болезни, которые еще вчера считались абсолютно смертельными, сегодня подвергаются лечению; врач - это помощник человека в сохранении жизни, он призван служить здоровью, но не потворствовать смерти; введение законом эвтаназии приведет к злоупотреблению со стороны врачебного персонала. Разрешение эвтаназии может стать определенным психологическим тормозом для поиска новых, более эффективных средств диагностики и лечения тяжелобольных.

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

В настоящее время наблюдается неверие в законность, в справедливость, в неотвратимость юридической ответственности.

В гл.1 ст. 2 Конституции Российской Федерации провозглашено, что обязанностью государства является признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина. В то же время осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц, гл. 2 ст.17 п.3 Конституции РФ. Несоблюдение указанных норм может повлечь за собой наступление юридической ответственности.(1 с.1, с.4)

Реально работающий механизм юридической ответственности оказывает заметное влияние на воспитание граждан. Необходимо решать дилемму "о возрождении веры граждан в неотвратимость наступления юридической ответственности за правонарушения", причем именно сейчас, когда у государства появились реальные для этого возможности, как финансовые, так и управленческие. Есть только один способ построить правовое государство и гражданское общество - заставить работать те законы, которые у нас уже есть.

В Российской Федерации, строящей правовое государство, юридическая ответственность является также демократическим фактором осуществления социального контроля, охраны и развития общественных отношений, важной мерой защиты интересов личности, общества и государства.

Юридическую ответственность называют одной из разновидностей ответственности социальной, и на это имеются все основания: во-первых, человек живёт и развивается в социуме, рядом с такими же людьми, как и он. Соответственно, на него распространяются все те виды ответственности, которыми ограничены в своих поступках другие члены общества. Одним из таких видов ответственности является ответственность правовая. Но так как существует ряд специфических признаков, присущих только ей, место юридической ответственности в иерархии института ответственности в целом является наиболее значимым.

Сегодня одни учёные видят сущность юридической ответственности в применении к правонарушителю определённых санкций, другие - в претерпевании правонарушителем каких-либо социальных "неудобств", неблагоприят-

ных последствий. Некоторые считают, что это особое правоохранительное отношение между государством и лицом, совершившим противоправное деяние, в рамках которого они ведут себя соответственно: государство, таким образом, выступает в роли субъекта, восстанавливающего нарушенное право. С иной точки зрения юридическую ответственность сводят исключительно к наказанию виновного субъекта, лишению его тех или иных благ.(2, с.630)

Основаниями ответственности являются те обстоятельства, наличие которых делает ответственность возможной или необходимой, а отсутствие исключает её. Проблема оснований юридической ответственности носит не только и не столько нравственный и правовой характер, сколько имеет общественное и политическое значение, так как тесно связан с положением личности в данной политической системе общества, а также с состоянием законности.

В настоящее время активно идёт разработка проблемы оснований ответственности в гражданском, конституционном, административном и иных отраслях права. По данному вопросу только за последнее десятилетие XX века появилось достаточно большое количество литературы. Тем не менее, вопрос об основаниях ответственности остаётся наиболее разработанным в уголовном праве. Проблема уголовной ответственности остается, пожалуй, самой острой и дискуссионной темой уголовной юриспруденции. Пионтковский А.А. писал: «Всё уголовное право и уголовный процесс занимают различные стороны решения вопроса об уголовной ответственности. Тем не менее, само понятие уголовной ответственности оказалось недостаточно изученным в теории уголовного права»(3). Данный тезис до сегодняшнего дня не утратил своего значения. Причина такого положения заключается, во-первых, в том, что данный вопрос разрабатывается ещё с советских времён и не претерпевает особо контрастных изменений даже в связи с реформированием уголовного законодательства. Во-вторых, чаще всего именно в уголовном праве неясность, нечёткость, неполнота решения вопроса об основаниях ответственности может повлечь весьма серьёзные последствия, устранить которые бывает можно далеко не всегда.

В процессе осуществления ответственности могут применяться предусмотренные законодательством принудительные меры, обеспечивающие производство по делу о правонарушении - меры обеспечения доказательств (обыски, выемки и др.), а также меры пресечения (отстранение от работы, задержание, содержание под стражей и др.). Эти принудительные меры носят вспомогательный характер. Их применение зависит от тяжести правонарушения, но не содержит его и итоговой правовой оценки (их применением не исчерпывается и

не решается вопрос об ответственности за правонарушение); при применении санкции они поглощаются назначенным наказанием, взысканием, принудительным исполнением.

Если общественно опасное деяние совершено в состоянии невменяемости, или лицо, его совершившее, заболело душевной болезнью, лишающей его возможности контролировать себя и отдать отчёт в своих действиях или руководить ими (шизофрения, паранойя в разных формах, в том числе такой феномен, как раздвоение личности, галлюцинации слуховые, зрительные, тактильные - иные патологические состояния задают немало загадок врачам и юристам при определении, каким же было поведение и что надо делать с тем или иным субъектом права, если налицо нарушение правовых требований, правовых предписаний), суд может применить принудительные меры медицинского характера, не являющиеся ответственностью (помещение правонарушителя в психиатрическую больницу, лечебницу, клинику общего или специального типа).

Следующим видом ответственности является - административная ответственность. Административная ответственность является наиболее распространенным и востребованным видом юридической ответственности. Этот институт активно участвует в обеспечении стабильности общественной жизни и повышении гарантий защищенности прав граждан и тем самым приобретает значимость эффективного правового способа воздействия на общественные отношения. Она наступает за совершённое деяние, которое не признаётся общественно-опасным, чаще всего это нарушение общеобязательных правил поведения в общественных местах.

Меры этой ответственности более мягкие, нежели уголовной (предупреждение, штраф, лишение прав управления транспортным средством, конфискация предмета нарушения), и не влекут за собой судимости, а применяются они органами государственных инспекций, милицией, ГИБДД, местными административными комиссиями и некоторыми другими органами, которым нарушитель по службе не подчинён.

Недостатком современных исследований административной ответственности, на наш взгляд, следует признать отсутствие единой концепции данного института. Как правило, анализируются отдельные стороны административной ответственности с различной степенью их детализации. Но не менее важным являются представления о том, как эти элементы взаимодействуют между собой, образуя единое функционирование института административной ответственности. Необходим системный подход, который позволит комплексно взгля-

нуть не только на проблемы, но и пути совершенствования административной ответственности.

Гражданско-правовая ответственность вытекает из нарушения имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций; применяется как и к физическим, так и к юридическим лицам и наступает за нарушение договоров и по обязательствам из причинения вреда. Выражается она в таких мерах, как штраф, пени, неустойка в пользу другой стороны правоотношения, признание сделки недействительной. Есть ответственность неимущественного характера, например публичное извинение или опровержение порочащих сведений. Гражданско-правовая деятельность применяется общим, арбитражным судами, а также, иногда, в административном порядке. Гражданско-правовая ответственность как один из видов юридической ответственности является необходимым условием укрепления законности и правопорядка. И оно, это самое укрепление, подвергается сомнению в случае возникновения проблем реализации такой ответственности. А проблема реализации последней проистекает также из проблем гражданско-правовой ответственности. Можно выделить некоторые из них, например: соотношение психического и фактического принуждений (при реализации санкций, например); право и государственное принуждение; соотношение санкции и ответственности; понятие ответственности.

По своему содержанию юридическая ответственность выступает в виде применения к лицу мер государственно-принудительного воздействия, а по своему непосредственному выражает представляет собой претерпевание неблагоприятных последствий для нарушителя (отрицательные последствия в виде лишения личного, имущественного или организационного характера, ограничений в пользовании субъективными правами), которые могут быть самыми различными в зависимости от тяжести правонарушения и которые он должен принимать как ответную реакцию государства и общества на его деяния, сообразуя с ним свое дальнейшее поведение.

Ретроспективная юридическая ответственность есть исполнение правонарушителем обязанностей на основе государственного принуждения, правовое отношение, возникающее между государством и личностью, на которую возлагаются обязанности претерпеть неблагоприятные последствия и лишения за совершенное правонарушение.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12. 12.1993 г) ((в ред. от 30.12.2008 №7-ФКЗ).

2. М.Н. Марченко "Теория государства и права" 2-е изд., перераб. и допол. М., 2011.С.630

3. Пионтковский А.А. О понятии уголовной ответственности. Советское государство и право 1967

В. КИЩЕНКО

н.р. М.В. КУЛИШ

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ В ОБЛАСТИ ОБРАЗОВАНИЯ

Право на образование является одним из основных и неотъемлемых конституционных прав граждан Российской Федерации. Понятие об образовании у каждого индивида глубоко личное, и порой возникает множество разногласий – то, что для одного является достаточным уровнем образованности, для другого – минимум, граничащий с безграмотностью.

Легальное определение образования дается в ФЗ «Об образовании»: Образование - целенаправленный процесс воспитания и обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающийся констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов).

Под получением гражданином (обучающимся) образования понимается достижение и подтверждение им определенного образовательного ценза, которое удостоверяется соответствующим документом.

Образование в Российской Федерации осуществляется в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормами международного права и основывается на следующих принципах:

1) гуманистический характер образования, приоритет общечеловеческих ценностей, жизни и здоровья человека, свободного развития личности. Воспитание гражданственности, трудолюбия, уважения к правам и свободам человека, любви к окружающей природе, Родине, семье;

2) единство федерального культурного и образовательного пространства. Защита и развитие системой образования национальных культур, региональных культурных традиций и особенностей в условиях многонационального государства;

3) общедоступность образования, адаптивность системы образования к уровням и особенностям развития и подготовки обучающихся, воспитанников;

4) светский характер образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях;

5) свобода и плюрализм в образовании;

6) демократический, государственно-общественный характер управления образованием. Автономность образовательных учреждений.

Процесс получения образования, как и любой другой, управляем. На самом низком уровне (т.е.самом приближенном к процессу обучения) он управляется учителем. На уровне всегосударственном этот процесс находится под контролем национальных органов управления образованием.

Под управлением понимается целенаправленная деятельность субъектов управления различного уровня, обеспечивающая оптимальное функционирование и развитие управляемой системы, перевод ее на новый, качественно более высокий уровень по фактическому достижению целей с помощью необходимых оптимальных педагогических условий, способов, средств и воздействий.

В соответствии со ст.37 Закона «Об образовании», в Российской Федерации создаются и действуют следующие государственные органы управления образованием:

- федеральные (центральные) государственные органы управления образованием;
- федеральные ведомственные органы управления образованием;
- государственные органы управления образованием субъектов Российской Федерации.

Постановление Правительства РФ "О системе государственного управления образованием в Российской Федерации" устанавливает следующую иерархию в системе органов государственного управления:

- Министерство образования Российской Федерации;
- Министерства образования республик в составе Российской Федерации;
- Управления (главные управления, комитеты, департаменты) образования краев, областей и автономных образований;
- Комитеты (департаменты) образования городов Москвы и Санкт-Петербурга.

- Органы управления образованием районов, городов, районов, округов (в городе) могут быть созданы по решению органов местного самоуправления.

Все вышеназванные ступени органов управления образованием реализуют единое руководство системой государственных учреждений дошкольного, школьного, профессионально-технического, среднего специального, педагоги-

ческого и внешкольного образования на федеральном, республиканском, региональном и территориальном уровнях.

В комплекс законодательства Российской Федерации в области управления образованием, в первую очередь необходимо включить Конституцию Российской Федерации, Федеральный закон «Об образовании», а также принимаемые в соответствии с ним другие законы и иные нормативные акты. Так, например, можно выделить:

- Федеральный закон от 22 августа 1996 г. №125-ФЗ «О послевузовском профессиональном образовании»

- Федеральный закон от 12 января 1996 г. №7-ФЗ "О некоммерческих организациях"

- Федеральный закон от 10 апреля 2000 г. №51-ФЗ "Об утверждении Федеральной программы развития образования"

В эту же группу можно включить законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации в области управления образованием.

Федеральные законы в области управления образованием, в соответствии со ст. 3 Закона «Об образовании»:

1) разграничивают компетенцию и ответственность в области образования Федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов Российской Федерации;

2) регулируют в рамках установленной федеральной компетенции вопросы отношений в области образования, которые должны решаться одинаково всеми субъектами Российской Федерации. В этой части федеральные законы в области образования являются законами прямого действия и применяются на всей территории Российской Федерации;

3) вводят общие установочные нормы по вопросам, которые относятся к компетенции субъектов Российской Федерации и в соответствии с которыми последние осуществляют собственное правовое регулирование в области образования.

Субъекты Российской Федерации в соответствии с их статусом и компетенцией могут принимать в области управления образованием законы и иные нормативные правовые акты, не противоречащие федеральным законам в области образования.

Законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации в области образования не могут ограничивать права физических и юридических лиц по сравнению с законодательством Российской Федерации в области образования.

Отношения по поводу урегулирования вопросов управления образованием наряду с законодательными актами могут регулироваться нормативными указами Президента Российской Федерации, которые не должны противоречить вышеназванному Закону «Об образовании» и иным федеральным законам. Федеральное Правительство вправе принимать постановления, содержащие нормы, посвященные управлению образованием, но только в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами либо указами Президента Российской Федерации.

Так, можно выделить следующие постановления правительства:

- Постановление Правительства РФ от 9 января 1992 г. N 21 «О системе государственного управления образованием в Российской»

- Положение о лицензировании образовательной деятельности, утвержденное постановлением Правительства РФ от 18 октября 2000 г. N 796

- Положение о государственной аккредитации высшего учебного заведения, утвержденное постановлением Правительства РФ от 2 декабря 1999 г. N 13223

Кроме того, постановлениями Правительства РФ утверждены и следующие типовые положения:

Об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении) Российской Федерации;

О межшкольном учебном комбинате;

Об общеобразовательной школе-интернате с первоначальной летной подготовкой;

Об образовательном учреждении для детей, нуждающихся в психолого-педагогической и медико-социальной помощи;

О кадетской школе (кадетской школе-интернате);

Об оздоровительном образовательном учреждении санаторного типа для детей, нуждающихся в длительном лечении;

О специальном (коррекционном) образовательном учреждении для обучающихся, воспитанников с отклонениями в развитии;

О суворовских военных, нахимовских военно-морских училищах и кадетских (морских кадетских) корпусах;

О военно-музыкальных училищах и музыкальных кадетских корпусах;

Об образовательном учреждении для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;

Об образовательном учреждении дополнительного профессионального образования (повышения квалификации) специалистов;

Об общеобразовательной школе-интернате;
Об общеобразовательном учреждении;
Об учреждении начального профессионального образования;
О среднем профессионально-техническом училище;
О специальном учебно-воспитательном учреждении для детей и подростков с девиантным поведением;

Об образовательном учреждении для детей дошкольного и младшего школьного возраста;

О дошкольном образовательном учреждении.

Основу ведомственных нормативных документов составляют:

1) акты минобразования РФ:

- Положение о порядке лицензирования образовательных учреждений, утвержденное приказом Минобразования РФ от 17 ноября 1994 г. №4422.

- Положение о государственной аккредитации образовательного учреждения среднего профессионального образования (среднего специального учебного заведения), утвержденное приказом Минобразования РФ от 2 июля 2001 г. №2574

- Положение о порядке аттестации и государственной аккредитации образовательных учреждений, утвержденное приказом Минобразования РФ от 22 мая 1998 г. N 1327

- Положение о государственной аккредитации образовательных учреждений, реализующих программы профессиональной переподготовки специалистов, утвержденное приказом Минобразования РФ от 23 сентября 1996 г. N 113

2) Постановления ГОСКОМВУЗА

Положение об итоговой государственной аттестации выпускников высших учебных заведений в Российской Федерации, утвержденное постановлением Госкомвуза РФ от 25 мая 1994 г. №37

В совокупность актов данной группы также можно включить отдельные акты Минздравмедпрома и некоторые другие, направленные на урегулирование отдельных вопросов управления образованием.

Административное право – отрасль права находящаяся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ, такой вывод следует из п. 1 ст.72 Конституции РФ.

Институт управления образованием, как часть административного права РФ также находится в совместном ведении РФ и ее субъектов.

Поэтому, для полного исследования управления образованием в современной России, чрезвычайно важным является вопрос компетенции каждого из органов входящего в систему управления.

Разграничению компетенций органов управления образованием посвящены статьи 28-32 ФЗ «Об образовании».

Федеральные органы управления образованием задают тон политике государства в области организации образовательного процесса и координируют деятельность нижестоящих инстанций.

В исключительной компетенции РФ находится:

- регулирование трудовых отношений, установление норм труда и федеральных нормативов его оплаты в образовательных учреждениях

- лицензирование образовательных учреждений по программам высшего профессионального и послевузовского профессионального образования и выдача лицензии на право ведения образовательной деятельности по указанным программам

Кроме того, центр осуществляет прямое финансирование образовательных учреждений федерального подчинения, если иной порядок не предусмотрен типовыми положениями об образовательных учреждениях соответствующих типов и видов.

Ряд полномочий субъектов РФ корреспондируют полномочиям Российской Федерации. Так, в частности, субъекты РФ вслед за центром осуществляют:

- издание нормативных документов в пределах своей компетенции

- осуществление федеральной политики в области образования, финансовое подкрепление государственных гарантий доступности и обязательности основного общего образования путем выделения субвенций местным бюджетам

- обеспечение соблюдения законодательства Российской Федерации в области образования и контроль исполнения государственных образовательных стандартов;

- формирование государственных органов управления образованием и руководство ими, назначение руководителей этих органов (по согласованию с федеральными органами управления образованием);

- разработка и утверждение типовых положений об образовательных учреждениях.

Однако Важно отметить, что осуществление политики в области образования субъектами РФ, не должно противоречить политике Российской Федерации.

Среди особенных полномочий субъектов необходимо выделить:

- установление национально-региональных компонентов государственных образовательных стандартов;
- установление местных налогов и сборов на цели образования;
- разработка и реализация республиканских, региональных программ развития образования, в том числе международных, с учетом национальных и региональных социально-экономических, экологических, культурных, демографических и других особенностей;
- формирование бюджетов субъектов Российской Федерации в части расходов на образование и соответствующих фондов развития образования;
- установление дополнительных к федеральным льгот обучающимся, воспитанникам и педагогическим работникам образовательных учреждений, а также видов и норм материального обеспечения указанных обучающихся, воспитанников и педагогических работников.

Важно отметить, что федеральные государственные органы управления образованием вправе в пределах своей компетенции инспектировать на территории Российской Федерации любые образовательные учреждения и любой орган управления образованием в порядке надзора, а также могут предоставлять это право другим государственным органам управления образованием. В этих целях, в письме Минобрнауки даны рекомендации об инспектировании в системе Министерства общего и профессионального образования Российской Федерации.

Основными задачами инспектирования:

- осуществление контроля за исполнением законодательства Российской Федерации в области образования;
- выявление случаев нарушений и неисполнения законодательных и иных нормативных правовых актов и принятие в пределах своей компетенции мер по их пресечению;
- анализ причин, лежащих в основе нарушений, и подготовка предложений по их предупреждению;
- анализ и экспертная оценка эффективности результатов деятельности органов управления образованием, подведомственных им образовательных учреждений, должностных лиц;
- инструктирование должностных лиц по вопросам применения действующих в образовании норм, правил и предоставление им рекомендаций по организации деятельности в рамках законодательства;

- изучение состояния системы образования или ее составляющих, выявление отрицательных и положительных тенденций в их развитии и разработка на этой основе предложений по устранению негативных тенденций и распространению опыта в области управления;

- сбор информации (в ходе проведения инспекционных проверок), ее обработка и накопление для подготовки проектов решений;

- анализ результатов реализации законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов в области образования с целью разработки предложений и рекомендаций для внесения в установленном порядке изменений и дополнений в законодательство Российской Федерации в области образования и принятия мер по повышению эффективности его применения;

- организация и разработка в пределах установленной компетенции нормативных правовых актов инспекционно-контрольной деятельности.

Органы местного самоуправления или муниципальные органы управления образованием вправе осуществлять инспектирование деятельности муниципальных и негосударственных образовательных учреждений, расположенных на подведомственных им территориях.

Литература:

1. Конституция РФ от 12 декабря 1993 года

2. Федеральный закон от 13 января 1996 г. N 12-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "Об образовании" // Собрание законодательства Российской Федерации от 15 января 1996 г. - №3. - Ст. 150.

3. Федеральный закон от 22 августа 1996 г. N 125-ФЗ "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" // Собрание законодательства Российской Федерации // 26 августа 1996 г. - №35. - Ст.4135.

4. Федеральный закон от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 15 января 1996 г. - №3. - Ст.145.

5. Федеральный закон от 10 апреля 2000 г. №51-ФЗ "Об утверждении Федеральной программы развития образования" // Собрание законодательства Российской Федерации. - 17 апреля 2000 г. - №16. - Ст.1639.

**ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ.
ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО
ОБЩЕСТВА КСЭИ**

Выпуск 84

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ МЕЖДУНАРОДНОГО,
КОНСТИТУЦИОННОГО И УГОЛОВНОГО ПРАВА**

Подписано в печать 22.05. 2013.
Формат бумаги 60x84 ¹/₁₆. Усл. печ. л. 8,9.
Тираж 100 экз.

Издательство Кубанского социально-экономического института
Отпечатано с оригинал-макета заказчика в типографии
Кубанского социально-экономического института

Кубанский социально-экономический институт
350018 г. Краснодар, Камвольная, 3.