

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

КУБАНСКИЙ СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ



ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ

Вестник
студенческого научно-творческого общества КСЭИ:
материалы XX Международной межвузовской
студенческой конференции
18 апреля 2017 г.

**ВЫПУСК СТО ДВАДЦАТЬ
ВОСЬМОЙ**

Краснодар 2017

Редакционная коллегия:

О.Т. Паламарчук, доктор филологических наук,
кандидат исторических наук (ответственный редактор)
А.В. Жинкин, кандидат исторических наук (научный редактор)
А.Д. Лебедева, кандидат юридических наук
Н.И. Щербакова, кандидат филологических наук
М.И. Ленкова, кандидат экономических наук
Т.Ю. Жинкина, куратор СНТО
В. Коротков, председатель Совета СНТО

СОСТАВ ЖЮРИ:

Каллистова А.Г. – Руководитель государственного казенного учреждения Краснодарского края «Государственное юридическое бюро Краснодарского края» – председатель
Прохорова М.Л. – доктор юридических наук, профессор
Лозовский Д.Н. – доктор юридических наук, профессор
Петров И.В. – доктор экономических наук, кандидат юридических наук
Фатнев Ю.В. – начальник отдела по охране труда государственной инспекции труда в Краснодарском крае

ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ. ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО ОБЩЕСТВА КСЭИ. ВЫПУСК 128. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЮРИСПРУДЕНЦИИ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ РАЗВИТИЯ НАУКИ И ОБЩЕСТВА (ЧАСТЬ I): материалы XX Международной межвузовской научно-творческой студенческой конференции 18 апреля 2017 г. / под науч. ред. А.В. Жинкина. Краснодар: КСЭИ, 2017. 168 с.

Настоящий, очередной вестник студенческого научно-творческого общества КСЭИ – сборник статей студентов-участников и докладчиков XX Международной межвузовской научно-творческой студенческой конференции. В сборнике опубликованы материалы, посвященные общетеоретическим проблемам становления государства и права, а также актуальным вопросам частного права и гражданского процесса.

Печатается по решению научно-методического и редакционно-издательского Советов КСЭИ.

© Издательство Кубанского социально-экономического института,
2017

СОДЕРЖАНИЕ

РАЗДЕЛ I

ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

<i>Балдин С.</i>	6
ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРАВОНАРУШЕНИЯ	
<i>Биджоева А.</i>	10
ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА, ГРАЖДАНИНА И ЛИЧНОСТИ	
<i>Дадашева Д.</i>	12
ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	
<i>Дергилев А.</i>	15
ПРАВОВАЯ ДОКТРИНА КАК ИСТОЧНИК ПРАВА	
<i>Иванченко Ю.</i>	23
ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК	
<i>Ищук В.</i>	28
ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА – БАЗИС ЮРИСПРУДЕНЦИИ	
<i>Корсунова Д.</i>	30
ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ИСТОЧНИКОВ РОССИЙСКОГО ПРАВА	
<i>Маргарян А.</i>	33
ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ПОНЯТИЮ ГОСУДАРСТВА	
<i>Михайлова Е.</i>	38
ПРОБЛЕМЫ И НАПРАВЛЕНИЯ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В РОССИИ	
<i>Торопшина Е.</i>	40
ОРГАНИЗАЦИИ НАЦГВАРДИИ В РОССИИ: ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ, ЦЕЛИ И ЗНАЧЕНИЕ	
<i>Трубицына Я.</i>	43
ПЕРИОДЫ «ПЕРЕСТРОЙКИ» (1985-1991 гг.) В СССР	
<i>Трубицына Я.</i>	45
ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА ИНДИИ	
<i>Шестаков Д.</i>	50
МЕХАНИЗМ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА	
<i>Шувалова В.</i>	55
ВЛИЯНИЕ МИРОВОГО СООБЩЕСТВА НА КОНКРЕТНЫЕ ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ	
<i>Юрьева А.</i>	57
ДЕЛЕГИРОВАННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО	

РАЗДЕЛ II
АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЧАСТНОГО ПРАВА И
ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

<i>Акуловская Э.</i> К ВОПРОСУ ОБ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ РАЗВИТИЯ РФ	61
<i>Бабак А., Лебедев М.</i> ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОЛИТИКА И РЕГУЛИРОВАНИЕ В СФЕРЕ МАЛОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА	67
<i>Бацун Я.</i> ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ПРОФСОЮЗОВ КАК СУБЪЕКТОВ ТРУДОВОГО ПРАВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	69
<i>Богдан Д.</i> ПРЕОБРЕТЕНИЕ ЖИЛЬЯ В ПОРЯДКЕ НАСЛЕДОВАНИЯ	71
<i>Богдан Д.</i> СРОКИ ДОВЕРЕННОСТИ И ОСНОВАНИЯ ЕЕ ПРЕКРАЩЕНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ	75
<i>Волох С.</i> САМОВОЛЬНАЯ ПОСТРОЙКА И ПОСЛЕДСТВИЯ ЕЕ ВОЗВЕДЕНИЯ	77
<i>Гранкин Д.</i> ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА, ЕГО ЗАДАЧИ И ЦЕЛИ	82
<i>Гранкин Д.</i> ПОНЯТИЕ, ВИДЫ И ПОРЯДОК ИСЧИСЛЕНИЯ СТРАХОВОГО СТАЖА	85
<i>Гранкин Д.</i> ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ВИДЫ РЕГУЛИРУЕМЫХ ОТРАСЛЬЮ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ИМУЩЕСТВЕННЫХ И НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ	91
<i>Зверева В.</i> ПОРЯДОК УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ РФ ИНОСТРАННЫМИ ГРАЖДДАНАМИ	95
<i>Иванова А., Муродов Ш.</i> КОМПЕТЕНЦИИ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ	100
<i>Кичерман К.</i> ОБЯЗАННОСТЬ СОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ДЕТЕЙ ПО СОДЕРЖАНИЮ СВОИХ РОДИТЕЛЕЙ ПО РОССИЙСКОМУ И ЗАРУБЕЖНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ	104
<i>Кудрявцева О.</i> ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ФОРМ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	109
<i>Любецкий Р., Тишелков С.</i> ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СМЕШАННЫХ ПЕРЕВОЗОК	112
<i>Максимова Т.</i> НЕСОСТОЯВШИЕСЯ СДЕЛКИ	115
<i>Минина К.</i> ЗАЩИТА ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ	117
<i>Новинская В.</i> РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА НЕДОПУСТИМОСТИ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК	121
<i>Новинская В.</i> РЕЕСТР НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ ПОСТАВЩИКОВ	125

<i>Пономаренко М.</i> АЛГОРИТМ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В КАССАЦИИ	128
<i>Пономаренко М.</i> НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	133
<i>Сопина Л.</i> ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАНЯТОСТИ И ТРУДОУСТРОЙСТВА ГРАЖДАН, НЕ СПОСОБНЫХ НА РАВНЫХ УСЛОВИЯХ КОНКУРИРОВАТЬ НА РЫНКЕ ТРУДА	137
<i>Талан Н.</i> ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СДЕЛОК	140
<i>Талан Н.</i> РАСЧЕТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ	143
<i>Талан Н.</i> ОПРЕДЕЛЕНИЕ НУЖДАЕМОСТИ ИНВАЛИДА В ТЕХНИЧЕСКИХ СРЕДСТВАХ РЕАБИЛИТАЦИИ И ПРОТЕЗНО-ОРТОПЕДИЧЕСКИХ ИЗДЕЛИЯХ	146
<i>Титова Т., Нозимов Х.</i> ПРОБЛЕМА РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА ОТЦОВСТВО ОДИНОКИМ МУЖЧИНОЙ	152
<i>Штанько К.</i> ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ ПРИЗНАНИЯ ГРАЖДАНИНА РЕБЁНКОМ-ИНВАЛИДОМ	155
<i>Штанько К.</i> ПРАВОВАЯ ПРИРОДА МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА	161

РАЗДЕЛ I

ОБЩЕТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ СТАНОВЛЕНИЯ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

С. БАЛДИН
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРАВОНАРУШЕНИЯ

Правонарушение – это противоправное, виновное, волевое деяние лица, противоречащее предписаниям норм права, причиняющее вред интересам общества и личности, влекущее за собой юридическую ответственность (общественно-опасное, противоправное, виновное деяние).

Правонарушением является деяние дееспособного лица, достигшего установленного законом возраста ответственности. Любое правонарушение является деянием (действием или бездействием), характеризуется противоправностью, виной, совершается деликтоспособными лицами, характеризуется определенной степенью вреда (юридического или фактического), выражается в наличии причинной связи между противоправным деянием и причиненным вредом, имеет состав (объект, субъект, объективная и субъективная стороны).

Правонарушение характеризуется следующими признаками:

- поведение человека, выраженное в деянии (действии или бездействии);
- общественная вредность (вредный результат) противоправного деяния;
- противоправность поведения (противоречие деяния образцу поведения, установленному правовой нормой). Противоправность выражается в превышении должностных полномочий, в неисполнении возложенных обязанностей, в прямом нарушении запретов;
- виновность поведения субъектов права означает, что правонарушением считается только виновное деяние. Содержание вины заключается в отрицательном отношении субъекта к охраняемым законодательством интересам общества;
- наказуемость противоправного деяния означает необходимость применения к правонарушителю мер государственно-властного воздействия, которое выражается в неблагоприятных последствиях для правонарушителя. Наказуемость деяния предусмотрена в санкции правовой нормы.

С.А. Комаров обращает внимание на то, что не всякое правонарушение должно быть общественно опасным, так последнее является «качественной характеристикой общественной вредности. Все правонарушения общественно вредны, но только часть из них общественно опасна». Под последними – понимаются преступления, т.е. «если деяние не содержит в себе общественной опасности, то его нельзя относить к преступлениям, но свойства «вредности» оно не теряет».

Состав правонарушения обозначает систему его признаков (элементов), необходимых и достаточных для привлечения к юридической ответ-

ственности правонарушителя. Юридический состав правонарушения включает в себя следующие элементы: субъект, объект, субъективная и объективная стороны.

Объектом правонарушения являются общественные отношения, регулируемые и охраняемые правом, которым правонарушение причиняет или может причинить вред (жизнь, здоровье, честь, имущество и др.). В понятие объекта правонарушения составной частью входит понятие предмета правонарушения (того, на что непосредственно посягает правонарушитель – материальная предпосылка).

Объективная сторона правонарушения – это совокупность внешних признаков, характеризующих правонарушение, к которым относят: деяние, противоправность и вредный результат, причинную связь между деянием и наступившим вредным результатом.

Факультативными признаками объективной стороны являются время, место, орудия, способ совершения правонарушения.

Общественная вредность и опасность являются основными характеристиками объективной стороны, обозначающими, что правонарушение посягает на основные ценности общества. Противоправность деяния обусловлена его общественной вредностью. Противоправность поведения должна быть официально подтверждена в законодательстве. Всякое правонарушение связано либо с активным противоправным поведением (действием), либо с пассивным противоправным поведением (бездействием). Причинная связь между деянием и социальным ущербом означает наличие объективной связи, при которой противоправное деяние предшествует во времени вредному последствию и является главной и непосредственной причиной, неизбежно вызывающей данное последствие.

Различаются составы правонарушений с материальным и формальным составами. В первом случае основанием привлечения к ответственности является причинение конкретного материального вреда (имуществу, личности, охраняемым интересам), во втором случае для привлечения к ответственности достаточно лишь самого факта посягательства на законные права других лиц или совершение правонарушения без нанесения измеримого материального вреда (разбойное нападение, разглашение тайны и др.). Другими словами, для ряда составов правонарушений достаточно только совершение деяния, даже если оно не повлекло последствий. Если деяние повлекло вредные последствия, то ответственность за него или усиливается, или осуществляется в соответствии с другим составом.

При исследовании объективной стороны правонарушения учитываются и стадии совершения деяния (приготовление к преступлению, покушение на него, оконченное преступление), соучастие (совместное участие двух или более лиц) и др. Эти причинные связи являются прямыми, объективными и непосредственными, т.е. из них прямо, объективно и непосредственно следует общественно-вредное последствие.

Субъект правонарушения – это правоспособное физическое или юридическое лицо, совершившее противоправное деяние. Лицо должно достичь установленного законом возраста, быть деликтоспособным (способным понимать характер своих действий и нести за них юридическую ответственность). Деликтоспособными признаются вменяемые лица, достигшие

установленного в законодательстве об ответственности возраста (14 или 16 лет). Для ряда составов правонарушений предусматривается специальный субъект (должностное лицо, возраст, пол, профессия и т.д.). В уголовном праве субъектом преступления признается только физическое лицо. В отличие от гражданско-правовой ответственности (например, солидарная ответственность по обязательствам), в уголовном праве отсутствует солидарная ответственность соучастников преступления, так как строго действует принцип индивидуализации ответственности.

В процессе привлечения субъекта правонарушения к ответственности учитываются психологические и иные особенности личности правонарушителя, отставание в развитии несовершеннолетнего, состояние социальной среды, в которой действует правонарушитель. В уголовном праве не является субъектом преступления (преступником) лицо, которое на момент совершения преступления было невменяемым, не возникает ответственность за правонарушения, совершенные в состоянии крайней необходимости, обоснованного риска, необходимой обороны и т.д. В зависимости от конкретных особенностей личности и обстановки, в которой действовал правонарушитель, ответственность может быть полной или не полной. Субъектами некоторых правонарушений являются юридические лица (кроме уголовного права).

Субъективная сторона правонарушения – характеризует субъективное (внутреннее, психическое) отношение лица к совершенному общественно-вредному деянию и его последствиям. Психическое отношение к деянию образует вину, которая выражается в формах умысла и неосторожности. Вина связана с волевым деянием, ответственность не наступает за преступления, совершенные под принуждением. В гражданском праве считаются недействительными сделки, совершенные с пороком воли. Деяния малолетних, невменяемых лиц не являются правонарушениями. Не является правонарушением причинение вреда охраняемым интересам при наличии форс-мажорных обстоятельств. В сложных составах, содержащих описание деяния и его последствий, важна дифференциация форм вины. Вина является обязательным признаком субъективной стороны и необходимым условием наступления юридической ответственности.

Умысел имеет место в случае, если лицо желает и предвидит наступление общественно вредных последствий своего поведения. Он подразделяется на прямой (способность лица предвидеть и желать наступления общественно-вредных последствий) и косвенный (способность лица осознавать общественно-вредный характер совершаемого деяния, предвидеть наступление вредных последствий противоправного деяния и сознательно допускать, но не желать их наступления).

Неосторожность как форма вины имеет также два вида – легкомыслие (самонадеянность) и небрежность. В первом случае лицо предвидит наступление вредных последствий, но без достаточных, обоснованных мотивов или оснований самонадеянно рассчитывает на возможность предотвращения правонарушения. Но такой самонадеянный расчет является ошибочным. Противоправная небрежность (халатность) характеризуется тем, что лицо не предвидит вообще общественно-вредных последствий своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности

должно и могло их предвидеть (именно в силу этой причины наступает юридическая ответственность). С.А. Комаров отмечает, что с субъективной точки зрения вина человека может выражаться в виде юридической и фактической ошибки, в первом случае «это ошибка относительно уголовной противоправности деяния и его наказуемости», а во втором – «это ошибка относительно элементов состава преступления. Если лицо не осознавало, что совершаемое им деяние как общественно опасное запрещено уголовным законом или угрозой наказания, но по обстоятельствам дела должно было и могло это осознавать, такое лицо подлежит уголовной ответственности за совершение преступления по неосторожности в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ».

Юридическая ответственность наступает только за совершенное правонарушение. Соответствие деяния всем признакам состава правонарушения называется квалификацией правонарушения. Составы правонарушений в законодательстве формулируются по-разному. Например, в уголовном и административном праве детально определены условия применения норм об ответственности, виды и размеры наказания. А в трудовом праве нет детального (по составам) определения дисциплинарных правонарушений, хотя есть развернутые перечни дисциплинарных взысканий.

Таким образом, правонарушением является виновное противоправное деяние, совершенное деликтоспособным лицом. Деликтоспособностью называется признанная законом способность лица сознавать значение своих противоправных деяний и нести за них юридическую ответственность. Правонарушения опасны для общества, обладают противоправным характером, совершаются только людьми, как виновные деяния.

Правонарушения подразделяются на 2 вида: проступки и преступления. Преступления, в свою очередь, различаются по степени общественной опасности.

Литература:

1. Спиридонов Л.И. «Теория государства и права». Учебник. М., 2003.
2. Марченко М.Н. Теория государства и права. - М.: Проспект, 2002.
3. Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова, А.В. Малько. 2-е изд., 2001. С. 432.
4. М.Н. МАРЧЕНКО, Е.М. ДЕРЯБИНА – Правоведение «ПРОСПЕКТ» 2010
5. Параскевова С.А. К вопросу о классификации гражданских правонарушений // Российский судья. 2007. № 2
6. Перевалов В.Д. Теория государства и права : учебник.-М.: Высшее образование, 2008.
7. Постановление Конституционного Суда РФ от 27.04.01 7-П // Вестник КС РФ. 2001.
8. Прокопович Г.А. Правонарушения в частном праве: субъект и субъективная сторона // Гражданское право. 2007. № 2.

ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА, ГРАЖДАНИНА И ЛИЧНОСТИ

Проблема взаимодействия права как общественного регулятора и человека-части социума традиционно находится в центре внимания философской, политической, правовой, религиозной и эстетической мысли.

Возникновение идеи прав человека относятся еще к античности, когда некоторые софисты утверждали, что люди равны по природе и обладают одинаковыми правами.

В современном понимании права человека – это возможность пользоваться материальными, социальными и иными благами. Права человека принадлежат каждому члену общества и составляют одну из важнейших общечеловеческих ценностей. Государство обязано обеспечить их реализацию.

Субъективное право – это мера возможного поведения личности, важнейший элемент ее конституционного статуса. Структура субъективного права, включая права человека, состоит из четырех элементов: право-поведение, право-требование, право-притязание, право-пользование.

С юридической точки зрения всякое право человека - субъективно. Это означает, что выработанные в юридической науке характеристики субъективных прав в основном относятся и к правам человека. Когда же идет речь о правах человека, то они имеют естественный характер, возникают с момента рождения личности, а правовые нормы только фиксирует наличие этих прав. Причем права человека существуют и в тех случаях, когда государство, принимая законодательство, их не признает.

Таким образом, права человека не связаны с правовыми нормами отдельных государств так, как обычные субъективные права.

В законодательстве и литературе наряду с термином «права человека» используется так же термин «свободы», к ним относится свобода слова, свобода вероисповедания и т.д. В чем же разница между правами и свободами? Права и свободы – понятия если не идентичные, то очень близкие. Они обозначают субъективную возможность человека совершать какое-либо действие, не находящееся под запретом в государстве. Право на труд может быть реализовано в виде свободы предпринимательской деятельности, право на достойные условия труда – в виде свободы ассоциации.

Однако есть и несколько небольших отличий. Во-первых, право предполагает наличие возможностей и механизма по их реализации, а свобода – только отсутствие ограничений. Во-вторых, свобода даёт личности автономию. Это касается вопросов выбора религии либо отказа от неё, передвижения, выбора места жительства. Право изначально лежит в определенных рамках, что обусловлено его природой.

Кроме того, в науке и практике выделяется категория интерес. Интерес -это эмоционально окрашенная установка, направленная на тот или иной вид деятельности или на какой-либо объект, вызванная положительным отношением к ним; форма проявления познавательной потребности.

«Человек, личность, гражданин» – эти понятия близкие, но не тождественные. Каково общество, его культура – таков и человек, сущность которого отражает систему всех общественных отношений, которые свойственно данному обществу. Человек – это общественное существо, обладающее разумом и сознанием, а также субъект общественно-исторической деятельности и культуры. Гражданин – лицо, принадлежащее к постоянно-му населению данного государства, пользующееся ее защитой и наделенное совокупностью политических и иных прав и обязанностей.

Социальное в человеке отражается понятием «личность». Личность – это развившийся в обществе человек, который способен к сознательной и волевой деятельности. Человек как личность это прежде всего субъект сознательной деятельности. Сознание главным образом отличает человека от других живых существ. Воздействуя на сознание личности, право регулирует общественные отношения, а так же и поведение людей. Таким поведением является волевое поведение. Оно является продуктом саморегуляции личности.

Регулируя общественные отношения, а так же подавляя свободу личности в ее поведении, право решает вопрос о способности или неспособности личности к поведенческой саморегуляции, к свободному выбору правомерного или противоправного варианта поведения. Иными словами, обладает ли личность так называемой свободой воли или не обладает. Вопрос о свободе воли важен, потому что он связан еще с одним вопросом – вопросом об ответственности личности за содеянное. Отвечать личность должен только за совершенные действия. Если личность обладает свободой воли, то она должна нести ответственность за правонарушения. Если же не обладает, не должна нести эту ответственность.

Человек как личность обладает правовым статусом, при этом от правового статуса следует отличать социальный статус – это положение человека в общественных отношениях, а право лишь закрепляет это положение, т.е. оформляет его.

Правовой статус личности это закрепленное положение личности в обществе и общественной жизни человека и гражданина характеризуется совокупностью прав, свобод и обязанностей, которыми он наделяется как субъект правоотношений, возникающих в процессе реализации норм всех отраслей права. Каждая из отраслей закрепляет совокупность всех прав, свобод и обязанностей в определённой сфере общественных отношений, к ним относятся: имущественные, трудовые, семейные, финансовые, земельные и др.

Основы правового статуса личности отражают положение человека и гражданина в обществе и в государстве.

Они включают в себя правовые установления, связанные с принадлежностью к гражданству и регулированием отношений по поводу гражданства. Гражданство – это элемент правового статуса лица, определяющий его взаимоотношения с государством.

Таким образом, можно сказать, что обеспеченность права собственности и соблюдение прав индивида есть основа проявления субъективного фактора в правом государстве и гражданском обществе. Рассматривая человека как цель государственного развития и обеспечивая в России культу-

ру владения собственностью, мы приближаемся к построению правового государства.

Литература:

1. Жинкин С.А. Теория Государства и права: конспект лекций. Ростов н/Д. 2009.
2. <http://cyberleninka.ru/article/n/pravovoy-status-lichnosti-teoreticheskie-aspekty>
3. http://studopedia.ru/3_18821_pravo-i-lichnost.html
4. <http://www.be5.biz/pravo/tmav/21.htm>
5. <http://naukarus.com/pravo-i-lichnost-v-grazhdanskom-obschestve>
6. <http://thedifference.ru/chem-prava-otlichayutsya-ot-svobod/>

**Д. ДАДАШЕВА
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА**

ПСИХОЛОГИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЮРИДИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Юридическая ответственность является одной из важнейших разновидностей общесоциальной ответственности, так как с помощью права регулируются наиболее значимые общественные отношения. Юридическая ответственность это своего рода действенная гарантия соблюдения прав и свобод человека и гражданина. Благодаря ей решаются задачи обеспечения стабильности в государстве, защищается от преступных посягательств и иных правонарушений непосредственно социум. В юридической доктрине существует мнение о профессиональной психологии юриста, что влечет ответственность норм права и представляет из себя подчиненность человека к социальным требованиям и различным отраслям права. Известный учёный Ф. Перлз, рассуждал, о том, что ответственность, осознанность, свобода и способность к выбору являются различными аспектами одного и того же процесса.

Юридическая психология - это наука, изучающая психологические аспекты как личности, так и деятельности правового регулирования. Состоит из различных систем, целью которых является повышение эффективности правоохранительной деятельности, осуществление задач правосудия, соблюдение законности и перевоспитание лиц, совершивших преступление. Следует заметить, что на данном этапе существует ряд юридических психологий, таких как: психология предварительного следствия, криминальная психология, правовая, психология судебной деятельности (уголовного права), психологические основы ресоциализации осужденных, гражданско-правового регулирования и гражданского судопроизводства. В рамках этих отраслей юридическая психология изучает психологические процессы, происходящие в социуме. Индивид не только мыслит и действует в этом социуме, но и ставит перед собой определенные задачи. Во-первых, ему необходимо раскрыть юридическую сущность базовых правовых категорий. Во-вторых, усовершенствовать правовое урегулирование. И, в-третьих, помочь юристам обрести глубокое понимание объекта своей деятельности - поведения человека (1.С.4). Выше перечисленные методы можно смело отнести к криминальной психологии, потому что эта область юридической психологии, изучает различные аспекты юридической ответственности и

вины. Учёные слагают, что психические процессы нельзя свести только к нервным функциям человека, ведь они шире и затрагивают эмоциональную и когнитивную систему. Также они связаны с социально-психологическими факторами и конечно же со способностями структуры индивидуального преступного деяния или организационной общественной деятельности.

Каждый юрист, осознав и проанализировав профессионально-психическую и моральную подготовку своей области юриспруденции должен обладать чувством собственного достоинства, совестью, хорошей памятью, сдержанностью, самоконтролем, предвидеть различные ситуации преследовать законность и не идти против неё. Морально-психологическая подготовленность юриста включает следующие аспекты: отличное знание моральных норм права, интересов человека, его жизни как высшей социальной и духовной ценности; патриотизм и гуманизм; понимание и защита достоинства; морально-психологическая устойчивость при негативных ситуациях; целеустремленность. К профессионально-психологическим аспектам юридической психологии относят: честность, справедливость, организованность, правильное выражение своей мысли, интерес к работе с людьми, терпеливость, неподкупность, а также низкий уровень враждебности и агрессивности (3.С.14).

Юрист должен ответственно изучить всю проблематику юридической психологии, её аспекты, методы и способы выхода из проблемных ситуаций. Ведь это не просто психология, это - определенная система, объединяющая различные функции сознания: память, воображение, интеллект, мышление и восприятие действительности. Задачи психологии трудовой деятельности юристов сводятся к: профессиографии, профессиональной ориентации и профотбору, организации труда и реабилитации (4.С.77).

Из этих данных складывается психологический анализ юриста, который должен быть не просто документом, а помощником для раскрытия какого-либо дела. На практике это поможет раскрыть личностные качества виновного в совершаемом преступлении, изучить его деятельность, различить психологические нарушения в психике личности, а значит рассмотреть его социально-психологический портрет, тем самым помочь следствию раскрыть преступление.

В настоящее время тема «Юридическая ответственность» довольно актуальна, так как в России происходят множество правонарушений, влекущие за собой уголовную ответственность, начиная с 16 летнего возраста. В соответствии со ст. 5 УК РФ лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействия) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых устанавливается его вина, а уголовная ответственность за невиновное причинения вреда, не допускается. Из данной статьи следует факт того, что основой любой юридической ответственности является вина. Как правило вина образует сложное понятие в юридической психологии, так как в правовой доктрине она определяется как психическое отношение лица к своему противоправному поведению и его последствиям (1.С.54).

Для лучшего понимания юридической ответственности важно определить психологическое соотношение принципов и признаков. Реализация принципов представляет собой: обеспечение государственно-правового

принуждение, правильное определение всех охраняемых норм закона, то есть принцип законности; принципы неотвратимости, справедливости, гуманизма, целесообразности и милосердия. Нужно отметить, что при установлении ответственности учитывается как отягчающие, так и смягчающие обстоятельства. В отдельных, предусмотренных законом случаях, возможно определение меры наказания установленного санкцией нормы предела, либо вообще освобождение лица от наказания. Ответственность имеет ряд признаков преступления: объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона. Если хоть один признак будет отсутствовать, то уголовной ответственности за правонарушение не будет. Следует понимать, что под субъективной стороной преступления понимается психическое расстройство виновного лица, совершившего правонарушение, а объективная сторона будет составлять фактическое содержание и ее установление. Как правило «Вина» является субъективной стороной, а также одним из сложно выявляемых явлений в юридической практике. Вина имеет две формы противоправного деяния (прямой и косвенный умысел). В соответствии со ст. 25 УК РФ, преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступлению. А вот косвенным умысел признается в том случае, если лицо осознавало тяжесть преступления, но относилась к своим действиям с безразличием.

Правонарушения способствуют вине, как определенному виду некоторых элементов, таких как цель и мотив. Эти два составляющих будут связаны как результат полученного действия внутреннее субъективно-психологически. Нужно учитывать также эмоции, которые способствуют психическому расстройству человека, могут как парализовать интеллект, так и положительно активизировать сознание и волю. Нередко данный фактор несет с собой побуждения эмоций и чувств. В другом действии образуется аффект, в состоянии которого не всегда можно регулировать подсознание у человека и способствовать правильному решению, то есть не совершать какое-либо деяние. Ст. 21 УК РФ «О невменяемости» гласит: к уголовной ответственности не привлекается лицо, которое во время совершения общественно-опасного деяния находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер преступления, либо руководить своими действиями вследствие хронического психического расстройства, слабоумия, либо иного болезненного состояния психики.

Признание вины и будет относиться к психическим расстройствам лица, к проявлению сожаления к совершенному преступлению, а также возможное заглаживание причиненного вреда. Следует заметить, что юридическая психология и юридическая ответственность тесно связаны с друг другом, так как в основе правовой психологии главным субъектом является личность. Она способствует порождению юридических последствий, социальной значимости и контроля индивида как свободного от ответственности лица. Юрист в настоящее время должен обладать аналитическими и волевыми качествами, иметь добросовестный характер и устойчивую психическую систему, для того, чтобы раскрыть множество преступлений в любых отраслях права.

Литература:

1. Еникеев М.И. Юридическая психологи. М., 2005.
2. Уголовный Кодекс РФ ст 5,21,25.
3. Соловьева М.А. Юридическая психология и правовая психология. М., 2010.
4. Иванова А., Косолапова Н. Юридическая психология. М.,2009.

**А. ДЕРГИЛЕВ
Т.Ю. ЖИНКИНА**

ПРАВОВАЯ ДОКТРИНА КАК ИСТОЧНИК ПРАВА

Правовая доктрина - это особая форма права, представляющая собой труды выдающихся ученых-юристов, или общепризнанные правовые учения, на которые можно официально (с одобрения государства) ссылаться в процессе применения правовых норм. Правовая доктрина используется в некоторых странах при наличии пробела в законодательстве, отсутствии соответствующего прецедента (случай или событие, имевшее место в прошлом и служащее примером или основанием для аналогичных действий в настоящем).

Правовую доктрину можно рассматривать в трех значениях. Во-первых, правовая доктрина представляет собой юридическую науку в целом или отдельные области знания о праве. В данном значении правовая доктрина - это совокупность знаний, теорий, идей, понятий, суждений о праве, правовых явлениях (нормах права, правоотношениях, системе права, правотворчестве и т.п.). Во-вторых, правовая доктрина может пониматься как отдельное учение о наличном или когда-либо существовавшем праве или идеальном правопорядке. В этом смысле правовой доктриной являются воззрения мыслителей, как прошлого, так и современности о праве. Например, правовые доктрины Платона и Аристотеля или Ганса Кельзена, Рудольфа Иеринга и т.д.

В-третьих, правовой доктриной могут называться господствующие в данном обществе представления о праве, его роли и ценности. Иными словами речь идёт о правовой идеологии как составной части государственной идеологии, а также правового сознания наряду с правовой психологией.

Сущность правовой доктрины, её устойчивые, глубинные свойства раскрываются в следующих чертах:

1) правовая доктрина, как и правовая психология, отражает юридическую действительность, бытие права: нормы права, правоотношения, правовое поведение и т.д. Правовая идеология отражает наличный либо существовавший в прошлом времени правопорядок. В то же время в силу присущей человеческому разуму способности к фантазии, предвидению, в правовом сознании общества формируются представления об идеальном праве, обеспечивающем мир, покой и счастье всем людям на земле. По своей природе такими идеалами являются концепции правового государства, социального и демократического государства, коммунистического общества, идеи государственно-правового и

культурного единства славян.

2) правовая идеология предопределяется материальными условиями жизни общества, выражает те или иные интересы социальных групп и классов. Так, доктрина естественного права родилась в недрах зарождающегося класса капиталистов, нуждающихся в освобождении от феодальных пережитков и потому выступавших за равенство всех сословий, свержение абсолютизма, неограниченной и всесильной власти монарха. В таких условиях только концепция общественного договора людей с властью и естественные права на свободу, собственность, стремление к счастью могли стать оправданием революции, слому не следующей договору власти, праву на восстание. Так, Декларация независимости Соединённых Штатов гласит: «Мы считаем самоочевидным, что все люди рождены равными, что они наделены...некоторыми неотъемлемыми правами, в числе которых — жизнь, свобода и стремление к счастью. Правительства устанавливаются для обеспечения этих прав, и если какая-либо форма правления становится губительной для народа, то народ вправе изменить или уничтожить её и установить новое правительство...»

3) правовая доктрина представляет собой рациональную сторону правового сознания общества в отличие от правовой психологии, которая носит эмоциональный характер. В силу данного обстоятельства для правовой идеологии, покоящейся на разуме, мышлении, характерны такие особенности как:

— системность, которая означает, что правовая идеология охватывает весь круг нуждающихся в правовом регулировании общественных отношений в их связях и взаимоотношениях, способствуя тем самым выбору верного метода регулирования этих отношений. В то время как правовая психология отражает лишь непосредственно воспринимаемые чувствами отношения в их отдельных деталях и частностях, а потому не даёт единой картины происходящего, всех взаимосвязей в обществе и не может по этой причине предоставить правильные рекомендации по упорядочению общественных отношений;

— абстрактность, отвлечённость от частных, деталей и сосредоточенность на общем, наиболее значимом. Общий характер правовой доктрины находит свое выражение в формировании специально-юридических категорий (сделка, юридический факт, объект правонарушения и т.п.) и теорий (правотворчества, юридической ответственности и т.д.), а также языка права — языка нормативно-правовых актов и языка, на котором общаются юристы;

— научность правовой идеологии, которая предполагает получение достоверных, обоснованных знаний о праве, его роли в регулировании отношений в социуме;

— правовая идеология более статична и потому отстаёт от развития общественных отношений, в то время как правовая психология, будучи непосредственно связанной с юридической действительностью динамично, и живо, гибко реагирует на изменение общественных отношений;

— правовая доктрина выражается в виде взглядов по поводу права, тогда как правовая психология объективируется в форме чувств и эмоций.

— абстрактность, статичность, а иногда и ложность правовой

идеологии может стать причиной ошибок, выбора неверного пути развития права, чреватого социально-экономическими, политическими и духовными потерями;

4) правовая идеология является предпосылкой создания правовых норм, предоставляя правотворческому процессу свой понятийный аппарат и методологический инструментарий по выявлению общественных потребностей в правовом регулировании общественных отношений и формулированию юридических конструкций и правил. Кроме того, действие права невозможно без его восприятия и усвоения сознанием и волей человека, то есть правосознанием.

Правовая доктрина как наука или господствующие в обществе представления о праве обладает следующими чертами источника права:

– это теория или совокупность знаний, представлений о праве данного общества, содержании отдельных правовых норм, конкретных способах решения юридических казусов;

– необходимость существования правовой доктрины предопределяется общественными потребностями в стабильности и порядке отношений между людьми. В способности правовой доктрины удовлетворять человеческие потребности в правовом регулировании общественных отношений проявляется её социальная ценность;

– правовая доктрина имеет объективированную форму в виде письменных комментариев, учебников, пособий, и т.п. или устных мнений, высказываемых учёными в суде. Правовая доктрина — неписанный источник права, который обнаруживает себя в непосредственном действии права — при формировании нормативного регулятора и воплощении его в жизнь. Так, правовой системе Великобритании с восемнадцатого века известен «Комментарий к английским законам» Блэкстона. В устной форме правовая доктрина широко использовалась в римском частном праве классического периода, когда претор разрешал спор, основываясь на мнении, которое высказывал приглашённый в разбирательство авторитетный и уважаемый юрист;

– правовая доктрина создаётся учёными-юристами. Научные представления о праве формируются в результате проведенных исследований, направленных на познание сущности правовых явлений и практическое совершенствование права;

– но, не любое учение о праве приобретает характер источника права. Для того чтобы стать источником права правовая доктрина должна быть признана обязательной для правоприменительных органов официально в нормативно-правовых актах либо неофициально юридической практикой. Придание той или иной правовой концепции юридической обязательности определяется её научным авторитетом среди учёных и практиков. Например, в 426 году в Римской империи был принят Закон о цитировании — *Lex citationis*. Данным законом предписывалось считать источниками права труды пяти римских юристов (Папиниана, Павла, Гая, Ульпиана и Модестина). В Англии, напротив, в Средние Века за правовой доктриной утвердился статус источника права благодаря деятельности судов. Таким образом, применение правовой доктрины при разрешении юридического дела, в конечном счете, зависит от воли суда или другого

правоприменительного органа. В связи с этим правовая доктрина обладает и такой особенностью — получив объективную форму, она отрывается от её создателя и не может быть изменена. Даже если в последующем автор доктрины пересмотрел свои взгляды, это не скажется на её применении судами. В России по традиции законодательством и наукой правовая доктрина не признаётся источником права;

– правовая доктрина включает в себя не только научно доказанные и достоверные знания о праве, но и вероятностные суждения, не обладающие свойствами истинности и обоснованности. Иными словами правовая доктрина, будучи результатом мыслительной деятельности человека, носит идеологический характер и нередко выражает те или иные идеалы, ценности;

– правовая доктрина выражает интересы тех или иных слоев общества. Так, концепция естественных прав человека, общественного договора возникла в недрах зарождавшегося в Европе класса буржуазии — торговцев, промышленников, банкиров, инициатива которых скрывалась феодальными порядками неравноправия сословий и королевским абсолютизмом. Та или иная правовая доктрина может быть использована для оправдания противоречащих конституционному порядку действий государственных органов;

– правовая доктрина является основным и первичным источником права. Официально признаваемая в данном обществе правовая доктрина пронизывает правовую систему, механизм правового регулирования.

Законодательство является отражением господствующих в данном обществе представлений о сущности и назначении права в обществе.

Правовая доктрина наполняет содержанием юридическое образование и формирует правосознание, как профессиональных юристов, так и граждан.

Правовая доктрина имеет регулятивный характер и юридическое значение, когда является частью правового сознания субъекта.

Правовая доктрина приобрела характер источника права на заре истории права, во времена возникновения и расцвета государства великих воинов, государственных деятелей и юристов — древних римлян (с третьего века до нашей эры до гибели Византии, восточной римской империи в 1454 году под натиском мусульман).

Во всех правовых системах мира правовая доктрина является источником права. Господствующая теория права сводит источники права к объективированным, формализованным и санкционированным государством правилам поведения, не учитывая неписанные и фактически действующие в правовых системах мира формы выражения права — правовые обычаи, юридические прецеденты, правовые доктрины. Разрешение вопроса об отнесении правовой доктрины к источникам права предопределяется пониманием категории «источник права». В то же время, источник права следует понимать в нескольких смыслах. Во-первых, с позиций происхождения слова, его общеупотребительного значения источник представляет собой: то, что даёт начало чему-либо, откуда исходит что-либо; письменный памятник, документ, на основе которого строится научное исследование. Во-вторых, источники права понимаются

как силы, факторы, причины, которые порождают право. Источник права коренится в общественной практике, в экономических, социальных, политических и культурных отношениях, которые отражаются в правосознании народа и закрепляются в тех или иных формах права, приобретая черты формальной определённости, общеобязательности, нормативности и гарантированности силой государственного принуждения. В-третьих, в информационном, идеологическом смысле источник права понимается как идеи, принципы, ценности, воспринятые действующим позитивным правом.

В-четвёртых, источники права могут рассматриваться в качестве источников познания правовых систем прошлого и современности. Это своего рода материал, с помощью которого познаётся происхождение и сущность той или иной правовой системы. Источниками познания права могут быть нормативно-правовые акты, судебные и административные решения, сборники правовых обычаев, произведения и комментарии учёных, археологические и этнографические памятники.

В-пятых, источник права в формально-юридическом аспекте равнозначен внешней форме выражения права, то есть форме его существования и выражения вовне. Данное значение источника права и имеет собственно юридический характер.

Данная форма права наряду с правовым обычаем является древнейшим способом закрепления юридических норм. В англосаксонской и мусульманской правовой системе в ходе судебного разбирательства возможны ссылки на труды выдающихся ученых-правоведов в качестве источников права. Как правило, доктрина выступает в качестве источника права в сферах, где еще не применяется законодательное регулирование по тем или иным причинам.

Ряд доктрин, нашедших отражение в трудах авторитетных английских юристов, главным образом судей (например, «Институция» Кока), были признаны как их современниками, так и последователями при решении конкретных дел. Ведущее место среди них занимают старинные руководства по общему праву благодаря анализу обязательных прецедентов, не утративших своего значения в наши дни.

Доктринальными источниками английской конституции считаются «Трактат о законах Англии» Брэктона (1250 г.), «Комментарии законов Англии» Блэкстона (1565 г.), книга «Английская конституция» Беджгота (1865 г.) и др. Суды обращаются к доктрине в случаях пробела в статуте (законе), судебном прецеденте или обычае, регулирующих определенные отношения.

Например, в 1920 г. на основании идеи английского конституционалиста конца XIX — начала XX вв. А.В.Дайси Палатой лордов была определена королевская прерогатива.

С учётом названных признаков правовая доктрина может быть определена как система идей о праве, признаваемых в качестве обязательных официально государством или юридической практикой в силу их авторитета и общепринятости, выражающих определённые социальные интересы и определяющих содержание и функционирование правовой системы и непосредственно воздействующих на волю и сознание субъектов

права.

Признание правовой доктрины в качестве источника права обуславливается следующими причинами. Во-первых, формальная определённость правовой доктрины достигается с помощью письменной формы выражения произведений юристов и известности доктрины среди профессиональных юристов и субъектов права. Во-вторых, общеобязательность правовой доктрины вытекает из авторитетности, уважения к учёным-юристам в обществе, а также общепринятости и общепризнанности работ правоведов в юридическом корпусе и обществе. Наконец, реализация правовой доктрины обеспечивается государственным санкционированием в нормативно-правовых актах или судебной практике, хотя правовая доктрина может действовать *de facto* без одобрения официальными органами.

Формами выражения правовой доктрины выступают:

- принципы права как основополагающие идеи, выражающие сущность и назначение права и пронизывающие процесс формирования и реализации права (принцип равноправия, справедливости, законности, гуманизма, ответственности за вину и др.);
- доктринальное (научное) толкование правовых норм;
- определения юридических понятий и категорий: вина, ответственность, договор, имущество, семья и прочие, необходимые для единообразного понимания и применения права на практике;
- юридические конструкции, отражающие закономерности, логику организации правовой материи. Профессор С.С. Алексеев по данному поводу отмечает: «...юридические конструкции конституируют строго определённую модельную схему или типовое построение правомочий, обязанностей, ответственности, процедур, носящих математически строгий характер». К юридическим конструкциям относятся состав правонарушения, структура нормы права и правоотношения, юридическая ответственность, договоры и др.;
- правила разрешения юридических коллизий — противоречий между правовыми нормами. Так, профессор А.Ф. Черданцев пишет: «К числу правил, имеющих цель обеспечить действительное непротиворечие друг другу норм одной системы права, относится также следующее правило, сформулированное ещё римскими юристами: *lex posterior derogat legi priori* (последующий закон по тому же вопросу прекращает действие предыдущего). Хотя указанное правило не зафиксировано в российском законодательстве, однако его можно считать составной частью системы права»;

Также Формами выражения правовой доктрины выступают юридическая техника или правила и приёмы составления и оформления правовых актов; юридические догмы; правовые позиции; правовые преюдиции.

Все правовые системы мира, как прошлого, так и современности своим первичным источником имеют правовую доктрину со времён

возникновения юридической науки.

Правовая доктрина — первичный, ведущий источник права, которому должны соответствовать другие источники права, в том числе конституция и законы. Достижения юридической доктрины находят выражения в позитивном праве. Будучи самостоятельным источником права, правовая доктрина выступает формой, вместившим для других источников права — юридических обычаев, судебной практики, нормативно-правовых актов и др. Так, в Древнем Риме, современной Англии и странах мусульманского права произведения учёных-юристов отражали недоступные для правоприменителей древние обычаи, законы, судебные прецеденты, рассказы о поступках и решениях пророка Мухаммеда. В силу чего, такие произведения приобретали обязательную юридическую силу и применялись судами, а также субъектами права.

К достоинствам правовой доктрины как источника права следует отнести:

- научную достоверность, выражающую соответствие представлений учёных юридической действительности и согласование их с господствующими в обществе правовыми парадигмами;
- аргументированность, обоснованность проведёнными исследованиями и юридическими экспериментами — нормами положительного права, материалами юридической практики, социологическими, историческими и сравнительно-правовыми эмпирическими данными;
- гибкость к изменяющимся условиям жизни, способность предложить решение оригинального и нетипичного юридического казуса;
- предвидение перспектив эволюции права, опережение общественной жизни;
- убедительность и авторитетность, выражающиеся в следовании учёными этическим императивам служения истине, научной честности, коллективному скептицизму и стремлению к духовно-нравственному совершенствованию общества на началах добра и справедливости;
- общепризнанность, граничащая с общеобязательностью, и обусловленная принятием доктринальных представлений сословием юристов и общественным сознанием в качестве истинных и необходимых для установления порядка в социальной жизни;
- доступность для субъектов права и правоприменителей трудов учёных-юристов, экспертных заключений, общепринятых правовых идей в виде сентенций, принципов, аксиом;
- письменная форма выражения, позволяющая установить содержание правовой доктрины;
- добровольность соблюдения правовой доктрины в силу её убедительности и признания в юридических кругах и обществе;
- способность дать ответ на вопросы, возникающие в практике правоприменения (пробелы в праве, неясность и противоречивость законодательства);
- способность учесть обстоятельства конкретного дела и как следствие

найти юридически верное и справедливое решение, которое не может быть обеспечено применением словами К. Маркса «равной меры к неравным людям»;

- сохранение правовой доктриной национального юридического опыта, обеспечение его преемственности, органического развития и трансляции из поколения в поколение.

В романо-германской правовой семье правовая доктрина потеряла своё былое правовое значение. Например, В Российской Федерации правовая доктрина не признается официально государством в качестве источника права. Суд или иной государственный орган при рассмотрении конкретного юридического дела не вправе основывать свое решение на научных работах, их комментариях. При этом в России ни одна юридическая доктрина или правовая идеология не является господствующей, официально признанной или общеобязательной. Однако должностные лица при вынесении юридического решения пользуются научной и учебной литературой, комментариями ученых к законодательству в качестве вспомогательного неофициального материала. Однако такие фактически существующие элементы российской правовой системы, как документы Конституционного суда и Верховного суда РФ, содержащие в себе так называемые правовые позиции, обладают отдельными свойствами прецедента и играют важную роль в функциональной структуре правовой системы России. В свою очередь, на формирование судебных правовых позиций решающее влияние оказывает правовая доктрина. Не смотря на официальное непризнание правовых доктрин как источника права, Сегодня в России действуют следующие доктрины: 1) Доктрина развития российской науки; 2) Доктрина информационной безопасности РФ; 3) Морская доктрина РФ; 4) Климатическая доктрина РФ; 5) Доктрина продовольственной безопасности РФ; 6) Военная доктрина Российской Федерации; 7) Национальная доктрина образования в РФ; 8) Экологическая доктрина РФ. С точки зрения юридической техники обращает на себя внимание способ введения доктрин в действие. Все они, за исключением Морской доктрины РФ, введены в действие правовым актом субъекта правотворчества — либо президента, либо правительства РФ. Обычно таким способом вводятся в действие нормативные правовые акты типа «положение», «правила», «порядок» и т. п., при этом их юридическая сила напрямую зависит от места органа, утвердившего акт, во властной иерархии. Таким образом, лишь три из восьми действующих на федеральном уровне доктрин введены в действие одинаковым способом.

Таким образом, правовая доктрина представляет собой систему представлений о праве, которые признаются обязательными государством в силу их авторитета, общепринятости и способности упорядочивать отношения в обществе.

Литература:

1. Википедия - «Правовая доктрина»;
2. Скакун О.Ф. Теория государства и права. «Правовая доктрина»;
3. Буквы.ру - Правовая доктрина как источник права в теории государства и права;
4. Словарь юридических терминов: Правовая доктрина.
5. Е. О. Мадаев. Место и роль правовой доктрины в правовой системе Российской Федерации

ЗАКОННОСТЬ И ПРАВОПОРЯДОК

Законность и правопорядок являются основой в жизни современного общества и всех существующих ветвей политической системы. Действие законности распространяется на важнейшие сферы жизни. Законность регулирует поведение и является одним из методов управления обществом. Строгое и неукоснительное соблюдение и исполнение закона способствует развитию государственной политики в отношении общества, а правопорядок является результатом соблюдения законности. Законность и правопорядок способны обеспечить достойную жизнь общества и его граждан. А государство в свою очередь обеспечивает равенство граждан перед законом. Правопорядок же выступает противоположностью беспорядкам и неустройству. Правопорядок это есть фактически урегулированные общественные отношения в государстве.

Ещё римские юристы провозглашали широко известные постулаты: «Государством должен править закон», «Закон превыше всего», «Закон выше любой должности». Все эти изречения несут глубокий смысл, опыт, мудрость. Пожалуй, трудно не согласиться с Платоном, который считал, что в плохом государстве над всеми стоят правители, а в разумном - над всеми стоят законы. И что закон призван ограничивать как власть правителей, так и свободу управляемых. На страже законов стоит правосудие. А к отправлению правосудия должны быть причастны все граждане государства. Система римского права явилась юридической базой законности в сфере регулирования имущественных отношений, которая впоследствии реформировалась в более цивилизованные формы, постепенно наполнявшиеся реальным равенством перед законом всех участников общественных отношений.

В настоящее время мы живём в стране с демократическим режимом, где демократия невозможна без законности и правопорядка. Т. к. законность — это противоположность произвола, деятельности основанной не на нормах права. Сегодня именно закон является формой выражения воли народа - единственного источника власти. Важно, чтобы правовые нормы в полной мере отвечали воле и интересам народа. Вся система законодательных мероприятий имеет важное значение для высокого юридического статуса человека. Она необходима для развития демократии, являясь её гарантом. Именно законность должна полностью исключать произвол и беззаконие, надёжно гарантировать юридическую защищённость личности.

Стабильная правовая ситуация выступает важнейшей предпосылкой всякой другой - экономической, социальной, политической, морально-психологической. Также всем очевидно, что вопросы законности и правопорядка касаются не только рядовых членов, но и властных структур. Законы обязана соблюдать и сама власть, создающая эти законы. На сегодняшний день в России практически в полной мере реализуется законность и правопорядок.

В нашем обществе некоторые пренебрегают законом уже долгие годы. Формально провозглашённый принцип обязательности закона корректировался целой системой исключений из правил, зависящих от занимаемой должности, разного рода заслуг и т. п. Такой подход может породить безнаказанность. Некоторые руководители рассматривают закон как помеху на пути реализации своих личных интересов. Пренебрежительное отношение к закону всегда пагубно влияет на нравственную атмосферу в обществе.

Особого внимания заслуживает вопрос соотношения закона и целесообразности. Целесообразность только тогда может приносить пользу обществу, государству, личности, когда она не противоречит законности.

Соотношение законности и целесообразности в области государственного управления складывается в следующем виде:

- все и всякие законные предписания нормативного и индивидуального характера в то же время и целесообразны;
- в рамках, очерченных законодательством, орган управления или должностное лицо избирает оптимальный, т.е. наиболее целесообразный вариант действия;
- при отсутствии правового предписания по конкретному вопросу орган управления или должностное лицо действуют, исходя из целесообразности (экономической, национальной, организационной, местной и т.д.);
- при наличии правового предписания недопустимо руководствоваться целесообразностью; недопустимо противопоставление законности и целесообразности – всегда верховенствует правовое предписание.

Возможно и такое, что закон и целесообразность совпадают не всегда. Но обход закона и пренебрежение им недопустимо. Даже в том случае, когда закон действительно не хорош, или, например, устарел. Важно понимание того, что закон может отменить или изменить только уполномоченный на то государственный орган.

В научной и учебной литературе приводятся различные формулировки понятия «законность». Это одно из наиболее сложных понятий правоведения. Почему? Т. к. эти определения могут быть сведены к представлениям о законности как о «комплексном политико-правовом явлении, отражающем правовой характер организации общественно-политической жизни, органическую связь права и власти, права и государства»; «точном и неуклонном соблюдении и исполнении законов, иных нормативно-правовых актов всеми государственными органами, негосударственными организациями и гражданами»; «правовом режиме жизнедеятельности общества, в рамках которого осуществляется принятие и обеспечивается реализация законов и других правовых актов». Таким образом законность может рассматриваться как юридическое состояние, как принцип юридической деятельности и как принцип правового режима, обеспечивающего законопослушное поведение субъектов правоотношений.

Именно поэтому законность, как никакой другой правовой институт, всегда имела не только чисто теоретическое, но и остро социальное, практическое значение. От состояния, уровня и понимания законности складывается жизнь миллионов наших граждан. Которые наряду с государственными органами, должностными лицами и общественными формированиями выступают субъектами законности. А объект законности - это поведение (сознание, воля, поступок) юридически обязанных лиц.

Но несмотря на свою многогранность, законность имеет простое и краткое определение. Под законностью понимается строгое и неуклонное соблюдение всеми субъектами права существующих в стране законов и основанных на них подзаконных нормативных актов. Это всеобщее требование, поскольку оно обязательно для всех участников общественных отношений, а государство добивается его реализации различными средствами, в том числе и пресекая незаконные действия. Ключевым словом в данном определении выступает соблюдение. Именно в нём смысл и суть. Нет соблюдения - нет законности. Принцип законности - важный элемент правового государства. Конституция закрепляет этот принцип и ряд правил, призванных способствовать стабильному режиму законности.

Под принципами законности понимают наиболее существенные, глубинные черты в которых раскрываются социальное и функциональное назначение законности, её роль и место в обществе, а также связь с правом, политикой, культурой. Основные принципы законности это:

а) Принцип верховенства закона.

Означает приоритет Конституции РФ. Т. е. все нормативные акты, издаваемые в России, не должны противоречить её Конституции и законам и потому называются подзаконными. В их число входят нормативные акты Президента и Правительства РФ, министерств и других ведомств. Целью и смыслом этих подзаконных актов является практически, конкретизировано реализовывать положения законов. Однако важно оговорить и понимать, что господство закона не означает его всеилие. Т.е. это не означает, что право - панацея от всех наших бед, что достаточно принять хороший закон - и любая острая проблема будет решена.

В реальности серьёзным препятствием на пути утверждения верховенства закона являются издержки ведомственного, регионального и местного нормотворчества, которое зачастую противоречит закону и лишает граждан тех прав, которые им предоставлены законом. Практика перекраивания законов не только не допустима с правовой точки зрения, но и наносит вред практически. Т.к. такие действия порождают бюрократизм, безответственность, коррупцию.

б) Принцип единства.

Означает соблюдение законов всеми на всей территории страны. Законность должна быть всероссийской. Данный принцип можно рассматривать в территориальном и субъектном плане. Во-первых, нужна твёрдая общефедеральная законность, способная обеспечить единое правовое пространство, целостность государства. Недопустимо, чтобы каждый регион, город имели свою республиканскую, городскую законность. Но с другой стороны субъекты федерации должны проявлять разумную инициативу и не ущемлять права граждан так же, как и интересы государства.

Во-вторых, законы должны быть применены к деятельности всех субъектов общественных отношений. Основным субъектом правового регулирования является гражданин государства. Если в законах выражаются действительные интересы его граждан, то правовые предписания реализуются без принудительных мер со стороны государства. Данный принцип требует такого развитого, совершенного законодательства, при котором все общественные отношения регулируются законом.

с) Принцип целесообразности законности.

Означает невозможность каждым исполнителем закона оценивать его с точки зрения нужности или ненужности, выгоды или невыгоды и, следовательно, решать вопрос - руководствоваться им или не руководствоваться. Поэтому брать под сомнение закон по соображениям личной или какой-либо иной заинтересованности (идеологической, политической, прагматической) недопустимо.

Однако вполне возможна ситуация бездействия закона или его неактуальности. В этом случае его необходимо отменить, изменить, поправить в установленном порядке, а не обходить, не нарушать. Отсюда вытекает обязанность соответствующих органов устранять возможные расхождения права и реальной жизни.

д) Принцип защиты прав и свобод человека.

Суть данного требования заключается в закреплении приоритета личных прав по отношению к интересам публичного характера. В ст. 18 Конституции подчёркивается: «Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием». Это означает полную гарантированность и незыблемость прав и свобод граждан, а также установление и поддержание принципа взаимной ответственности граждан и государства.

Т. е. необходимо наличие развёрнутых юридических процедур, рассчитанных на любые ситуации, с которыми может столкнуться гражданин. В каждом конкретном случае должен быть набор юридических средств и форм, при помощи которых гражданин мог бы с успехом и без особых сложностей защитить свои права и законные интересы.

Кроме того, говоря о принципе взаимной ответственности, мы говорим прежде всего о возрождении доверия граждан к государству, об их заинтересованности в его делах, от чего во многом зависит судьба государства.

е) Принцип законности и культурности.

Законность есть зеркальное отражение общей, политической и правовой культуры общества, его граждан. Данный принцип означает обусловленность законности знанием законов, необходимым уровнем правосознания, правовой образованности, воспитанности, правовой культуры. Правовое воспитание - это система мер формирующая установку уважения права и цивилизованных способов решения споров. Правосознание - это совокупность правовых представлений, взглядов, идей, и чувств, эмоций, выражающих оценочное психологическое отношение людей к юридически значимым явлениям общественной жизни.

Иллюзией является представление, что если всех обучить праву, то исчезнут правонарушения. Сочетание знания правовых принципов и разумных убеждений - мощный фактор стабильности, упорядоченности в правовой системе.

Итак, законность — это обязательное условие стабильности и устойчивости общества. Сегодня вопрос законности актуален и значим как никогда, потому что общество нуждалось, нуждается и будет нуждаться в её наличии.

Однако в вопросе законности, как и во всём есть положительные и отрицательные стороны. И не стоит видеть это понятие только в негативном свете. Так же как например научно-технический прогресс открыл дорогу развитию производства, повышения уровня жизни людей, но и породил самые серьёзные экологические проблемы. Эта противоречивость определяется различиями и противостоянием индивидуальных, групповых, классовых, межгосударственных интересов. Само по себе развитие основано на борьбе таких противоречий, нарушающих устойчивость мира.

Отражённые проблемные места в законности решаемы. И одним из важных шагов в решении этих проблем является желание увидеть и признать их. И уже в дальнейшем добиваться, чтобы законодательство неуклонно исполнялось всеми. А как следствием станет невозможным в нашем государстве любые формы произвола, своеволия, вседозволенности. Потому что законность всегда включала в себя две стороны: наличие качественных, полноценных законов и их реальное претворение в жизнь.

Литература:

1. Абдулаев М.И. Теория государства и права: Учебник для высших учебных заведений / М.И. Абдуллаев. – М., 2004.
2. Борисов В.В. О связи правопорядка и правоотношений / В.В. Борисов // Вопросы теории государства и права: Межвуз. сб. Саратов, 1983. - С. 363.
3. Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности / Н.В. Витрук. – М., 2008.
4. Жинкин С.А. Теория государства и права: конспект лекций // Зачет и экзамен. 2015.
5. Законность в Российской Федерации. М., 1998.
6. Кудрявцев В. Н. О правопонимании и законности // Государство и право. 1994. № 3.
7. Протасов В.Н. Теория права и государства. Проблемы теории права и государства: Вопросы и ответы. – М.: Юристъ, 2009.

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА – БАЗИС ЮРИСПРУДЕНЦИИ

Предназначение теории государства и права как предмета состоит в том, чтобы представить студенту основы государства и права, наделить его практическими навыками в области, которую она изучает, так как эти сведения формируют обязательный фундамент для надлежащего исследования иных дисциплин и наук в юриспруденции. Любой юрист обязан знать значение таких терминов, как право, государство, правовая норма, правоотношение, правонарушение, дееспособность и другие...

Вдобавок теория государства и права дает уяснить содержание основных принципов юридической техники, без понятия которых нереальна профессиональная деятельность в сфере права.

Под теорией государства и права в узком смысле подразумевают одну из наиважнейших отраслей в юридической науке. Как учение теория государства и права демонстрирует комплекс познаний о наиболее распространенных закономерностях возникновения, развития, функционирования государства и права в разных эпохах жизни людей.

Предметом исследований этой дисциплины является государство и право. Также нужно понимать, что данные явления анализируют иные науки, в частности, политология, история... Каждая из них рассматривает государство и право под определенным углом, разбирая лишь ту или иную их отдельную сторону, аспект. Вместе они образуют общую картину, разностороннее мнение о государстве и праве. Из этого вытекает, что государство и право является не предметом теории государства и права, а скорее объектом познаний разнообразных наук.

Предмет теории государства и права состоит из обобщенных, повторяющихся явлений реального мира, определяющих этапы и формы процесса становления, развития, функционирования государства и права. К тому же, эти совместные закономерности не одной конкретной страны, а государства и права в общем. Изучая их, общая теория права уясняет, чем является государство и право, в какое время и при каких обстоятельствах они образуются, и какое значение играют в жизни людей.

Нередко теория государства и права ассоциируется с тем, что ранее называлось «энциклопедией права». Энциклопедия права представляла собой совокупность части юридического, философского и исторического.

Следует заметить, что в университетах России и Западной Европы этой дисциплине поначалу предоставляли большой интерес ее зачастую называли «наукой наук». В дальнейшем в России энциклопедия права по своему наименованию и существу поэтапно «перешла в теорию права», а на Западе в одном ряду с ней и под конкретным воздействием набрал силу такой предмет, как современная юриспруденция.

Изучаемая нами область познания и учебный раздел, называемый «теория государства и права», всегда не только возникала под названием «энциклопедия права» либо «юриспруденция», но и становилась идентифицированной еще с одной, довольно подобной по форме и направлению,

под наименованием «правоведенье».

Теория государства и права реализует такие функции как:

- а) рассматривает жизнь государства и права, их становление, существование, ход событий;
- б) разрабатывает доктринальные труды;
- в) доводит различные юридические учения в одну структуру;
- г) вносит вклад в развитие личности юриста, формирует базу правовой образованности;
- д) предоставляет воздействие на политику государства, развивает рекомендации относившиеся продвижению законодательства;
- е) предвещает процесс изменения права и будущее становление государственно-правовых явлений.

Весьма значительным является то, что государство и право, будучи единым целым, проявляются как независимые феномены по отношению друг к другу, но, в тоже время, зачастую проявляют действенное влияние один на другого. Государство в лице специальных органов формирует правовые нормы, оберегает и обеспечивает их соблюдение. Другими словами, государство напрямую влияет на право. При этом право предоставляет встречную реакцию на государство. Оно объединяет государственные органы конституционными нормами, организует их функционирование, преобразовывает их действие в законный путь, реализует обязательные условия для их работы. Обычно, государство и право действуют не сами по себе, а в объединении с экономикой, политикой, идеологией, социальной жизнью общества. В обществе все скоординировано и взаимосвязано, включая государство и право, политические и экономические явления, институты и учреждения. В связи с этим делается итог: изучая, например, закон, кроме его содержания всякий раз требуется рассмотреть его социальное значение, обусловленность общественными отношениями и так далее.

Исходя из этого, нужно понимать, что государство и право не в состоянии расслаиваться, исследоваться раздельно друг от друга. Углубленное их познание становится возможным только в предмете одной области учений, именуемой - «теория государства и права».

Данная наука помогает лучше раскрыть общественный характер государства, его стороны и качества, обеспечивает вероятность анализа причин его возникновения и преобразования средства, его формирования, обнаружить его роль и место в обществе и в политической системе. Таким образом отдельное внимание заслуживает исследование исторического достояния известных ученых, теоретиков юриспруденции.

Главной проблемой и функцией юриста считается предоставление грамотной поддержки людям, продуктивная охрана их прав от незаконных посягательств. Исходя из этого опытный юрист в ходе работы обязан:

- 1) четко знать, какими методами и средствами он должен «оперировать» в ходе специальной практики;
- 2) быть в курсе, к какому результату приводит несоблюдение служебных обязанностей;
- 3) обладать значительными знаниями в той или иной отрасли. Это позволит ему давать комплексную консультацию по тому или иному вопросу.

Исследование теории государства и права как раз помогает усвоить предстоящим юристам программу основополагающих взглядов юридической техники, без понятия которых нереальна практика в области правового регулирования. В конце концов, сведения, приобретённые в ходе исследования теории государства и права, позволяют сформировать у обучающихся наивысший уровень специализированной правовой культуры, развить у них чувство справедливости, выработать такие черты характера как усидчивость, внимательность и беспристрастность.

Литература:

1. Теория государства и права учебник для бакалавров, Марченко М.Н., Дерябина Е.М., 2015г.
2. Теория государства и права: конспект лекций. - Изд. 19-е., Жинкин С.А., 2015 г.
3. Сибирский Юридический Вестник. - 1999. - № 4. Пьянов, Н. А., 1999

**Д. КОРСУНОВА
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА**

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ИСТОЧНИКОВ РОССИЙСКОГО ПРАВА

Источник (форма) права – способ, с помощью которого закрепляются (находят внешнее выражение) нормы права. Некоторые учёные отождествляют источник и форму выражения права, другие проводят между ними разницу, определяя источник как явление, порождающее нормы права, а форму выражения — как некий «контейнер норм», не совпадающий по своей сути с источником.

Право как сложное социальное явление, помимо своей внутренней структуры, имеет определенные формы внешнего выражения. Под внешней формой права понимаются юридические источники, формально закрепляющие правовые предписания, адресованные участникам правоотношений. Однако помимо формальных (юридических) источников право имеет и другие истоки его формирования, т.е. систему факторов, характеризующих его содержание и формы выражения. Источник – это основные начала, исходные положения. Обычно различают источники права в широком смысле и в узком смысле слова, хотя в учебной литературе есть и другие классификации источников права: в материальном смысле, в идеологическом смысле и в формально юридическом смысле.

Существующие различные расхождения в трактовке понятия «источник права» объясняется различными подходами к правопониманию (социальной природы и сущности права). Если в основе правопонимания лежит нормативистский подход, то обычно под источниками права понимают волю законодателя, т.е. правотворческую деятельность государства. При естественно-правовом подходе источниками права считают принципы свободы, равенства и справедливости, которым должно следовать положительное (законодательное) право.

Источники права — это то, чем практика руководствуется в решении юридических дел. Под источником позитивного права принято понимать форму выражения государственной воли, направленной на признание факта существования права, на его формирование или изменение.

Развитие теории государства и права в нашей стране требует критического переосмысления ряда ее фундаментальных категорий, выхода на новый уровень исследований, призванный соединить достижения правовой науки и смежных отраслей знания. К числу категорий, требующих углубленной разработки, относится категория источников права. Уровень научной разработки данной проблемы, и, прежде всего общего понятия источника права, явно недостаточен. Одной из причин недостаточной теоретической разработки данной проблемы являются многозначность и нечеткость самого понятия источника права. Ведь «источник права» – это не более как образ, который скорее должен помочь пониманию, чем дать понимание того, что обозначается этим выражением. Не менее важным является постоянное совершенствование системы источников права Российской Федерации, и поэтому рассматриваемая в данной работе проблема является весьма актуальной.

Итак, понятие источника права является одним из самых основополагающих понятий для всей теории права, и оно непосредственно связано с вопросом о происхождения права. Источник права представляет собой достаточно широкую, масштабную динамическую систему факторов, идей, способов выражения, определяющих возникновение, развитие и особенности правовой системы отдельного государства.

Источниками российского права являются: закон в широком смысле, правовой обычай, нормативный договор, судебная практика (фактически), международно-правовые акты.

Для современной правовой системы России характерно признание приоритетным источником права закона.

Российское право - это преимущественно законодательное право. Оно развивается главным образом законодательным путем и характеризуется бурным обновлением текущего законодательства в связи с принятием новой Конституции Российской Федерации 1993 г. и изданием важных нормативных правовых актов.

Конституция Российской Федерации закрепляет фундаментальные принципы системы источников права. Во-первых, признание человека, его прав и свобод высшей ценностью, а соблюдение и защиту прав человека и гражданина – обязанностью государства (ст. 2). Конституция РФ признает права и свободы человека «непосредственно действующими» (ст. 18). Все это означает, что любой закон или иной нормативный акт может считаться правомерным только при условии соблюдения им прав человека.

Во-вторых, признание за Конституцией РФ и федеральным законодательством верховенства и высшей юридической силы на всей территории России (п. 2 ст. 4 и п. 1 ст. 15). Все законы и иные нормативные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ. Принцип верховенства законов регулируется с учетом особенностей разграничения полномочий и предметов ведения между Федерацией и ее субъектами.

В-третьих, закрепление приоритета общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации перед национальным правом (п. 4 ст. 15).

Конституция РФ – важнейший источник российской правовой систе-

мы. Высшая юридическая сила Конституции РФ проявляется, во-первых, в том, что нормы законов и иных нормативных правовых актов должны соответствовать нормам Конституции РФ, и, во-вторых, в том, что сами законы и иные нормативные правовые акты принимаются предусмотренными Конституцией органами и в установленном ею порядке.

Конституция РФ имеет прямое действие и особую значимость как источник права. Она в определенной степени формирует структуру федерального законодательства, т.е. в ряде статей оговаривает, какие и в каких случаях должны быть изданы законодательные акты.

В качестве источников российского права выступают также федеральные конституционные законы, федеральные законы и законы субъектов Российской Федерации. При этом законы должны быть социально обусловлены и материально обеспечены. Доминирующая роль закона не исключает, однако, важного значения других факторов, воздействующих на развитие российского права, в том числе его источников.

Относительно новым явлением для российской правовой системы является заключение нормативных договоров и соглашений между органами Федерации и ее субъектов. Это договоры о разграничении предметов ведения и полномочий между органами Российской Федерации и органами субъектов Федерации. Первый из таких договоров был заключен 31 марта 1992 г. и получил название Федеративного Договора. Он сыграл важную роль в деле сохранения и упрочения единства России как Федерации нового типа.

Судебная практика занимает важное место в российской правовой системе. Если в советское время признание судебной практики трактовалось как покушение на принципы социалистической законности и верховенства закона, то в современный период все больше ученых-юристов признают судебный прецедент источником российского права. Считается, что Россия, в отличие от стран англо-американской правовой семьи, пойдет своим путем в деле становления актов судебной власти в качестве источника права. Так, в настоящее время многие решения Конституционного Суда РФ (например, о неконституционности тех или иных правовых норм), по существу, являются источником права.

Следует отметить, что судебный прецедент имеет качество производного от законодательства: ни одно из судебных решений не должно иметь преимущество перед законом. Вместе с тем, признание судебной практики источником права значительно повысит роль суда и правосудия в жизни общества, придаст российской правовой системе динамизм, повысит эффективность правоприменения.

Международно-правовые акты признаются важнейшими источниками российского права. Согласно п. 4 ст. 15 Конституции РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Порядок реализации указанных норм международного права весьма разнообразен для разных отношений, и практика их применения все более расширяется. Она охватывает не только сферу частного права (гражданского, семейного, трудового), но и права публичного, что прежде всего относится к деятельности правоохранительных органов и судов.

Совершенство источников права напрямую зависит от уровня теоретических представлений о них и от качества по существу всех видов юридической практики. Юридическая наука призвана своевременно пригодные рекомендации по улучшению источников права, а практика должна умело реализовать предложения ученых в целях создания гибкой, динамичной и эффективно функционирующей системы источников российского права. От качества этой системы права зависит прочность законности в Российском государстве.

А. МАРГАРЯН
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА

ОСНОВНЫЕ ПОДХОДЫ К ПОНЯТИЮ ГОСУДАРСТВА

Государство издавна считалось объектом научных теорий, изучений. К примеру, Платон анализировал его равно как высочайшую форму выражения мира идей, то есть безупречного, в настоящей жизни. Аристотель считал государство высочайшей формой людского общения, овладевающей собой все другие фигуры. Цицерон определял государство равно как «дело народа».

В средние века приобрели продвижение теологические концепции государства, которые говорили последнее как божественное установление, продукт божественной воли.

Основоположителем термина «государство» является Н. Макиавелли. Он показывал, то что государство – это политическое состояние общества, положение царящих и зависимых. Макиавелли отдалился от мнения о государстве равно как постоянном и неизменном институте и оценивал его с позиций соотношения общественных сил. Множественные подходы к понятию государства возможно объединить в ряд направлений.

1. Теологический подход исходит из божественного возникновения страны. Целью власти считается никак не достоинства правителя, а польза тех, кем он управляет, а также мир добрый порядок. Государство обязано защищать частную собственность, ценить права, чьи бы они ни были.

Другой разновидностью теологического подхода считается мусульманское учение, согласно которого лидер государства Халиф наследник пророка Мухаммеда. Государство есть не что другое, как слуга религии, божественного закона данного Аллахом пророку Мухаммеду, содержащегося в святом Коране.

2. Классический подход (ещё его называют арифметическим). Государство в этом случае подразумевается равно как комплекс 3 х компонентов государству, местности и жителей. Присутствие в данном решающее роль придается государственной власти.

3. Юридический подход. Представители этого подхода указывали, то что государство — это особенное юридическое лицо, особая организация, выражающая единую свободу людей.

4. Нормативистский подход. Его наиболее знаменитый представитель Г. Кельзен полагал, то что государство это определенный правовой поря-

док. Правопорядок государства в отличие от иных правопорядков Кельзен называл централизованным.

5. Институциональный подход. Государство подразумевается равно как одна из институций (образований) наравне с семьей, церковью и так далее. Особенность государства заключается в том, что оно — механизм достижения баланса индивидуальных и общественных заинтересованностей.

6. Кибернетический подход. Государство рассматривается как институт, обладающий целью определять порядок в непрерывно меняющемся мире, как структура, сопряженная с информацией, с прямыми и обратными связями в обществе.

7. Либеральный подход ещё называют концепцией «государства ночного сторожа». Государствоникак не влезает в экономические и социальные отношения, никак не распоряжается экономикой, культурой и так далее, а только лишь определяет «правила игры» нормы права, оберегает в обществе порядок.

8. Социологический подход. Любители данного подхода считают, то что государство – это, в первую очередь в целом, орудие в руках определенных социальных групп. Относительно, данный подходвозможно поделить на марксистское и немарксистское направления. В случае если для марксистов государство это орудие в руках экономически господствующего класса, то любители немарксистского направления определяют государство равно как инструмент в руках элиты (В. Парето, Р. Михельс) или как представителя общества, общественного судьи.

Таким образом, подводя результат вышесказанному, необходимо выделить, то что теория государства и права, равно как общетеоретическая наука, берет в себя все без исключения подходы взглядов о государстве, стремясь победить их односторонность и создать единое понимание. Плюрализм (множественность) в понимании государства активизировал поиск новейших подходов к государству, способствовал наиболее гибкому проникновению в его смысл. Но преодоление идеологического монизма.

1) в понимании государства обернулось, в известной мере, нечеткостью, размытостью в интерпретации его содержания.

Таким образом, государство есть особая модель организации политической власти в обществе, владеющей суверенитетом, исполняющей руководство сообществом в базе полномочия с поддержкой особого аппарата и монополии на легитимное насилие.

Итак, государство это конкретная организация политической, государственной власти в обществе, организация, никак не схожая с самим обществом. Однако в обществе помимо государства имеются и прочие организации. Следовательно, важно разобрать особые признаки государства, отличающие его от иных организаций.

1. Государство организация территориальная, организация власти на определенной территории.

Государство территориальная организация и в том смысле, что жители делится по территориальному принципу, по административно территориальным единицам (уезды, районы, области, департаменты, воеводства и

т. п.). К этим территориальным единицам привязываются и органы государства, сила которых действует в пределах этих единиц.

2. Государство организация универсальная, работающая в рамках всего общества. Власти государства распространяется на все общество. Принадлежность членов общества к государству правило, не зависит от их воли. Сам факт появления на свет человека на территории государства ранее включает его в государство, дает под власть государства.

Это выражается в таких институтах, как гражданство, а ещё ранее подданство. Универсальность государства выражается и в том, что оно собственной управляющей, регулирующей и защитительной работой может охватить наиболее разнообразные области общественной жизни: политическую, экономическую, экологическую, нравственную и т.д.

3. Государство организация публичной власти, не совпадающая с обществом, населением, исполняемая особым аппаратом, системой государственных организаций. Данная система по сути и есть само государство равно как политическая организация. Эта власть исполняется людьми, которые выделяются из общества, сочиняют человеческий образ государства. Эти люди (государственные чиновники, военные и т. п.) никак не занимаются напрямую полезной работой, а исполняют активность, связанную с управлением социальными делами.

4. Государство обладает монополией на издание законов. Образно выражаясь, только государство говорит языком законов, с помощью законов как решений, носящих необходимый вид. Государство придает своей воле, личным велениям единое значение и с помощью законов реализовывает власть.

5. Государство организация принудительная. В своей деятельности оно опирается на организованное принуждение, для чего создаются особые органы: суды, полиция, армия и так далее. Между этими органами есть конкретное деление труда. Задача насилия — гарантировать выполнение законов и других решений государственной власти. Государству принадлежит монополия на легальное физическое насилие, в том числе с использованием оружия и иных специальных средств. Применение насилия иными, негосударственными структурами государство разбирает как противозаконное, противоречащее суверенитету государства. В правовом государстве государственное принуждение может быть только правовым, осуществляемым на основе и в рамках законов.

6. Государство — суверенная организация. Суверенитет государства — это политико-юридическое выражение независимости государственной власти от власти иного государства.

Внутренняя сторона государственного суверенитета состоит в том, что государство без помощи других учреждает и формирует систему своих органов, наделяет их определенными властными полномочиями, определяет в обществе правопорядок путем принятия законов, системой своих органов поддерживает, защищает этот правопорядок, независимо от прочих государств исполняет юридическую деятельность по рассмотрению и разрешению различного рода юридических дел (уголовных, штатских и т.д.).

Внешняя сторона суверенитета выражается в том, что государство самостоятельно осуществляет внешнюю политику, политику по взаимоотно-

ношению к иным государствам, по своей воле и в интересах общества, которое оно предполагает: входит в международные организации, союзы, сообщества, заключает договоры с иными государствами, решает вопросы войны и мира, защиты собственных территорий.

7. Государство — организация, владеющая монополией на легальные сборы налогов. Налоги — это, обязательные платежи граждан государства и организаций, действующих в его территории, в пользу государства (в казну, в госбюджет). Наряду с налогами взимаются в пользу государства разные другие сборы и государственные пошлины. С их поддержкой создается материальная финансовая база, необходимая с целью функционирования государства: для содержания и обеспечения работы органов государства.

Сведя в одно целое значительные признаки государства, можно дать следующее определение: государство — это территориальная, независимая организация политической власти в обществе, вырабатывающая свои веления обязательными с помощью законов, опирающаяся в организованное принуждение, владеющая монополией на сбор налогов.

Типология государства — это его классификация, предназначенная для разделения абсолютно всех прошлых и настоящих государств на такие группы, которые предоставили бы возможность раскрыть их социальную суть.

Множество мнений экспертов относительно типологии государств можно объединить к двум основным подходам: формационному и цивилизационному.

Формационный подход был разработан классиками марксизма и властвовал в советской юридической науке. Этот подход исходит из идеи о том, что все государства в своем развитии проходят одни и те же стадии и в конечном счете их ждет общее будущее — безгосударственное коммунистическое самоуправление. Главным критерием типологии государств является экономический — определенная социально экономическая стадия. В рамках этой формации выделяются производительные силы и производственные взаимоотношения. Формирование производительных мощи приводит к тому, что они приходят в противоречие с отставшими производственными отношениями. В результате замены исторического типа государства, что зачастую осуществляется в процессе революции, насильственным путем, это разногласие побеждается.

Сторонники формационного подхода выделили 4 исторических типа государства: рабовладельческое, феодальное, буржуазное и социалистическое. На раннем этапе своего творчества классики марксизма также выделяли так называемое государство азиатского способа производства, но позже от этой классификации отказались. Кроме того, согласно формационному подходу, в истории человечества существуют 2 безгосударственных состояния общества — первобытнообщинный строй и коммунистическое самоуправление.

Достоинства: 1) эффективна идея разделения государства на основе социально экономических условий, которые существенно влияют на общество;

2) показывает постепенность, естественноисторический вид формирования государства.

Недостатки: 1) однолинейность и излишняя запрограммированность развития, тогда как история многовариантна; 2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т.д.).

Цивилизационный подход исходит из идей полицентризма и асинхронности в развитии человечества. Различные народы развиваются по своим собственным законам и проходят разнообразные стадии формирования. Критериями выделения типов (цивилизаций) являются культурный, религиозный и бытовой.

Из отечественных представителей цивилизационного подхода необходимо выделить Н.Я. Данилевского и Л. Гумилева. Таким образом, Данилевский разделял народы на культурно исторические типы, каждый из которых обладает специфичностью, уникальностью. Культурно общеисторический вид имеется только в протяжении определенного периода, его можно ликвидировать, однако невозможно дополнить чуждыми для него элементами.

Гумилев сформировал учение о супер этносе, т.е. группе народов, сходных по своим культурно бытовым характеристикам. Развитие супер этноса Гумилев пояснял с помощью теории пассионарности (активности), разработанной академиком Вернадским, согласно которой люди обладают определенной биопсихической энергией, которая как правило находится в состоянии баланса. Супер этнос не прекращает развитие, если в обществе доминируют пассионарии, т. е. люди с избытком подобной энергии.

Из иностранных теорий типологии государств, которые можно отнести к цивилизационному подходу, максимальную популярность получили концепции А. Тойнби, О. Шпенглера, а кроме того теория постиндустриального общества Д. Белла.

А. Тойнби характеризовал цивилизацию, как замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, этнических, географических и других признаков. В зависимости от этого отличают следующие цивилизации египетская, китайская, западная, православная, арабская, мексиканская и др.

Каждая цивилизация дает стабильную общность всем государствам, существующим в её рамках Цивилизованный подход обосновывается мыслью единства, единства современного мира, ценностью идеально- духовных условий.

В рамках этой теории выделяются также основные цивилизации (древнеегипетская, шумерская, иранская, сиамская, бирманская и др.) и второстепенные (западно европейская, северо американская, восточно-европейская, латино американская, и др.).

Согласно теории А. Тойнби изменения происходят не в рамках мирового исторического процесса, а внутри отдельной цивилизации. Цивилизации являются как бы ветвями дерева, существующие рядом друг с другом. Движущей силой круговорота цивилизаций выступает творческая элита, которая увлекает за собой инертное большинство поколений людей.

Литература:

1. Кокошкин Ф. Ф. Лекции по общему государственному праву. 1992. С. 240.
2. Лившиц. Р. З. Современная теория права. М. 1992. С. 340.

3. Основы государства и права: Учебник. Под ред.. Андреева И. А. М., 1993. С. 352
4. Храпанюк В. Н. Теория государства и права. М. 2000. С. 466.

Е. МИХАЙЛОВА
Н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ПРОБЛЕМЫ И НАПРАВЛЕНИЯ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТОВ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА В РОССИИ

Большая часть истории России обнаруживает отсутствие институтов гражданского общества. Российское государство на всех этапах своего существования стремилось подавить любые проявления автономии личности. Такое естественное явление для любого правового государства, как гражданское общество, сейчас в России находится в очаговой форме развития. Хотя зачатки его начали складываться еще в 19 столетии, вследствие многих исторических событий потрясших Россию, а потом и СССР, не позволяли стабильно развиваться гражданскому обществу, такое понятие не использовалось.

Большая часть истории России обнаруживает отсутствие институтов гражданского общества. Российское государство на всех этапах своего существования стремилось подавить любые проявления автономии личности. Такое естественное явление для любого правового государства, как гражданское общество, сейчас в России находится в очаговой форме развития. Хотя зачатки его начали складываться еще в 19 столетии, вследствие многих исторических событий, потрясших Россию, а потом и СССР, не позволяли стабильно развиваться гражданскому обществу, такое понятие не использовалось.

Пришедшие к власти в 1917 году коммунисты провели грандиозное уравнивание всех членов общества перед всемогущей государственной машиной. Что касается термина “гражданское общество”, то он был изгнан из советского государственно-правового и политического лексикона. [1] После распада СССР общество нуждалось в формировании гражданского общества. Конечно, люди, не знавшие такого термина, как гражданское общество, жившие без соответствующих понятий не могли начать действовать самостоятельно. Только спустя десятилетие на законодательном уровне первый был сделан государством. Это Федеральный закон РФ от 4 апреля 2005 года N 32-ФЗ об Общественной палате Российской Федерации. С этого момента принцип верховенства власти многонационального народа России принимает более устойчивую позицию, выраженную в появлении институтов гражданского общества, объединении и консолидации.

Прежде чем перейти к сути вопроса, мы хотели бы рассмотреть основные понятия.

В научном значении понятие «гражданское общество» ввел в действие немецкий философ Г. Гегель. Его исследования и размышления сводились к представлению об отношениях, составляющих гражданское общество, как об идеальных, когда воплощаются в жизнь идеи права как высшей справедливости, основанной на недопустимости произвола и гарантирова-

нии равной для всех членов. В современной интерпретации гражданское общество – это система жизнедеятельности общества, обособленная от государства по своему характеру, но тесно с ней связанная, а также содержащая частные, групповые интересы граждан, регулирующая и отстаивающая их.

Правовое государство – это государство где человек, его права и свободы являются высшей ценностью и охраняются законом. Это государство, в котором устанавливается верховенство права. Правовое государство образует гражданское общество, которое влияет на все общественные и политические процессы в данном государстве. То есть гражданское общество – это воплощение идеала общественных отношений в результате построения правового государства.

Правовое государство является условием существования гражданского общества, но не более того. В дальнейшем эти два института развиваются самостоятельно, государство лишь предлагает наиболее благоприятную платформу для развития гражданского общества, не вмешиваясь напрямую в его деятельность и не препятствуя его развитию. Когда же нарушается один из этих двух принципов, появляются проблемы во взаимоотношении гражданского общества и государства.

Как сказал Владимир Рыжков: «Сильное гражданское общество – гарантия от авторитарного режима.» А значит, любое вмешательство государства в механизмы гражданского общества влечет за собой скрытое проявление авторитарных намерений власти. И возникают проблемы взаимодействия и взаимоотношений гражданского общества и государства.

Политические партии и общественные объединения, с момента окончания регистрации в соответствующих государственных органах, становятся организациями, действующими на законной основе. Но не все зарегистрированные институты разделяют политические взгляды с действующей властью, это естественное явление любого демократического государства. Но именно на почве оппозиционного настроения легитимных общественных организаций, осуществляющих свою деятельность в соответствии с действующим законодательством, возникают иногда столкновение интересов власти и оппозиции. И когда эта самая власть пытается «задавить» зачатки таких общественных организаций или каким-либо образом ликвидировать их, по сути, вмешиваясь при этом непосредственно в сферу гражданского общества, оно нарушает принципы его развития. Ведь эти организации не что иное, как институты гражданского общества и, как известно, гражданское общество и правовое государство, взаимодействуя между собой, образуют сферу публичной политики, которая заключается в сотрудничестве гражданского общества и государственной власти.

Именно взаимодействуя, а не вставая друг у друга на пути. О.А. Митрошенков выделяет такие проблемы современного социума на пути становления гражданского общества; 1) Уровень доверия населения к политикам, скепсис в отношении возможности влиять на их решения; 2) Отсутствие многочисленного среднего класса; 3) Отсутствие у населения адекватного понимания социально-экономических и политических процессов; 4) Отсутствие политической культуры у значительной части общества.

Безусловно, государство, систематически принимая законы, оказывая финансовую помощь из госбюджета, своими действиями пытается решить эти и другие немаловажные проблемы в сфере становления гражданского общества. Но, к сожалению, пока эти усилия не дают существенного результата.

Для решения указанных проблем, а также ряда других, мы считаем, что государству необходимо наладить контроль над региональными органами исполнительной власти, местными органами самоуправления, уменьшить коррупционный уровень или вовсе искоренить его. Чтобы средства, выделенные из бюджета страны как можно более в целом объеме доходили до нуждающихся общественных объединений, обеспечивая тем самым продуктивное развитие институтов гражданского общества. Проявление толерантности со стороны власти, как необходимое условие для подавления конфликтов между оппозицией и общественными объединениями, с одной стороны и государством, с другой. Политику государства необходимо направить на развитие у молодежи правосознания и гражданской активности через создание различных молодежных общественных организаций. И самое важное «воспитание» патриотизма у населения, чтобы любовь к Родине была равносильной любви к государству

Литература:

1. Рыжков В.А. Пять точек перелома [Электронный ресурс] : Российская газета / Режим доступа : <http://www.rg.ru/2012/05/08/ryzhkov.html> - 1.03.2014
2. Саидов Г. А. Понятие «гражданское общество» и его основные институты [Электронный ресурс] - Режим доступа : http://tsulbp-journal.narod.ru/jurnal/matn_2/saidov_g.. Дата доступа: 25.02.2014
3. Сайт Политологии / Статья «Формирование гражданского общества в России» [Электронный ресурс] : Автор неизвестен – Режим доступа : <http://all-politologija.ru/knigi/politologiya-uchebno..> Дата доступа: 25.02.2014
4. Яхина А.Р., Сабиров В.Ф. Проблемы построения правового государства в России [Текст] / А.Н. Кутляров // Студент и аграрная наука : материалы V Всероссийской студенческой научной конференции / Башкирский ГАУ – Уфа, 2011 – 324с
5. Яхина А.Р., Сабиров В.Ф. Соотношение правового государства и гражданского общества / Государство будущего: политико-правовой аспект: материалы Международной научно-практической конференции / Издательство «Нефтегазовое дело» - Уфа, 2012 – 354 с.

Е. ТОРОПШИНА
Н.р. М.В. КУЛИШ

ОРГАНИЗАЦИИ НАЦГВАРДИИ В РОССИИ: ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ, ЦЕЛИ И ЗНАЧЕНИЕ

В России назрели все необходимые основания для создания Национальной гвардии. В первую очередь, необходимо повысить эффективность использования имеющихся ресурсов внутренних войск МВД и ряда других подразделений в сфере борьбы с терроризмом и экстремизмом, территориальной обороны, охраны государственной границы.

Во-вторых, подчинение новой структуры исполнительной власти непосредственно Верховному Главнокомандующему, что повышает оперативность реагирования на возникающие угрозы.

В-третьих, передача внутренних войск в структуру Национальной гвардии затрагивает и те подразделения, которые до настоящего времени существовали де-факто в автономном режиме.

Так, о создании нового ведомства, подчиненного непосредственно президенту, Владимир Путин объявил на встрече с главами МВД, ФСКН, ФМС и командующим Внутренними войсками. Вскоре на сайте Кремля был опубликован и официальный текст указа об образовании Федеральной службы войск национальной гвардии.

Прежде чем раскрыть сущность нового структурного подразделения в системе безопасности нашего государства, необходимо отметить, что именно Указом Президента Российской Федерации от 05.04.2016 г. № 157 «Вопросы Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации» создается новое вооруженное подразделение.

Согласно вышеуказанному указу, Нацгвардия создается путем образования внутренних войск и присоединения к ним некоторых подразделений МВД, в основном силового назначения: СОБР, ОМОН, сил оперативного реагирования и авиации.

Кроме того, отметим, что в структуру Нацгвардии включены подразделения лицензионно-разрешительной системы МВД, контролирующие оборот оружия и частную охранную деятельность, а также вневедомственная охрана.

Руководство войсками Национальной гвардии осуществляет Президент Российской Федерации, который определяет задачи органов управления, утверждает структуру и состав войск, штатную численность военнослужащих и гражданских служащих.

Отметим, что для кандидатов, которые будут, служить в указанной структуре, предъявлены достаточно высокие требования.

На Федеральную службу войск национальной гвардии Российской Федерации возложены решение следующих основных задач:

- участие совместно с органами внутренних дел Российской Федерации в охране общественного порядка, обеспечении общественной безопасности и режима чрезвычайного положения;
- участие в борьбе с терроризмом и в обеспечении правового режима контртеррористической операции;
- участие в борьбе с экстремизмом;
- участие в территориальной обороне Российской Федерации;
- охрана важных государственных объектов и специальных грузов в соответствии с перечнем, утвержденным Правительством Российской Федерации;
- оказание содействия пограничным органам федеральной службы безопасности в охране государственной границы Российской Федерации;
- осуществление федерального государственного контроля и надзора за непосредственным соблюдением законодательства Российской Федерации в сфере оборота оружия и в сфере частной охранной деятельности, а также осуществление вневедомственной охраны.[1.]

Хотелось бы отметить и тот не мало важный момент, что изначально правовой аспект создания Национальной гвардии основывается не только на Указе Президента Российской Федерации от 05.04.2016 г. № 157 «Вопросы Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации», также Указ имеет правовую основу, утвержденную Указом Президента Российской Федерации от 21.05.2012 г. № 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти».

В данный момент основной базис в правовом смысле, который был регулировал функционал данной структуры является Федеральный закон Российской Федерации от 03.07.2016 г. № 226-ФЗ «О войсках национальной гвардии Российской Федерации». Напомним, что пункты 12, 17 и 19 части 1 статьи 9 настоящего ФЗ вступают в силу с 1 января 2018 г.[2.]

Конечно, основное значение данного ведомства состоит в совершенствовании и укреплении в целом безопасности нашей страны, также борьбы с терроризмом и экстремизмом, территориальной обороны, охраны государственной границы.

Рассмотрев правовую основу, основные цели и вопросы начального этапа функционирования нового силового института, можно в заключение выделить ряд дискуссионных положений:

1. Скорее всего, создание Национальной гвардии положительно скажется на обеспечении национальной безопасности нашего государства в ее силовом аспекте. Создается новый силовой институт, который должен стать важным элементом большого механизма обеспечения безопасности государства, противодействия внутренним и внешним экстремистским силам.[3]

2. Возникает ряд вопросов, которые касаются задач и полномочий в сфере обеспечения военной безопасности. Не совсем понятны вопросы практического взаимодействия Нацгвардии с другими силовыми институтами власти (МВД, ФСБ), очевидны дублирующие функции этих структур. Необходимо дальнейшее развитие более подробной нормативной составляющей функционирования нового института и ее имплементация на практике.[4]

В целом, из вышеизложенного необходимо отметить, что создание Национальной гвардии в Российской Федерации открывает новые возможности в сфере обеспечения военной безопасности, в частности, при использовании особых правовых режимов, проведении антитеррористических и антиэкстремистских операционных действий. Но механизмы и пределы реализации этих возможностей могут быть оценены только исходя из ее реальной деятельности. [5]

Литература:

1. Федеральный закон Российской Федерации от 03.07.2016 г. № 226-ФЗ «О войсках национальной гвардии Российской Федерации».

2. Указ Президента Российской Федерации от 05.04.2016 г. № 157 «Вопросы Федеральной службы войск национальной гвардии Российской Федерации».

3. Указ Президента Российской Федерации от 21.05.2012 г. № 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти».

4. Константинов А.В., Файзулин Е.Р. Административно-правовые аспекты режима военного положения в России: актуальные вопросы и тенденции // International scientific review, 2016.

5. Туганов Ю.Н. Административно-юрисдикционная деятельность национальной гвардии: анализ нормативных актов // Право в Вооруженных силах, 2016, № 6.

Я. ТРУБИЦЫНА
Н.р. А.Г. РЯБЧЕНКО

ПЕРИОДЫ «ПЕРЕСТРОЙКИ» (1985-1991 гг.) В СССР

Прежде чем анализировать данную проблему, необходимо осознать толкование слова «перестройка». Обращение к историческому словарю позволяет заметить, что «перестройка – это период в истории СССР, в ходе которого совершились кардинальные преобразования в существовании советского общества, итогом которых стал отказ от социалистического пути формирования и распад Советского Государства».

Так, впервые потребность улучшения существовавшей экономической системы была провозглашена Генеральным секретарём ЦК КПСС М.С.Горбачёвым на пленуме ЦК КПСС 23 апреля 1985 года. В выступлениях Михаила Горбачёва были сформулированы главные задачи реформирования экономики: «Цель ускорения темпов роста, притом существенного, вполне выполнима, если в центр всей нашей работы поставить интенсификацию экономики и ускорение научно-технического прогресса, перестроить управление и планирование, структурную и инвестиционную политику, повсюду повысить организованность и дисциплину, коренным образом улучшить стиль деятельности» (1,36).

В собственном развитии перестройка прошла 3 стадии формирования: 1) традиционно-авторитарный этап «ускорения и интенсификации» (начало Перестройки 1985-1986)

2) социал-демократический этап (управляемая Перестройка, 1987-1989)

3) либерально-радикальный этап (Перестройка выходит из под контроля, крах Перестройки 1990-1991)

На первоначальной (традиционно-авторитарной) стадии Перестройки (1985-1986) предусматривалось достичь решающего перелома в экономике и иных областях общества посредством улучшения социализма, то есть использовать его неистребованные возможности и средства. При этом сберегалась командная форма традиционного авторитарного общества.

На практике преобразование в данные года свелось к попыткам укрепления дисциплины, ужесточения контролирования, номенклатурного обновления сотрудников и выполнения направления на «ускорение социальноэкономического развития».

Однако они никак не предоставили желанных результатов и выразили, то, что мобилизационные возможности форсирования экономики и общества исчерпаны. Внешняя политика СССР 1985-1986 гг. продолжала оставаться достаточно жёсткой, несмотря на наметившиеся сразу после прихода к власти Горбачёва небольшое потепление в отношениях с США и Западом. Но существенный сдвиг на международной арене произошёл

только осенью 1987 года, когда СССР согласился пойти на серьёзные уступки при подготовке соглашения о РСМП (договор о ликвидации ракет средней и малой дальности).

Начало второму (социал-демократическому) периоду Перестройки (1987-1989гг.) положил январский Пленум ЦК КПСС (1987 г.), на котором М.С.Горбачёв внёс предложение новой идеологии и стратегии реформ, в основу которых была положена концепция объединения социализма с демократией. Основными лозунгами момента стали «гласность» и «демократизация». Стартовал процесс развития многопартийности и возрождения народовластия. Осуществление данной концепции преобразований подразумевала смену порядка монопольной власти КПСС господством демократически выбранных Советов и трансформацию директивной экономики в социально-ориентированную рыночную экономику с элементами хозрасчёта и индивидуальным интересом (можно отнести к фактическому созданию «второго НЭПа»).

Но со 2-ой половины 1989 г. начала возрастать социальная напряжённость, увеличивался недостаток правительственного бюджета и товаров первой необходимости. Управление государства начало ориентироваться на переход к регулируемому рынку, однако, в рамках существующего социалистического строя Перестройка начала выходить из под контроля. Социально-демократическое реформирование было свернуто к 1990г. из-за значительных просчётов руководства страны в экономической области и национально-государственном строительстве.

Но также можно отметить, что в общественной жизни провозглашается политика гласности, т.е. происходит смягчение цензуры и СМИ и снимается запрет на обсуждение тем, которые раньше были запрещены. В этот период были афишированы почти все запрещенные ранее произведения В.С. Гроссмана, А.П. Платонова, Е.И. Замятина, М.А. Булгакова, Б.Л. Пастернака.

На 3-ем (либерально-радикальной) стадии (1990–1991) Перестройка ровно как эволюционные преобразование социализма не увенчалось триумфом в силу нарастания общественно-политической и экономической нестабильности, вызванной нерешенностью экономических проблем, усилением сепаратистских тенденций союзных республик и радикализацией политико-экономических условий разбухшего перестройкой общества. Она видоизменилась в разрушительно-революционный процесс распада государства, слома его, социально-политических и радикальных перемен экономических и политико-идеологических оснований общества в новой Российской Федерации.

Проанализировав все этапы развития «перестройки» можно подвести итог. Задачи, которые первоначально были поставлены на данный период с 1985 по 1991 гг. не были решены, а только усугубили ситуацию в стране. На этот счёт отлично подойдут несколько примеров:

1. Увеличение внешнего долга в несколько раз;
2. Забастовка шахтёров в 1989 году;
3. Падение темпов экономического роста;
4. Вымывание товаров из магазинов, а в последствие – гиперинфляция;

5. Сокращение золотого запаса страны;
6. Распад социалистического лагеря и Варшавского договора;
7. Чернобыльская авария.
8. И этот ряд можно продолжать ещё очень долго. Но также были положительные стороны данного периода:
9. Частичная свобода слова, гласность, отмена цензуры;
10. Снятие запретов с творчества деятелей русской эмиграции;
11. Возврат гражданства, принудительно лишённым советского гражданства;
12. Разрешение частного предпринимательства.
13. Но самое значимое событие - это распад Союз Советских Социалистических Республик.

Литература:

- 1) Ежегодник БСЭ. М., Советская энциклопедия. 1986 г.
- 2) Жуков В. Ю. Новейшая история России: перестройка и переходный период. 1985–2005: Учеб. пособие для студ. всех специальностей и форм обучения/ СПбГАСУ, – СПб., 2006.

Я. ТРУБИЦЫНА
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА

ПРАВОВАЯ КУЛЬТУРА ИНДИИ

Изучение дисциплины «Теория государства и права» - увлекательнейший процесс. Данный предмет изучения даёт нам ответы на интересующие нас вопросы о государстве и праве. Стоит отметить, что данные вопросы рассматриваются не только в пределах нашей страны, но и всех стран мира. На мой взгляд, из всех изученных материалов по данной дисциплине одной из познавательных тем выделяется «Правовая культура». Она заинтересует каждого в том случае, если человек не будет изучать её поверхностно, а углубится в детали. Но для начала нужно дать определение данному понятию.

Правовая культура – часть человеческой культуры, совокупность норм, ценностей, юридических институтов, процессов и форм, выполняющих функцию социальной и правовой ориентации людей в конкретном обществе (цивилизации). По мнению А.Р. Ратинова, под правовой культурой следует понимать «систему овеществленных и идеальных культурных элементов, относящихся к сфере действия права, и их отражение в сознании и поведении людей». В широком плане правовая культура охватывает все правовые ценности, существующие в данное время в данной стране. При этом не игнорируется и мировой опыт. Правовая культура отражает не только деятельность человека непосредственно в правовой сфере, но и за ее пределами, связанную, так или иначе, с применением правовых знаний.

Особого внимания заслуживает правовая культура Индии. Именно анализу ее уникальной структуры посвящена данная работа.

Индия представляет собой редчайший образец необычайно длительной сохранности существенных элементов древней цивилизации. Великие

культуры Древнего Египта, Вавилона, Греции, Рима давно перестали существовать. Хотя некоторые их аспекты продолжают влиять на человечество, выйдя при этом далеко за географические пределы своего первоначального существования (возьмём в пример греческую философию и римское право). Хотя они служат предметом изучения и восхищения, как живые цивилизации они исчезли с лица земли, превратились в исторический памятник. В Индии этого не произошло. «Но нигде, кроме Китая и Индии, не было подлинной непрерывности цивилизации - писал в 1931 г. Джавахарлал Неру, - Несмотря на все изменения, битвы и вторжения, нити древних цивилизаций не прервались в обеих сторонах. Это правда, что обе страны в значительной мере утратили своё прежнее положение и что их древние культуры покрылись толстым слоем пыли, а иногда и грязи, накопившимся за долгие века. Но они всё же выстояли, и древнеиндийская цивилизация ещё и сегодня является основой индийской жизни» (1). В истории страны, - отмечал Неру - были не только достойные, но и жалкие периоды, чувство преемственности оборачивалось собой склонностью к консерватизму. Но ассимиляция и синтез, в противоположность непримиримой борьбе и отрицанию, действительно стали отличительной чертой развития страны. Смирившись с вторжением ариев, Индия приняла и освоила их мировоззрение - брахманизм. Когда в 7 в. до н.э. возникли еретические, антибрахманические (их так же ещё называли «шраманские доктрины»), а в 6 в. сформировались буддизм и джайнизм - два мощных движения, имевших множество последователей и серьёзно поколебавших монополию брахманизма, последний не объявил им войну, не пытался их искоренить, а пошёл на сосуществование, что в конце концов привело к изживанию антагонизма. Можно отметить, что на рубеже старой и новой эры сложился индуизм.

Индийская цивилизация строилась на обычае, на древней традиции, которая сакрализуется. Усилия людей должны быть направлены на её сохранение, предотвращение порчи и разложения. Освещённый многовековой практикой обычай представляется справедливым. Так появляется консерватизм, свойственным всем древним цивилизациям.

Есть и другое важное свойство - представление об обществе как ограниченном единстве. Человек не существует сам по себе. Он всего лишь частица общественной системы, выполняющая строго определённые функции. Все эти потребности он осуществляет лишь в рамках этой системы. Его ценность и значение определяются принадлежностью к общественным союзам, без них человек беспомощен.

Была ещё одна характерная черта древних цивилизаций в Индии - их религиозная природа. Религиозная мифология служила универсальной основой мировоззрения и социальной организации древности. В Индии все этнические, правовые и политические правила непосредственно вытекали из религиозного мировоззрения, обретали высший авторитет в священных текстах брахманизма, затем - пришедшего ему на смену иудизма и ни в каких рациональных объяснениях и толкованиях не нуждались. Они воспринимались исключительно как часть Божественного Откровения и Божественного мироустройства.

Также до нас дошли богатейшие литературные памятники религиозно-философского содержания – священные писание ариев – веды. Веды

представляли собой сборники религиозных и ритуальных текстов. Их четыре: «Ригведа» (собрание гимнов), «Самаведа» (собрание песнопений), «Яджурведа» (собрание формул, принимаемых при жертвоприношениях) и «Атхарвавед» (собрание заговоров, заклинаний). Веды воспринимаются как божественное откровение («шрути», т.е. услышанное, но связанное с кем-либо из смертных. В противоположности шрути последующая литература, носящая более узкий и специальных характер, получала название «смрити», т.е. запомненное. Они приписываются к конкретным людям.

Основополагающее значение имеет «Ригведа» - первый дошедший до нас памятник индийской литературы и первое выражение мировоззрения ведийской эпохи.

Четыре сборника послужил основой для последующей ведийской литературы, представленной тремя жанрами: брахманы (комментарии к текстам вед), араньяки (беседы уединившихся в лесах мудрецов со своими учениками) и упанишады (религиозно-философские трактаты).

В ведах нашли первое выражение представления и понятия, положенные в основу правовой и политической культуры Индии, воспроизводившиеся и комментировавшиеся на протяжении веков и сохранившие силу до сегодняшнего дня.

Главной чертой мирового порядка являлся сословный строй. Деление на четыре варны - основа социальной жизни древней Индии. Варна - главная социальная ячейка, отодвигавшая на задний план и личность, и племя. Человек, прежде всего, ощущал свою принадлежность не к обществу и народу, а к своей варне.

Варны возникли в конце ведийского периода, т.к. первые упоминания о них встречаются в поздних частях «Ригведы» и «Яджурведы». За каждой варной закрепляются строго определенные обязательства, потому что каждая обладает особым статусом. Первые три варны считаются дважды родственными. Это связано с тем, что они наделены способностью постигать веды, и призваны их изучать. Шудрам же мудрость вед была недоступна из-за темноты. Бывало, ведораздел проводится между брахманами и кшатриями, с одной стороны, вайшьями и шудрами - с другой. Особо превозносились брахманы. «Атхарваведа» называет их богами. Им приписывалась божественная защита и сверхъестественная сила, превосходящая царскую. Однако верховенство брахманов не вела к теократии, царь должен был быть кшатрием. А принадлежность к варне определялось от рода занятий и происхождения.

Наряду с варнами возникли и более мелкие социальные деления, получившие название джати, означавшее на санскрите рождение, происхождение. Их насчитывали сотнями, именно их следует назвать кастами. Они относились к той или иной варне и представляли её дробление. Религиозная мифология объявляет возникновение джати результатом смешения варн.

В упанишадах появляется ещё одна категория, которой не знали веды - парии, неприкасаемые. Их называли пятой варной, хотя они находились вне её системы. Если обратимся к мифологии, то неприкасаемые появились от браков мужчин шудр с женщинами из варны брахманов.

Драхма - одно из самых важных и многозначных понятий индийской мысли. Оно ближе всего к тому, что понимается правом, но ни к коей мере

не тождественно ему. В драхме нашла наиболее полное выражение недифференцированность социальной жизни и сознания. Это типичный образец «мононормы», объединяющий религиозные, этнические и правовые правила. Это был древнейший термин для обозначения религии, но религией драхма не исчерпывается. На мой взгляд, она включает то, чтобы мы назвали правовой обязанностью и ответственностью. С ведийских времён драхма понималась как долг или путь, предназначенный каждому человеку. Он определялся сословно-кастовой принадлежностью и этапами жизни. Драхма ещё была тесно связана с обычаем. И отсюда можно сделать вывод, что драхма - это свод обязанностей, определение долга, а отнюдь не права человека.

Нельзя забывать и о карме. Санскритское слово «карма» означает проявление человека в любой форме - мысль, физическое действие, слово. Удачно определение кармы как прежних поступков. Суть концепции заключается в том, что жизнь человека, причем не только его сегодняшнее состояние и завтрашний день, но и форма будущих посмертных воплощений его души, повторных рождений, в соответствии с убеждением, что душа человека обречена на длительный цикл рождений в новых обликах и смертей, пока она не достигнет праведности и не сольется с абсолютным, определяется не слепой судьбой, а его собственным поведением в настоящем и прошлом рожденьях. Карма представляет собой божественную форму установления справедливости. Её оправданность не всегда доступна пониманию людей, которым дано знать только свои поступки. Но и ответственность они несут за поступки предков. Закон кармы предписывает смирение перед своей участью, признание её заведомо справедливой. (1)

Индийское религиозное мировоззрение – явление настолько древнее, что его творцы понимали первобытное, догосударственное состояние. Политическая власть не представлялась вечным институтом. Если мы обратимся к древнеиндийским источникам, то увидим, что даются в основном два варианта учреждения политической власти: создание правителя богами и избрание правителя народом, своего народа соглашение между правителем и подданными, т. е. индийский вариант договорной теории происхождения государства. Особенностью индийской традиции является то, что за редкими исключениями оба эти варианта сочетаются и выступают как два способа обоснования законности власти. Но оба эти варианта объединяет то, что Брахма сказал богам: «наказание (данда) - правит миром» и это ключ к пониманию власти.

Данда – одно из самых главных понятий индийской правовой культуры. Это земной, зримый закон, лишенный мистики и осуществляемый земными властителями. Но при этом это слово обозначало как конкретные действия, так и абстрактные идеи. Данда выступает и как один из методов осуществления политики наряду с миром, обузданием и сеянием разногласий, т.е. очевидно, это война, насилие, принуждение. В наиболее широком значении - это наказание, причём как в прямом, физическом смысле, так и в смысле легальной санкции.

Современное право Индии подразделяется в своих источниках на несколько групп, связанных с наличием четырех религиозных общин - инду-сов (самая большая группа, от 300 до 500 млн. чел), мусульман, парсов и

христиан. Каждая из этих групп имеет свои источники права и институты, относящиеся к таким важным областям их религиозного и этнического быта, как браки, разводы и наследование имущества. Так, вопросы брака и развода стали предметом регулирования в Законе о браке индусов 1955 г. Право мусульман в этих отношениях не стало кодифицированным и содержится в традиционных источниках мусульманского права и судебных прецедентах. Право христиан было урегулировано в Законе о браке индийцев-христиан 1872 г. и Законе о расторжении брака 1869 г. Аналогичное право парсов - в Законе о браке и разводе парсов 1936 г. Согласно Закону о специальном браке, принятому в 1954 г., заключаемые с учетом требований этого закона браки являются законными независимо от религиозной принадлежности брачующихся сторон.

Очень существенным аспектом правового регулирования и судебной деятельности является в Индии практика перехода из одной веры в другую. Особенно частыми такие переходы были среди тех индийских граждан, которые традиционно пребывали в составе неприкасаемых каст. Так, в 1955 г. 300 тыс. индусов перешли в буддизм, чтобы избавиться от действия иерархии каст.

Эволюция права, связанная с модификацией религиозного права под воздействием местного и колониального законодательства метрополий, привела в Индии к образованию смешанного англо-индусского права, которое уже не похоже ни на одну из составивших его партикулярных систем. Так, индусское право стало действовать как одна из партикулярных систем наряду с мусульманским некодифицированным правом, английским прецедентным и статутным правом и обзавелось впоследствии такими конструкциями и подходами к решению правовых вопросов, которые благодаря использованию юридических фикций и принципов позволяют «беспрпятственно достигать поставленной цели» (2).

В Индии к праву относятся как к опоре социального строя, необходимому средству его охраны. Разумная организация общества включает в себя примат права. Люди должны жить в соответствии с правом, а если они лишены такой возможности, то бороться за торжество права. Власти также должны соблюдать нормы права, а суды - обеспечивать уважение к праву. Право - это зеркало справедливости. Его отсутствие ведет к произволу, анархии, господству силы. Право - это объект уважения и почитания. Суды - это храмы правосудия, в которых обитают уважаемые судьи.

На основании можно подвести итог данного исследования. Правовая культура Индии богата своей историей, её законы сохранились до наших дней. По своей структуре она уникальна и неповторима. Индия – одно из немногих государств, которое не поддавалось всем нападкам. Она сохранила свою культуру не смотря ни на что. Разнородность населения Индии, состоящего из представителей множества религий и культур, а также последствия национальной политики колониальных властей в отношении отдельных религиозно-этнических групп создают известные трудности в воплощении правовых норм в социально-политической действительности, порождают правовые особенности формирования современной индийской государственности.

Литература:

1. Философия права, курс лекций, учебное пособие М.Н. Марченко 2017
2. Давид Р., Жоффре-Спинози К. Указ. соч.
3. Древняя Индия. История и культура (Бонгард-Левин Г.М)
4. Н. А. Крашенинникова статья «СПЕЦИФИЧЕСКИЕ ЧЕРТЫ ПРАВОВОЙ КУЛЬТУРЫ ИНДИИ: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ»
5. Крашенинникова Н.А. Индусское право (история и современность). - М.: Юридическая литература, 1982. - 192 с.
6. Маринчев Н.В., Тимошук А.С. Основания правовой идеологии Древней Индии // Вестник Владимирского юридического института. - 2008. - № 1.
7. Хрестоматия по истории государства и права зарубежных стран. В 2 томах. Том 1: [Текст] / под ред. Крашенинникова Н.А. - М.: Норма, 2008.

Д. ШЕСТАКОВ
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА

МЕХАНИЗМ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА

Данная тема необходима для понимания того, как осуществляется любая государственная власть. И именно поэтому я взялся за то, чтобы во всем этом разобраться. Вопросы о государстве, его понятии, сущности, роли и механизме в обществе с давних пор относятся к числу основополагающих и дискуссионных в государстве ведении.

Государственная власть осуществляется в разных сферах общественной жизни, в разных формах и разными методами. Все это обуславливает создание особого механизма, под которым понимают всю совокупность органов, призванных осуществлять управление обществом и реализовывать основные направления государственной деятельности.

В научной литературе встречается множество дискуссионных мнений относительно как понятия «механизм государства», так и соотношения его с понятием «государственный аппарат».

Для начала нужно понять, что такое механизм государства.

Понятие «механизм государства» преимущественно находит свое место в отечественной теории государства и права, а не зарубежной.

Механизм государства — целостная иерархическая система государственных учреждений, на практике осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства. Механизм государства является неотъемлемой стороной сущности государства: вне и без государственного механизма нет и быть не может государства. [1]

Механизм Российского государства - это система государственных органов, основанная на единстве принципов его организации и деятельности, закрепленных в Конституции Российской Федерации, Законе РФ «Об основах государственной службы Российской Федерации» и других федеральных законах [5].

Оба понятия связывают то, что это система взаимосвязанных государственных органов.

Понятие государственного аппарата можно рассматривать в широком смысле этого слова или в узком смысле. В широком смысле государствен-

ный аппарат отождествляется с понятием механизма государства, в узком смысле государственный аппарат понимается как система исполнительно-распорядительных органов государства.

Государство для выполнения своих функций создает систему государственных органов (механизм государства), которые в совокупности образуют государственный аппарат. Он представляет собой надлежаще организованный, четко слаженный сложный политический механизм, который включает в свой состав многочисленные и разнообразные органы. Каждый из органов имеет определенную структуру, полномочия, задачи и цели, на достижение которых направлена их деятельность, и действует в строго определенных рамках.

В широком смысле государственный аппарат охватывает все органы государства, включая представительные органы, судебные и управленческие. В узком смысле под государственным аппаратом понимаются только органы государства, наделенные административной властью, т.е. управленческие, исполнительные органы.

Для органов государства характерны следующие признаки, которые позволяют отличать их от других органов:

1) правовая основа деятельности, т.е. организация, структура, функции, задачи и цели, компетенция государственных органов определяется действующим законодательством;

2) наличие властных полномочий, в том числе применения в необходимых случаях принуждения;

3) действуют от имени государства;

4) издание обязательных для исполнения актов (нормативно-правовых и правоприменительных) в пределах установленной для них компетенции.

Выделяют следующие признаки механизма государства:

- целостность — механизм государства представляет собой целостную структуру, на территории и в рамках одного государства не может существовать несколько государственных аппаратов;

- иерархичность - механизм государства строится на началах координации и подчинения, представляя собой сложную властную пирамидальную структуру;

- особый состав - государственные органы и учреждения, входящие в структуру механизма государства состоят из специально подготовленных людей;

- специальные цели деятельности - фактическое осуществление государственной власти, задач и функций государства;

- материально-техническая обеспеченность;

Также существуют основные принципы организации и деятельности государственного аппарата:

- представительство интересов граждан во всех звеньях государственного аппарата;

- гласность и открытость в деятельности государственного аппарата;

- высокий профессионализм и компетентность;

- законность;

- субординация и четкое взаимодействие между центром и государ-

ственной властью членов федерации (в федеративных государствах).

Все органы государства в РФ находятся в тесном единстве и деловом взаимодействии, поскольку они осуществляют единую власть народа и опираются на одни и те же принципы образования и деятельности - демократизма, субординации и координации, федерализма и профессионализма.

В структуре механизма государства выделяется 3 уровня:

- государственные органы — есть властные полномочия.
- государственные организации: учреждения и предприятия - нет властных полномочий.
- служащие — лица, работающие в государственных органах или учреждениях, но полномочиями не обладающие (в отличие от государственных служащих).

Создаваемый механизм (аппарат) Российского государства успел «приобрести» тяжелые и разрушительные болезни: неоправданный расточительности бюрократического аппарата, дилетантизм чиновников, их коррумпированность и т.п.

По моему мнению, дилетантизм чиновников и коррумпированность, как в субъектах РФ так и на высших правительственных постах является одними из главных проблем, как в России, так и в других странах. Правительство РФ прилагает большие усилия для борьбы с этими проблемами.

С целью совершенствования механизма Российского государства 5 июля 1995 года был принят Федеральный закон об основах государственной службы Российской Федерации. Он установил правовую основу государственной службы в Российской Федерации, права, обязанности и ответственность государственных служащих.

Согласно Конституции, государственную власть в Российской Федерации осуществляют: Президент, Федеральное собрание (парламент), Правительство, суды. Государственная власть реализуется на основе принципа разделения властей - органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны. Впервые фразу «Разделяй и властвуй» произнес известный правитель Македонии Филипп, отец Александра македонского. Историки полагают, что подобная политика занимала фундаментальную позицию в политике Римской империи.

Институт президентства возник в СССР в 1990 году. В России пост Президента был введен на основании референдума 17 марта 1991 года. Первый Президент РФ был избран 12 июня 1991 года.

Президентом может быть избран гражданин РФ не моложе 35 лет; постоянно проживающий в России не менее 10 лет. Избирается Президент на шесть лет на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

По Конституции РФ Президент является главой государства, гарантом Конституции, прав и свобод граждан. В соответствии с Конституцией и федеральными законами он определяет основные направления внутренней и внешней политики государства, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти, представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях.

Для выполнения полномочий Президента создан аппарат президента насчитывает около 2 тыс. сотрудников. По сути дела это означает, что в

России действует два аппарата исполнительной власти - президентский и правительственный.

Федеральное собрание - парламент Российской Федерации - представительный и законодательный орган. Он состоит из двух палат: - Совета Федерации и Государственной Думы. В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта Федерации; по одному от представительного и исполнительного органа государственной власти. Государственная Дума состоит из 450 депутатов, работающих на профессиональной постоянной основе.

Палаты парламента заседают раздельно. Они образуют комитеты и комиссии, проводят по вопросам своего ведения парламентские слушания, принимают постановления.

Государственная Дума принимает Федеральные законы, Совет Федерации лишь одобряет или отклоняет их. Но если закон отклонен, Дума может принять его в результате повторного голосования.

Значительное место в компетенции Парламента занимают полномочия, связанные с формированием высших органов государства. По представлению Президента Совет Федерации назначает на должность судей Конституционного, Верховного, Федерального Арбитражного суда, назначает на должность и освобождает от должности Генерального прокурора России. Государственная Дума дает согласие Президенту на назначение Председателя правительства и др.

Правительство Российской Федерации осуществляет исполнительную власть. По Конституции оно является самостоятельным органом, обладает законодательной инициативой, формирует и наполняет федеральный бюджет, проводит единую финансовую кредитную и денежную политику. Правительство Российской Федерации осуществляет управление федеральной собственностью, единую государственную политику в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии, предпринимает меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики, по укреплению законности, охраны прав и свобод граждан и др.

Правительство Российской Федерации состоит из Председателя, его заместителей и министров. Председатель назначается Президентом с согласия Государственной Думы. Остальные члены Правительства назначаются Президентом по предложению Председателя. Правительство выполняет свои функции через министерства и центральные ведомства с их административным аппаратом. В пределах своей компетенции оно издаёт постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение.

Третья ветвь власти - органы правосудия. Правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Судьями могут быть граждане, достигшие 25 лет, но не старше 70 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет. Судьи независимы и подчиняются только конституции и закону. Они несменяемы и неприкосновенны. Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. В случаях, предусмотренных федеральным законом, оно ведется с участием присяж-

ных заседателей.

Прокуратура Российской Федерации – орган, который официально не входит ни в одну из ветвей власти согласно Конституции РФ. Единая централизованная система с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору. Генеральный прокурор назначается на должность и освобождается от нее Советом Федерации по представлению Президента. Генеральный прокурор назначает прокуроров субъектов Федерации по согласованию с последними и иных прокуроров.

Системы органов государственной власти субъектов Федерации создаются ими самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя России и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом.

Система органов государства, так же как и их внутренняя структура, не является застывшей, с изменением функций государства изменяется и система его органов, а с изменением задач, возложенных на тот или иной орган, может подвергнуться изменениям и структура органа.

Все государственные органы образуют иерархически построенную систему, т.е. они находятся в определенных отношениях подчинения и действуют на основе принципа «разрешено только то, что прямо закреплено в законе». Иначе говоря, они не могут выполнять те функции или использовать те полномочия, которые прямо не предусмотрены в акте об образовании и компетенции.

Следовательно, одностороннее ослабление законодательной, исполнительно-распорядительной или правоохранительной деятельности с неизбежностью ведет к невыполнению всего комплекса задач государства.

Таким образом, механизм современного государства представляет собой ту материальную силу, которая способна и должна обеспечить гармоничное развитие общественной жизни, охранять законные интересы своих граждан и их объединений, выступать гарантом стабильной, разумной политики на международной арене.

Литература:

1. Матузов Н.И., Малько А.В. «Теория государства и права»: учебное пособие для вузов; под ред. Н.И. Матузова.
2. Бабаев В.К. «Теория государства и права»: учебник для вузов; под ред. В.К. Бабаева.
3. Конституция Российской Федерации.
4. Нерсесянц В.С. «Общая теория права и государства»: учебник для вузов; под общ. ред. В.С. Нерсесянца.
5. Марченко, М.Н. Теория государства и права.

ВЛИЯНИЕ МИРОВОГО СООБЩЕСТВА НА КОНКРЕТНЫЕ ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ

Актуальность данной темы в рамках изучения дисциплины «Теория государства и права» несомненна, поскольку национальные правовые системы имеют, как правило, очень древние истоки и за все время развития права и государств в целом, смен различных эпох со своим строем общественных отношений претерпевают, как правило, существенные изменения, также зависящие от мирового сообщества. Хочу подметить, что рассматриваться в данной статье будут лишь некоторые правовые семьи, которые, как я считаю, имеют наибольшую популярность в современном мире.

Итак, начну я, пожалуй, со славянской правовой системы. В неё входят такие страны как: Россия, Югославия (до 2004 года), Беларусь, Украина и другие. Это достаточно новая система, сложившаяся под влиянием особенностей формирования и развития славянского типа государства, а также правовой общности, образуемой странами славянского этнического происхождения, относимыми ранее к социалистической правовой семье. Её самобытность обусловлена, в основном, глубокими государственными, социальными и культурными началами жизни славянских народов. Сущность правовой системы этих стран позволяет их причислить к романо-германской правовой семье.

Исторически славянская правовая семья основывается на правовой культуре Византийской империи, традициях православия и обычаях славян. В данный момент, существует такая точка зрения, что славянская правовая семья ранее принадлежала к романо-германской правовой семье, а сейчас она «возвращается» в это сообщество. На данной позиции основана официальная юридическая политика преобладающего числа государств (в том числе, России), их концепции реформирования своего социально-экономического уклада, а также внешнеполитическая ориентация. Однако принятие такой позиции означает, что бывшие социалистические страны и республики СССР должны быть интегрированы в мир Запада. События последних лет, а также практика международного поведения Запада дают выяснить, что на самом деле, он все ещё воспринимает славянский мир в целом даже в новом социально-экономическом и политико-идеологическом качестве как сильно отличающуюся от его цивилизации ценностями и геополитической общностью, что влечёт за собой часто различные друг от друга правовые, политические, экономические и гуманитарные позиции.

Политика западных стран сводится к тому, что возврат стран к романо-германской правовой семье возможен только на условиях ассимиляции, что подразумевает «вразумление» или «покровительство», а именно: давление, игнорирование, дискриминацию или грубый военный, экономический и политический диктат. Тогда, что логично, встаёт вопрос: «Сможет ли социальная система, не сумевшая преодолеть несовпадение своего правового статуса со всеми иными частями национальной духовной культуры, разви-

вающейся по собственным историческим закономерностям, продолжить своё существование, а что особенно важно, дальше развиваться?»

Дальше речь пойдёт о мусульманской правовой семье. Страны, входящие в её состав: Иран, Ирак, Египет, Сирия, Саудовская Аравия и другие. Данная правовая система основана на идее божественного происхождения государства и права, т.е. имеет теологическую основу. Мусульманское право – это система правовых норм, основанная на исламе; так называемый, шариат. Для него характерна очень объёмная сфера нормативного регулирования, которая также широко охватывает частную жизнь людей. Нормы права основываются на вере и не должны иметь рационального, логического обоснования, а т.к. они считаются божественным откровением, то их правка, изменение и отмена законодателем не допустима. Задача законодателей – открывать нормы права в исламских источниках. Система источников мусульманского права включает в себя: Коран (в котором наряду с религиозными взглядами излагаются установления нормативно-юридического характера), Сунну (это мусульманское священное предание, сборник норм-традиций), Иджму (комментарии исламских правоведов, толкователей права), Кийас (суждения по аналогии).

Характерной чертой этого права является его казуистический характер, хотя он постепенно устраняется на основе принятия новейших законов и кодексов из-за того, что усиливается роль закона как источника права. Уже на протяжении многих веков в мусульманском праве наблюдается несомненная постоянная эволюция юридических источников, которая связана с заметными заимствованиями европейского юридического опыта. В Индии мусульманское право так много позаимствовало из общего права, что некоторые учёные предполагают, что есть возможность говорить об «англо-магометанском» праве. Впервые семейное и наследственное право подверглось законодательным реформам в XX веке. В Турции такая реформа была осуществлена в 1926 году, которая порвала с традиционными мусульманскими канонами в этих сферах. Впоследствии, на современном этапе большинство юридических норм имеют к религии косвенное отношение. Также просматриваются и существенные различия между религиозной и правовой системами социально-нормативного регулирования.

Хотя многие нормы права совпадают с религиозными правилами поведения, в целом мусульманское право не сливается с религией и не выступает частью ислама как религиозной системы. Мусульманское право в традиционном виде сохранило свои позиции лишь в странах Аравийского полуострова и Персидского залива. В других странах происходит постоянное обновление законодательства под влиянием западных правовых моделей. В настоящее время ни в одной из мусульманских стран религиозное право не является единственным действующим правом, но в то же время оно не потеряло своих позиций. Только в Турции мусульманское законодательство полностью заменено по западноевропейскому образцу.

Также, хочу отдельно отметить, что активизация ислама, характеризующая в последнее время политическую жизнь многих государств, сопровождается требованиями полного восстановления всех норм мусульманского права (Иран) и отказа от западных правовых моделей. Множество государств заявляют в законах и конституциях о верности принципам ислама.

(Сирия, Пакистан, Тунис). Таким образом, в определённой мере, возможен возврат к более стандартному виду мусульманской правовой системы.

В завершение, хочу сказать, что мировое сообщество, безусловно, достаточно серьезно влияет на современные правовые системы. Религиозные и национальные правовые системы «прогибаются» под более основные: романо-германскую и англо-саксонскую, но при этом не теряют своей индивидуальности. Даже самые ортодоксальные правовые семьи изменяются с течением времени и где-то совершенствуются, а где-то идут по ступеням деградации и застоя. Но несомненно, что развитие правовых систем не стоит на месте, как и человечество, а потому в скором будущем, скорее всего, обозначат новые правовые системы со своими индивидуальными характеристиками.

Литература:

1. <http://bibliotekar.ru/teoria-gosudarstva-i-prava-1/36.htm>
2. <http://www.allpravo.ru/library/doc108p/instrum151/item2771.html>
3. <https://lawbook.online/gosudarstva-prava-teoriya/musulmanskoe-pravo-sovremennom-23820.html>
4. <https://m.cyberleninka.ru/article/n/aktualnye-problemy-teorii-gosudarstva-i-prava>

**А. ЮРЬЕВА
Н.р. Т.Ю. ЖИНКИНА**

ДЕЛЕГИРОВАННОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО

Делегированное законодательство — санкционированное парламентом право принятия нормативных актов, имеющих силу закона, высшими органами исполнительной власти государства, на что они не имеют право в соответствии с собственной компетенцией.

Делегированное законодательство чрезвычайно разнообразно. Самые различные органы могут быть наделены нормотворческими полномочиями. В Великобритании это правительство, королева, министры, судебные органы, местные органы, а также отдельные учреждения и корпорации. В РФ ими могут быть: правительство, подчиненные ему органы управления, все федеральные органы государственной власти, органы субъектов Федерации.

Итак, в зависимости от вида органа делегированное законодательство можно подразделить на: исполнительное, осуществляемое правительством и органами исполнительной власти; судебное, осуществляемое судебными органами; автономное, осуществляемое местными органами.

Прямое делегирование подразумевает издание высшим органом законодательной власти государства особого нормативного акта, санкционирующего делегирование законодательных полномочий исполнительной власти.

При косвенном делегировании законодательных полномочий парламентский закон составляется в очень общих выражениях, и применить его без соответствующей нормоустанавливающей деятельности исполнительных органов невозможно. Правительство в этом случае издает акты, конкретизирующие закон. Создается делегированное законодательство без

полномочий.

Косвенное делегирование иначе можно назвать дискреционным законодательством.

В последнее время все большее количество государств вводит и использует в своей конституционной практике институт делегированного законодательства. В конце XX столетия во многих странах были приняты новые конституции, которые зачастую устанавливали новый строй, вводили новые институты. В том числе были внесены положения о делегированном законодательстве. Так, в Конституциях Хорватии, Молдовы, Казахстана, Румынии этот институт был введен впервые. В странах, где делегированное законодательство применяется давно, с каждым годом количество принимаемых актов делегированного законодательства растет (к таким странам относятся Великобритания, Австралия, Канада). Столь широкое распространение этого института привлекает наше внимание к выяснению того, какие причины стоят за этим. О том насколько этот вопрос интересует многих государственных деятелей и ученых, могут говорить ежегодные конференции, посвященные проблемам делегированного законодательства.

Важнейшую роль в управлении обществом играет законотворческая деятельность государства, как одна из форм осуществления его функций. Законотворческая деятельность представляет собой процесс подготовки и издания законов. От эффективности ее осуществления зависит благосостояние общества и государства.

Органом, главная функция которого заключается в осуществлении законодательной власти, является парламент. Все конституции наделяют парламент законодательными полномочиями. Принятие законов является главной задачей парламента. Теоретически только парламент обладает суверенным правом принимать законы. Как утверждал Н.И. Лазаревский, «законодательная власть в качестве верховной может принимать в форме закона любые распоряжения, хотя бы по существу своему относящиеся к управлению или даже судебной деятельности, и каждое такое распоряжение является, безусловно, обязательным, и никакая ссылка на недействительность такого постановления на том основании, будто бы законодательная власть вышла за пределы своих естественных или законных пределов, ни кем в государстве принята быть не может: закон подлежит исполнению, хотя бы по содержанию своему и был актом административным или судебным. В то же время обособленность законодательных органов приводит к тому, что никакой другой орган, ни административный, ни судебный, не имеют права, по частным ли случаям, или в общей форме, издавать постановления, которые имели бы силу закона, и всякий такой бы акт был бы недействительным».

В настоящее время законодательная деятельность парламента претерпела весьма серьезные изменения. В современных государствах парламент продолжает законодательствовать, однако «во многих странах он не является единственным общегосударственным законодательным органом: законы могут издавать и другие органы (Индонезия, Китай), абсолютные монархи (Оман)». Вместе с усложнением функций государства увеличился объем законодательной деятельности парламента, количество принимаемых актов увеличилось, но, тем не менее, центр тяжести в нормотворчестве

переместился в правительство. Это объясняют тем, что объем государственной работы настолько возрос, законодательная техника настолько усложнилась, а само законодательство настолько специализировалось, что парламенту по неволе пришлось отказаться от значительной части своих полномочий в пользу правительства. Еще в начале XX в. отдельные государствоведы пришли к выводу о том, что «узкая» теория исполнительной власти (сводящая функции последней только к исполнению законов) навсегда, бесповоротно сдана в политический архив.

В последнее время в связи с появлением новых сфер общественных отношений законодательная власть не имеет возможности быстро осуществлять их регулирование. Необходимо искать пути более гибкого и оперативного управления. Ресурсами более быстрого реагирования на появление новых отношений обладает исполнительная власть. Поэтому стоит считать разумным то, что решение многих вопросов законодательная власть перекладывает на исполнительную. В связи с этим в западной науке создана концепция рационализованного парламентаризма, которая осуществляется на практике в ряде стран. Она предполагает ограничение роли парламента и передачу части законодательных полномочий исполнительной власти. Однако в странах, где используется концепция рационализованного парламентаризма, снижение роли парламента не является безусловным: за ним остается последнее слово в решении самых принципиальных вопросов, в том числе и вопросов о правах человека. Так, п.1 ст.82 Конституции Испании 1978 г. устанавливает, что Генеральные кортесы могут делегировать правительству полномочия издавать нормативные акты, имеющие силу закона по определенным вопросам, за исключением относящихся к развитию основных прав и свобод...

Одной из характерных черт современного государства является рост правительственного нормотворчества, в том числе и в форме делегированного законодательства. Нормы, посвященные ему, встречаются в конституциях различных стран. Так, ст.38 Конституции Франции 1958 г. гласит: «Правительство может для выполнения своей программы обратиться к парламенту за разрешением путем издания ордонансов в течение ограниченного срока мероприятий, обычно входящих в область законодательства». П.1 ст. 114 Конституции Румынии устанавливает, что «Парламент может принять специальный закон, уполномочивающий правительство издавать ордонансы в областях, не являющихся предметом органических законов». Согласно п.1 ст.88 Конституции Хорватии 1990 г. «Палата представителей может сроком на один год уполномочить Правительство Республики Хорватия издавать указы по отдельным вопросам, относящимся к ее компетенции, за исключением вопросов, связанных с регулированием осуществления предусмотренных Конституцией свобод и прав гражданина, национальных прав, избирательной системы, организации, компетенции и порядка деятельности государственных органов и местного самоуправления»

Делегированное законодательство позволяет сделать вывод, что данный способ создания законодательной базы нельзя недооценивать. Его достоинства, на наш взгляд, обусловлены тем, что, во-первых, правительство имеет возможность оперативно реагировать на изменяющиеся запросы и потребности общества, у этого органа небольшой численный состав, и от-

существует сложная процедура принятия решения (в отличие от парламента). Кроме того, как показывает практика, законодательная инициатива в большинстве случаев исходит от правительства.

Литература:

1. Арефина И. С. Конституционные основы делегированного законодательства: Автореф. дис. на соискание учен. степ. к.ю.н. М., МГУ. им. Ломоносова. 2003.
2. Гоафский В. Г. Всеобщая история права и государства. М., Норма. 2007.
3. Абзалова Л. Ф. Делегированное законодательство // Государственная власть и местное самоуправление. М., 2007. № 1.
4. Хрестоматия по всеобщей истории государства и права. Учебное пособие //Под ред. Проф. З.М. Черниловского. Составитель В. Н. Садиков. М., 1994.

РАЗДЕЛ II

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЧАСТНОГО ПРАВА И ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

Э. АКУЛОВСКАЯ
(Абхазия)
Н.р. М.В. КУЛИШ

К ВОПРОСУ ОБ АРБИТРАЖНЫХ УПРАВЛЯЮЩИХ

В законах разных стран о банкротстве используются различные термины для обозначения лица, несущего ответственность за управление производством по делу о несостоятельности, в том числе такие, как «администраторы», «доверенные лица», «ликвидаторы», «контролеры», «управляющие имущественной массой», «кураторы», «официальные или судебные управляющие» или «комиссары».

Управляющий в деле о несостоятельности может быть физическим лицом или, как это имеет место в некоторых правовых системах, корпорацией, или другим самостоятельным юридическим лицом. Независимо от способа назначения управляющий в деле о несостоятельности играет центральную роль в обеспечении эффективного и действенного выполнения законодательства о несостоятельности, обладает определенными полномочиями в отношении должников и их активов, несет обязанность по защите активов и их стоимости, а также интересов кредиторов и работников, и обеспечивает эффективное и беспристрастное применение закона.

Поэтому необходимо, чтобы управляющий в деле о несостоятельности обладал знаниями, опытом и личными качествами, имел соответствующую квалификацию, которые в совокупности обеспечивали не только эффективное и действенное ведение производства, но также и доверие к режиму несостоятельности.

Таковы требования развитых правовых порядков, обобщенные в Руководстве ЮНСИТРАЛ. Рассмотрим, насколько данный подход был учтен при разработке и принятии российского Закона о несостоятельности.

Построение в нашей стране общества, базирующегося на рыночной экономике, объективно привело к расширению объема гражданской правосубъектности лиц, участвующих в экономическом обороте. Это означает увеличение круга юридических возможностей указанных лиц по созданию, приобретению, владению, пользованию и распоряжению материальными и духовными благами в целях осуществления предпринимательской деятельности и улучшения личного потребления.

В общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права вступают как отдельные граждане, так и коллективные образования, обладающие предусмотренными законом признаками.

Для того, чтобы гражданин обладал конкретными субъективными гражданскими правами и нес обязанности, необходимо совершение гражданином правомерных действий, которые повлекут за собой возникновение конкретного субъективного права на основе юридического акта. За каждым

гражданином закон признает способность иметь множество имущественных и личных неимущественных прав, но конкретный гражданин никогда не может иметь весь их «набор», он имеет лишь часть этих прав. [6, с. 115].

Приобретение конкретных субъективных прав и обладание ими означает реализацию правоспособности, а ее содержание складывается из тех имущественных и личных неимущественных прав, и обязанностей, которыми гражданин согласно закону может обладать. Одним из предоставляемых законом неимущественных прав является право гражданина быть арбитражным управляющим. [3]. Чтобы реализовать это право гражданину необходимо совершение правомерных действий, которые на основе юридического акта, повлекут за собой возникновение субъективного права.

Правосубъектность арбитражного управляющего будет складываться из тех качеств, которые необходимы кандидату, для того чтобы он мог иметь права и обязанности, а также принимать участие в процедурах банкротства. Таким образом, чтобы реализовать свое субъективное право быть арбитражным управляющим, гражданин должен соответствовать определенным требованиям, предусмотренным ст. 20 Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 N 127-ФЗ.

Усиление роли арбитражного управляющего обуславливается наделением его значительными правами и обязанностями, что предусматривает соответственно и предъявление достаточно серьезных требований к его кандидатуре, по сравнению с ранее действующим законодательством о банкротстве.

В юридической и научной литературе требования, предъявляемые к кандидату в арбитражные управляющие подразделяют на позитивные и негативные. Как позитивные, так и негативные требования должны присутствовать либо отсутствовать в совокупности. [7, с. 192].

Из проведенного анализа норм, Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 N 127-ФЗ представляется целесообразным выделить общие, дополнительные и специальные требования, установленные и предъявляемые законодателем к кандидатуре арбитражного управляющего.

Общим требованием, которое предъявлялось к кандидатуре арбитражного управляющего в Законе «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» 1992 г. являлось условие о том, что управляющий должен быть экономистом или юристом либо обладать опытом хозяйственной работы, а также не иметь судимостей (п. 4 ст. 12).

Напротив, Законом о несостоятельности 1998 г. (п. 1 ст. 19) предусматривалось, что арбитражным управляющим (временным управляющим, внешним управляющим, конкурсным управляющим) назначалось арбитражным судом физическое лицо, зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя, обладающее специальными знаниями и не являющееся заинтересованным лицом в отношении должника и его кредиторов. Закон 1998 г. устанавливал лицензирование деятельности арбитражных управляющих ФСФО (предусматривались лицензии трех категорий), а также обязанность лиц, получивших лицензию арбитражного управляющего, зарегистрироваться в арбитражном суде, по назначению которого они обязуются исполнять функции арбитражного управляющего.

Это было связано с порядком назначения арбитражных управляющих арбитражными судами (ст. ст. 59, 71, 99 Закона о банкротстве 1998 г.), когда они могли назначаться из числа лиц, зарегистрированных в арбитражном суде в качестве арбитражных управляющих. В соответствии со ст. 185 Закона 1998 г. до введения положения о лицензировании арбитражных управляющих (т.е. до 1 марта 1999 г.) правом на регистрацию в арбитражных судах в качестве арбитражных управляющих обладали также лица, имевшие аттестат специалиста по антикризисному управлению.

Однако вскоре положениями Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (в ред. от 9 декабря 2002 г.; от 10 января 2003 г.) в ст. 17 данный вид деятельности перестал относиться к числу лицензируемых. Законодатель указал, что в соответствии с п. 4 ст. 231 Закона «О несостоятельности (банкротстве)» 2002 г. в течение года после вступления его в силу управляющими могут утверждаться лица, не сдавшие теоретический экзамен, не прошедшие стажировку, не являющиеся членами саморегулируемых организаций, если они имели лицензию управляющего, которая не была отозвана или аннулирована.

К общим требованиям, которые предъявляются к кандидатуре арбитражного управляющего, Закон о банкротстве 2002 г. относит: гражданство Российской Федерации; зарегистрирован в качестве индивидуального предпринимателя; наличие высшего образования; стаж руководящей работы не менее чем два года в совокупности; наличие сданного теоретического экзамена по программе подготовки арбитражных управляющих и стажировки сроком не менее шести месяцев в качестве помощника арбитражного управляющего; отсутствие судимости за преступления в сфере экономики, а также за преступления средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие преступления; членство в одной из саморегулируемых организаций; наличие договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве.

Таким образом, по сравнению с Законами «О несостоятельности (банкротстве)» 1992 г. и 1998 г., в «О несостоятельности (банкротстве)» 2002 г. перечень требований, предъявляемых к кандидатуре арбитражного управляющего, значительно расширен.

Определенный интерес представляют следующие требования, установленные в новом Законе о банкротстве и предъявляемые к кандидатуре арбитражного управляющего:

- регистрация в качестве индивидуального предпринимателя (ч. 1 п. 1 ст. 20 Закона);
- членство арбитражного управляющего в одной из саморегулируемых организаций (ч. 7 п. 1 ст. 20 Закона);
- наличие заключенных договоров страхования ответственности на случай причинения убытков лицам, участвующим в деле о банкротстве (ч. 6 п. 6 ст. 20 Закона).

Требование о регистрации арбитражного управляющего в качестве индивидуального предпринимателя предусматривалось в Законе «О несостоятельности (банкротстве)» 1998 г. и закреплено в новом Законе. Порядок регистрации граждан-предпринимателей устанавливается п. 3 ст. 23 и ст. 51

ГК РФ, а также ст. 8 Федерального закона от 21 октября 1994 г. «О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации». В настоящее время данный порядок определяется Федеральным законом РФ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ. [2].

В соответствии со ст. 23 ГК РФ гражданин вправе осуществлять предпринимательскую деятельность с момента его государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. [1].

В юридической литературе высказываются различные мнения о том, является ли арбитражное управление предпринимательской деятельностью. Так, например, М.В. Телюкина указывает, что «арбитражное управление - это предпринимательская деятельность, проявляющаяся в получении управляющим вознаграждения из имущества должника». [7, с. 74]. Такое же мнение высказывают В.Ф. Попондопуло и В.В. Витрянский, характеризуя деятельность гражданина в качестве арбитражного управляющего как индивидуальную предпринимательскую деятельность. Ученые отмечают, что «индивидуальный предприниматель осуществляет предпринимательскую деятельность от своего имени, он не вступает в трудовые отношения ни с должником, ни с утвердившим его арбитражным судом. За осуществление арбитражным управляющим своих полномочий ему выплачивается вознаграждение (ст. 26 Закона о банкротстве). С доходов от своей деятельности арбитражный управляющий обязан уплачивать налоги и иные обязательные платежи в бюджет, и внебюджетные фонды в порядке и на условиях, установленных законодательством РФ для индивидуальных предпринимателей. Соответственно, при отсутствии или недостаточности имущества должника арбитражный управляющий рискует никакого вознаграждения не получить». [4, с. 76.].

Как известно, п. 1 ст. 20 Закона устанавливает, что «арбитражным управляющим может быть гражданин Российской Федерации...». В гражданском законодательстве Российской Федерации наряду с понятием «физические лица» используется понятие «граждане», которое имеет неоднозначное значение. Однако указанные понятия хотя и близки по своему содержанию, но вместе с тем они существенно различаются. Употребляя понятие «граждане», закон имеет в виду людей состоящих в гражданстве РФ. Гражданство является одной из определяющих характеристик правового статуса гражданина (физического лица) как субъекта гражданского права. И означает принадлежность человека к народу определенной страны, вследствие чего он находится в сфере юрисдикции данного государства и под его защитой. К понятию «физические лица» ГК РФ относит не только граждан РФ, но и других лиц - не граждан.

Следовательно, в качестве арбитражного управляющего может быть только гражданин Российской Федерации. Таким образом, Закон ограничивает правоспособность иностранных граждан и лиц без гражданства.

В Законе 1998 года отсутствовали нормы, которые бы разрешали выступать в качестве арбитражных управляющих юридическим лицам. Эти нормы не нашли своего отражения и в Законе 2002 года.

Условием регистрации управляющей компании при арбитражном суде, в качестве арбитражного управляющего, должно быть соблюдение всех

требований, предъявляемых законом к арбитражным управляющим - физическим лицам, а также - наличие в штате сотрудников, являющихся специалистами с опытом работы в соответствующих отраслях предпринимательской деятельности, и требование об обязательном страховании ответственности управляющей компании за причиненные должнику и его кредиторам убытки.

Необходимо отметить, что в отношении возможности функционирования управляющих компаний в частности, при переходе функций управляющего к юридическому лицу существенно (не менее чем на 70-100 %) возрастут издержки должника при реализации процедур банкротства; при установлении ответственности компании за принятие решений, противоречащих закону либо нанесших ущерб участникам конкурса, необходимо будет решать проблему раскрытия корпоративного покрова; невозможно будет привлечь компанию к административной и уголовной ответственности, да и реализация гражданской ответственности будет затруднена вследствие недостаточности активов компании, которые при их реализации способны будут адекватно компенсировать пострадавшим ущерб, нанесенный действиями управляющей компании.

Таким образом, практика применения законодательства о несостоятельности (банкротстве) настоятельно требовала внесения в него изменений, направленных на укрепление независимости (юридической, материальной и т.п.) арбитражных управляющих, вовлечения в эту профессию компетентных, опытных специалистов, усиления контроля, в том числе со стороны арбитражного суда за их деятельностью. Однако в нормах нового Закона о банкротстве это нашло несколько иное отражение.

Как уже отмечалось ранее, новеллой Закона «О несостоятельности (банкротстве)» является введение института саморегулируемых организаций арбитражных управляющих и обязательное членство арбитражного управляющего в одной из таких организаций. Такое требование появилось не случайно. Анализ изменений в правовом статусе арбитражных управляющих, их неразрывной связи с саморегулируемыми организациями указывает на определенную направленность нового Закона.

Вместе с тем, по мнению В.В. Витрянского, новый Закон «О несостоятельности (банкротстве)» содержит нормы, превращающие арбитражного управляющего в один из элементов огромного и непонятного механизма, которые способны вовсе погубить эту зарождающуюся профессию [5, с. 5]. Можно предположить, что саморегулируемые организации арбитражных управляющих призваны заменить ранее существовавшую малоэффективную систему государственного лицензирования деятельности арбитражных управляющих.

В законах, принятых в последние 2-3 года, упоминание о саморегулируемых организациях стало традицией. Им посвящен проект общего закона, который направлен на реформирование государственного аппарата с целью ограничения избыточного государственного контроля и необоснованного ведомственного вмешательства в сферу рыночных отношений.

В Законе «О несостоятельности (банкротстве)» 2002 г. (п. 6 ст. 20), условиями, препятствующими утверждению Гражданин, реализовавший свою правоспособность (соответствующий общим требованиям ст. 20 Зако-

на) находится как бы в двух ипостасях: как индивидуальный предприниматель и как арбитражный управляющий. Однако он еще не является обладателем полномочий и не может реализовать свои права и обязанности, которые ему присущи, хотя с юридической стороны уже является арбитражным управляющим. При этом на него возлагается обязанность в своей деятельности руководствоваться законодательством Российской Федерации и соблюдать правила профессиональной деятельности арбитражного управляющего (п. 1 ст. 24 Закона).

Для того, чтобы арбитражный управляющий стал обладателем прав и обязанностей, и мог реализовать свои полномочия, которые предоставлены ему Законом, необходимо его утверждение арбитражным судом на одну из процедур - наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление и конкурсное производство. Только тогда, и об этом говорит сам законодатель, у арбитражного управляющего возникают общие, а также специальные права и обязанности, обусловленные содержанием конкретной процедуры. Только в этом случае арбитражный управляющий может быть участником гражданских правоотношений и реализовывать задачи, предусмотренные каждой процедурой, в Законе «О несостоятельности (банкротстве)».

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ. Действующая редакция. [Электронный ресурс] / Справочная правовая система «Консультант Плюс» <http://www.consultant.ru>

2. Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" от 08.08.2001 N 129-ФЗ. Действующая редакция. [Электронный ресурс] / Справочная правовая система «Консультант Плюс» <http://www.consultant.ru>

3. Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" от 26.10.2002 N 127-ФЗ Действующая редакция. [Электронный ресурс] / Справочная правовая система «Консультант Плюс» <http://www.consultant.ru>

1. "Комментарий к Федеральному закону "О несостоятельности (банкротстве)" (постатейный) (3-е издание, переработанное и дополненное) (под ред. В.Ф. Попондопуло) ("Проспект", 2011) из информационного банка "Постатейные комментарии и книги"

2. Витрянский В.В. Несостоятельность (банкротство): научно-практический комментарий новелл законодательства и практики его применения. - М.: Статут, 2010. - 336 с.

3. Грибанов В.П. Основные проблемы осуществления и защиты гражданских прав. Автореф. диссер. докт юрид. наук: 12.00.03 /В.П. Грибанов. М.: Изд-во МГУ. 1970. С. 6; Советское гражданское право. Субъекты гражданского права / Под ред. С.Н. Братуся. М., 1984. С. 20.

4. Телюкина М.В. Конкурсное право: Теория и практика несостоятельности (банкротства)- М.: Дело, 2002. С. 192.

ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОЛИТИКА И РЕГУЛИРОВАНИЕ В СФЕРЕ МАЛОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА В СОВРЕМЕННЫХ УСЛОВИЯХ РАЗВИТИЯ РФ

Необходимость регулирования экономики страны со стороны государства вызвана тем, что рыночная экономика, несмотря на ее многие положительные черты, не способна автоматически регулировать все экономические и социальные процессы в интересах всего общества и каждого гражданина.

Она не обеспечивает в полной мере социально-справедливое распределение дохода, не гарантирует право на труд в социальном аспекте, не нацеливает на охрану окружающей среды и, к сожалению, не поддерживает незащищенные слои населения.

Именно частный бизнес, по своей сути, не заинтересован вкладывать капитал в такие отрасли и такие проекты, которые не приносят достаточно высокой прибыли, но для общества и государства они просто жизненно необходимы.

Рыночная экономика не решает и многие другие актуальные проблемы. Таким образом, экономика в любой стране не может нормально развиваться, если государство не обеспечило соответствующих условий для этого.

Как известно, правительство Российской Федерации сообщило о переходе экономики нашего государства на инновационный путь развития.

Отметим, что в странах запада приоритет в вопросах инноваций принадлежит именно малому бизнесу, тогда так корпорации внедряют их научные разработки в свое производство. Указанное разделение труда, как нам представляется, ведет к повышению общей модернизации и эффективности экономики.

Государственное регулирование малой предпринимательской деятельности является одним из важнейших инструментов создания приемлемых, комфортных условий не только для успешной деятельности коммерческих структур, но и для обеспечения высоких темпов экономического роста и повышения уровня социально-экономического развития нашей страны.

Отметим, что поставленные цели и задачи государственного регулирования подвержены изменениям, между тем как механизм регулирования достаточно хорошо отработан, хотя и имеет особенности в каждой отдельно взятой стране. [4]

Целями научной и инновационной политики государства, как правило, являются:

- увеличение вклада науки и техники в развитие экономики страны;
- обеспечение прогрессивных преобразований в сфере материального производства;
- повышение конкурентоспособности национального продукта на мировом рынке;

— улучшение экологической обстановки и т.д.

Прежде всего, необходимость регулирования и стимулирования инновационной деятельности, с одной стороны, связана с возрастающим значением инноваций для стабилизации социально-экономического развития общества и укрепления национальной безопасности нашего государства, с другой стороны, обусловлена ограниченностью рыночных механизмов в области получения и внедрения научно-технических результатов.

Кроме того, необходимость стимулирования нововведений в переходной экономике Российской Федерации порождена кризисными тенденциями в науке, производстве и потребностью выхода из стагнации.

Приоритетной задачей государственного регулирования является создание условий, которые бы способствовали эффективному развитию малого предпринимательства на федеральном и региональном уровнях.

В этой связи, по мнению А. М. Блудова, в теоретическом контексте государство традиционно осуществляет следующие функции по регулированию предпринимательской деятельности: [2]

— создает правовое поле для развития предпринимательской деятельности: разрабатывает необходимые законы и нормативные акты, определяет права собственности, а также обеспечивает контроль качества предпринимательской продукции;

— обеспечивает национальную безопасность, а также безопасность осуществления предпринимательской деятельности;

— стабилизирует экономическое развитие посредством проведения соответствующей экономической политики;

— обеспечивает социальную защиту и выдает социальные гарантии наемным работникам путем установления минимальной заработной платы, пенсий по старости и инвалидности, пособий по безработице, оказания помощи малоимущим, индексации доходов населения в связи с инфляцией;

— принимает меры по защите конкуренции и ограничению монополистической деятельности;

— разрабатывает и реализует программы по поддержке предпринимательской деятельности;

— организует и контролирует выполнение действующего законодательства в области налогообложения, банковской системы.

Представляется, что наиболее важными направлениями государственной поддержки являются следующие направления: льготное целевое кредитование, микрокредитование, налоговые льготы, гарантии по коммерческим кредитам, содействие в лизинге оборудования, поддержка инновационной деятельности, бесплатные или льготные информационные ресурсы, льготная аренда помещений, нормативно-правовая поддержка малого бизнеса, упрощение процедур регистрации, лицензирования, упрощение и стабильность системы налогообложения, предоставление госзаказов, содействие в подготовке и переподготовке кадров, содействие в проведении конкурсов инвестиционных проектов, ярмарок реализации продукции, защите конкурентной среды, обеспечение безопасности бизнеса и личности.

Что касается информационной поддержки, то именно малые предприятия для осуществления инновационной деятельности нуждаются в информационной поддержке больше, чем средние предприятия.

Связано это с ограниченностью финансовых и кадровых ресурсов для обращения к консалтинговым услугам по вопросам эффективной организации бизнеса, привлечения различного рода инвестиций, получения финансовой поддержки, обращения к патентному праву и защиты других прав интеллектуальной собственности: товарных знаков, знаков обслуживания, фирменных наименований, коммерческих обозначений.

Однако, субъекты малого и среднего бизнеса ограничены в возможностях иметь в штате юристов и инновационных менеджеров, а в регионах, по нашему мнению, недостаточно развит консалтинговый бизнес и предоставление консультаций государственными и муниципальными структурами.

Таким образом, специфика государственного регулирования деятельности предпринимательских структур в современных условиях России заключается в том, что государство не может оставаться в стороне от проблемы оздоровления деятельности малого бизнеса, при этом, более гибким и адаптивным становится процесс законотворческих инициатив, включая предложения со стороны как бизнес-сообщества, так и академической среды.

Литература:

1. Аборнева О. Государственное регулирование и поддержка малого предпринимательства. // Проблемы теории и практики управления, 2004, № 4.
2. Блудов А. М. Направления развития государственной политики регулирования предпринимательской деятельности в современных экономических условиях // Социально-экономические явления и процессы. 2010. № 3.
3. Гурунян Т. В. Поддержка инновационной деятельности субъектов малого и среднего предпринимательства в условиях кризиса // Актуальные проблемы развития экономики современного предпринимательства: сб. докладов по итогам Всерос. науч.-практ. конф. М., 2010.
4. Минчаков И. М. Основные задачи и принципы государственного регулирования предпринимательской деятельности // Вестн. Тамб. ун-та. 2010. Вып. 1 (81).
5. Топсахалова Ф. М., Топсахалов Р. А. Экономическая сущность и принципы государственного регулирования предпринимательства // Фундаментальные исследования. 2007. № 11.

**Я. БАЦУН
Н.р. А.Г. ГРИГОРЬЕВА**

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ПРОФСОЮЗОВ КАК СУБЪЕКТОВ ТРУДОВОГО ПРАВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Согласно ст. 30 Конституции Российской Федерации [1], каждый имеет право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих законных интересов.

Профсоюз – это добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов, что и говорится в ст. 2 Федераль-

ного закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» [2].

В соответствии со ст. 23 Трудового кодекса [3] социальное партнерство в сфере труда – это система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Содержание вышеуказанного понятия в практической деятельности, по нашему мнению, способствует решению социально-экономических проблем, возникающих в трудовых отношениях, а также служит средством разрешения трудовых споров и противоречий между работниками, работодателями и государством.

Как известно, субъектом трудового права выступают органы данной организации.

Выборному органу профсоюза передаются в бесплатное пользование здание, помещения, сооружения для культурно-просветительской, оздоровительной и иной работы среди работников данной организации.

Профсоюз представляет интересы своих членов, но он не вправе участвовать в организации производства и управлении производством, но правомочен участвовать в управлении организацией.

Например, существует точка зрения, согласно которой представлять интересы работников в коллективно-договорном процессе могут любые субъекты, уполномоченные работниками в законном порядке выступать в качестве их представителей, но только после того, как работники реализуют свое право на объединение и создадут профсоюз либо иную некоммерческую организацию и сформируют ее органы [4].

Представляется, что вышеизложенная позиция имеет место быть, и заслуживает поддержки по той причине, что она соответствует основным правилам юриспруденции, согласно которым стороной правоотношения может быть только физическое или юридическое лицо.

Профсоюз, который по каким-либо причинам, не прошедший государственную регистрацию в качестве юридического лица, представляет собой, по сути, мнимое, ненастоящее лицо, действующее в силу полномочий, предоставленных законодательством.

Аналогичные требования должны, применяться и к иным представителям работников, которые, как и профсоюзы, также могут действовать в силу закона и без государственной регистрации юридического лица, но только после создания самой некоммерческой общественной организации, имеющей целью представительство и защиту интересов ее членов в социально-трудовых отношениях.

Данная некоммерческая организация могла бы возглавляться и персонально определенным лицом, которое, называясь, например, старостой, могло бы также выступать в качестве представителя работников в небольших организациях либо в переговорах с работодателем – физическим лицом.

Таким образом, думается, что подобное «альтернативное» представительство носит временный характер и связано, в основном, с трудностями определенного периода, поиском новых решений. Предоставление права на осуществление коллективно-договорного регулирования иным, не профсоюзным, представителям можно рассматривать как своеобразный поиск альтернативных участников организационных отношений по социальному партнерству, а также стремлением к большей демократизации трудовых отношений в целом.

В отношении по социальному партнерству профсоюз выступает как самостоятельный субъект права, он реализует собственные полномочия.

В связи с этим допустимо рассматривать профсоюзы как субъекты, действующие в коллективных отношениях в интересах своих членов (и иных работников), но не в качестве представителей в полном смысле слова, осуществляющих права представляемых ими лиц.

Совершенно справедливым будет сказать, что в коллективных организационно-правовых отношениях профсоюзы реализуют собственные (а не только делегированные работниками) полномочия.

Однако, указанные полномочия предоставлены и должны быть реализованы таким образом, чтобы обеспечить удовлетворение прав и интересов трудящихся. С этой целью представители работников совершают юридически значимые действия не от имени работников, а в своих интересах, участвуя от своего имени в организационно-правовых отношениях по социальному партнерству.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. 1993. 25 дек.
2. Федеральный закон Российской Федерации от 12.01.1996 г. № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности».
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 09.10.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 07.01.2002. - № 1 (Ч. 1).
4. Баева С.К. Коллективный договор как самостоятельный правовой институт: история и современность : автореф. дис. канд. юрид. наук. СПб., 2006.
5. Трудовое право России. Учебник для вузов. Рыженков А.Я. – 2012.
6. Трудовое право. Учебник для бакалавров. Гейхман В.Л. – 2012.

**Д. БОГДАН
Н.р. М.В. ЛЕУС**

ПРЕОБРЕТЕНИЕ ЖИЛЬЯ В ПОРЯДКЕ НАСЛЕДОВАНИЯ

Приобретение жилого помещения в собственность в порядке наследования широко распространено в гражданском обороте. По наследству может быть передано только имущество, которое на момент смерти наследодателя находилось в его собственности. Закон предусматривает два варианта передачи недвижимости по наследству. Это наследование по закону и по завещанию.

Наследование по закону встречается в жизни значительно чаще, чем наследование по завещанию. Наследники по закону – это лица, состоящие в

близком родстве с умершим, чаще те, кто составлял с наследодателем одну семью. Именно поэтому наследниками первой очереди являются дети, супруг, родители. Если есть наследники более высокой очереди, то наследники более низкой в наследстве не участвуют. Особо отмечены в качестве возможных наследников по закону лица, хотя и не состоящие в родстве с умершим, но входившие в одну с ним семью — иждивенцы наследодателя. Для приобретения права наследования в качестве иждивенца необходимо установить, что такое лицо является нетрудоспособным на момент смерти наследодателя. К нетрудоспособным закон относит женщин, достигших 55 лет, мужчин — 60 лет, инвалиды, лица, не достигшие 16 лет, а учащиеся — 18 лет. Доля, наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его потомкам. Принципиальное отличие передачи квартиры по завещанию в том, что наследодатель может составить завещание на свое имущество не только родственникам, а и любому другому лицу по своему выбору. Завещание — это сделка, т.е. правовое действие гражданина. Ст.1126 ГК РФ предусматривает закрытое завещание. Такое завещание должно быть написано собственноручно и подписано завещателем, после чего передается нотариусу лично в заклеенном конверте в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Текст такого завещания оглашается нотариусом только после смерти наследодателя. Не может быть включено в наследственную массу жилое помещение, оставшееся после смерти наследодателя, если им добросовестно и открыто владели как собственники гражданин или юридическое лицо на протяжении 15 лет, так как в указанном случае эти лица в соответствии с п. 1 ст. 234 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) приобрели право собственности на имущество, принадлежавшее наследодателю. Завещание — добровольное распоряжение своим имуществом на случай смерти. В этом случае собственник квартиры и остается им до конца своих дней. Существуют и другие распространенные способы передачи недвижимости родственникам. Объединяет их тот момент, что собственник недвижимости при своей жизни передает это право собственности другому лицу. Например завещательный отказ (легат). Завещательным отказом (легатом) принято считать завещательное распоряжение наследодателя, в котором он возлагает на наследника по завещанию обязанность исполнить какое-либо действие имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей). В отличие от универсального правопреемства наследника, отказополучатель является частичным правопреемником, поэтому он не несет ответственности по долгам наследодателя и не платит государственную пошлину за получение завещательного отказа. Содержанием завещательного отказа может стать передача определенного имущества завещателя на благотворительные цели, прощение долга, предоставление имущества в пользование, возложение на наследника обязанности приобрести определенную вещь и передать его в пользование отказополучателю (последний приобретает право требовать этого действия). Отказополучателями могут выступать лица, как входящие, так и не входящие в круг наследников по закону. Наследник исполняет завещательный отказ лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему имущества. Завещательный отказ должен исполняться после

уплаты наследником падающей на него части долгов наследодателя. Наследник может не принять наследство, и тогда исполнение отказа переходит на других наследников, получивших его долю, а при отсутствии таковых — на государство. Завещатель вправе определить в завещании срок выполнения наследником этого обязательства. В отказополучатели могут быть включены лица, как входящие, так и не входящие в круг наследников по закону. Право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Завещатель вправе указать в завещании и другого отказополучателя на случай, если назначенное в завещании лицо умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа. Согласно ст. 33 ЖК РФ гражданин, которому по завещательному отказу предоставлено право пользования жилым помещением на указанный в соответствующем завещании срок, пользуется данным жилым помещением наравне с собственником данного жилого помещения. Недействительность завещательного отказа может быть вызвана отсутствием активного имущества у наследодателя, отсутствием у отказополучателя способности получить отказ, утратой завещанием силы, отсутствием предмета завещательного отказа на момент открытия наследства, отменой завещательного отказа наследодателем.

В качестве предмета завещательного отказа может выступать:

1. Передача отказополучателя в собственность, во владение на ином вещном праве или пользование вещи или имущественного права из состава наследства;
2. Приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества;
3. Выполнение для отказополучателя определенной работы или оказание ему определенной услуги;

На наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью. При последующем переходе права собственности на имущество, входящее в состав наследства, к другому лицу право пользования этим имуществом, предоставленное по завещательному отказу, сохраняет силу. По истечении установленного завещательным отказом срока пользования жилым помещением право пользования им у соответствующего гражданина прекращается. Исключение составляет случай, когда право пользования данным жилым помещением у соответствующего гражданина возникло на ином законном основании. Дееспособный гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, несет солидарную ответственность по обязательствам, вытекающим из пользования таким жилым помещением, если иное не предусмотрено соглашением между указанными сторонами. Гражданин, проживающий в жилом помещении, предоставленном по завещательному отказу, имеет право потребовать государственной регистрации права пользования жилым помещением, возникающего из завещательного

отказа. Дарение недвижимости. Дарение – это безвозмездная сделка, передача вещи в собственность другого лица даром. Договор дарения квартиры по своей сути очень похож на договор купли-продажи. Даритель квартиры лишается права собственности на эту квартиру, но возможно при этом сохранить право проживания и регистрации (прописки). Дарение имущества, находящегося в общей совместной собственности, допускается по согласованию всех участников совместной собственности. Так же как и договор продажи недвижимости, подлежит обязательной регистрации. Купля-продажа недвижимости. При таком способе передачи квартиры имеются свои плюсы. В отличие от передачи квартиры по наследству — собственность родственнику переходит сразу же при оформлении сделки по недвижимости. Поэтому никаких дополнительных процедур после смерти деда, бабушки или родителей проходить не придется. По законодательству РФ не предусматривается обязательное нотариальное оформление договора продажи недвижимости. Однако письменная форма не будет считаться соблюденной, если стороны всего лишь обменялись документами. Договора продажи недвижимости подлежат обязательной регистрации. Стоимость за регистрацию зависит от того, будет ли она выполнена в срочном или обычном порядке, но и то и другое приемлемо. Второй существенный плюс. При передаче квартиры от одного родственника другому в договоре купли-продажи, как правило, указывается стоимость квартиры. Она значительно ниже рыночной, следовательно, у покупателя не возникает обязательства по уплате налога.

Вопросы наследственного права приобретают в настоящее время всё большую актуальность. Это объясняется тем, что в результате становления рыночных отношений, закрепления за гражданами права частной собственности на имущество круг объектов, которые могут переходить в порядке наследственного правопреемства, значительно расширился. Если раньше самым ценным переходящим по наследству был, например, вклад, дача или автомобиль, то сейчас объектами наследства могут быть и квартиры, и жилые дома, земельные участки, ценные бумаги и другие виды имущества. В связи с этим, нормы наследственного права приобретают наибольшую важность. Процедура наследования достаточно сложная и требует оформления большого количества документов и знания различных правовых нюансов.

Литература:

1. Конституция РФ
2. Гражданский кодекс РФ
3. Жилищный кодекс РФ
4. Комментарий к новому Жилищному кодексу Российской Федерации. Под ред. Тихомирова М.Ю. (2007, 320с)
5. Жилищное право. (Учебник) Кудашкин А.В. (2005, 381с.)
6. Жилищное право. (Учебное пособие) Шешко Г.Ф. (2010, 302с.)
7. Жилищное право России. (Учебник) Грудцына Л.Ю. (2005, 656с.)

СРОКИ ДОВЕРЕННОСТИ И ОСНОВАНИЯ ЕЕ ПРЕКРАЩЕНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

По статье 186 п.1 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Доверенность может быть выдана как на заключение сделок, так и на совершение других юридически значимых действий. Доверенность является сделкой, как любая иная сделка она должна соответствовать всем требованиям, предъявляемым действующим законодательством РФ к сделкам. Доверенность может быть выдана только на совершение правомерных юридических действий. Воля доверителя должна соответствовать его волеизъявлению. Доверенность — документ срочный (составляемый на определенный срок). Закон устанавливает, что доверенность может выдаваться на срок не более трех лет. В статье 186 ГК РФ говорится, что если в самой доверенности срок ее действия не указан, то она сохраняет силу в течение одного года со дня совершения. Если уполномоченное лицо не может совершить указанных в доверенности действий, то он может передоверить их другому лицу и сообщить об этом лицу, выдавшему доверенность. Передоверие обязательно нотариально удостоверяется и срок действия передоверенности не может превышать срока действия доверенности. При отсутствии в доверенности даты ее выдачи она признается недействительной, так как невозможно установить начальный срок, а следовательно, и конечный срок ее действия.

Доверенность может выдаваться как непосредственно физическому, так и юридическому лицу. Однако полномочия юридического лица, указанные в доверенности, должны ограничиваться рамками его правоспособности. Иначе доверенность признается недействительной по статье 168, 173 ч. 1 ГК РФ. Доверенность от имени государственной или иной организации не подлежит нотариальному оформлению и выдается за подписью руководителя или лиц, уполномоченных на это уставом, с приложением действующей печати. Одним из основных предъявляемых требований к доверенности является её форма. Доверенность не может существовать вне письменной формы. Нотариально удостоверена должна быть и безотзывная доверенность. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности. В зависимости от содержания полномочий различают три основных вида доверенности: разовую, специальную, общую (генеральную). Разовая доверенность предоставляет право представителю на заключение одной сделки. Специальная доверенность уполномочивает представителя на юридические действия в определенной сфере или на заключения ряда однородных сделок. Генеральной считается доверенность, которая уполномочивает представителя на совершение неопределенного круга сделок и других юридически значимых действий по поводу всего объема прав доверителя. Примером такой доверенности может служить

доверенность, выданная юридическим лицом руководителю его филиала. Лично-доверительный характер отношений между представителем и представляемым предполагает, что лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено, но возможны случаи передоверия.

Передоверие возможно в двух случаях: если это предусмотрено доверенностью и если представитель вынужден совершить передоверие в силу сложившихся обстоятельств, для охраны интересов лица, выдавшего доверенность. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Передавший полномочия другому лицу должен известить об этом выдавшего доверенность и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на представителя ответственность за действия лица, которому он передал полномочия, как за свои собственные. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. ГК прямо указывает на необходимость нотариального удостоверения любой доверенности, выдаваемой в порядке передоверия. Во избежание проблем, которые могут возникнуть по поводу выяснения вопроса о необходимости нотариального удостоверения доверенности, юридическим лицам целесообразно заключить договор поручения, в котором предусмотрены условия о выдаче исполнителем поручения- юридическим лицом доверенности своему сотруднику. Перечень оснований прекращения доверенности содержится в статье 188 ГК. К таким основаниям относятся:

- 1) Истечение срока действия доверенности;
- 2) Отмена доверенности лицом, выдавшим ее;
- 3) Отказ лица, которому выдана доверенность;
- 4) Прекращение юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
- 5) Прекращение юридического лица, которому выдана доверенность;
- 6) Смерть гражданина, выдавшего доверенность, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

В случае признания доверенности недействительной в судебном порядке действие доверенности также прекращается. Представитель, действующий по доверенности и сам выдавший доверенность в порядке передоверия, вправе во всякое время отменить передоверие. Соглашение об отказе от этого права ничтожно. Возможны и иные основания прекращения доверенности. Лицо, выдавшее доверенность, может в любое время отменить доверенность и передоверие. Уполномоченное лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее её, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность п. 1 статьи 189 ГК. Такая же обязанность возлагается на правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях:

- 1) Прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;

- 2) Смерти гражданина, выдавшего доверенность;
- 3) Признания гражданина, выдавшего доверенность, недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Об отмене доверенности должны быть извещены представители, а также третьи лица, для представительства перед которыми была дана доверенность. По прекращении доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно возвратить доверенность.

Из этого следует, что доверенность – это односторонняя сделка. Доверенность закон определяет как письменное препоручение, выданное одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Выдача доверенности основывается на предварительной договоренности между доверителем и представителем или наличии между ними трудового договора. Доверенность – письменный документ, для действительности которого необходимо наличие на нем обязательных атрибутов. Одним из важнейших её атрибутов является дата её совершения.

Литература:

1. Конституция РФ. М., 1993.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации.
3. Гражданский Процессуальный Кодекс РФ. № 123-ФЗ от 14 ноября 2002.
4. Гражданское право: Учебник /Под ред. Суханова Е.А. В 2-х тт.- Т.1.— М., 2003.
5. Гражданское право России: Курс лекций / Под ред. Садикова О.Н. — М., 2016. Ч. 1
6. Эрделевский А.М., Доверенность, М., 2017.

С. ВОЛОХ
Н.р. Т.В. ОКУДЖАВА

САМОВОЛЬНАЯ ПОСТРОЙКА И ПОСЛЕДСТВИЯ ЕЕ ВОЗВЕДЕНИЯ

Строительство, эксплуатация любого объекта капитального строительства являются весьма сложными процессами, поскольку осуществление данных видов деятельности так или иначе оказывает влияние на жизнь и здоровье людей. В этой связи данная сфера общественных отношений всегда подвергалась государственному регулированию.

Государственное регулирование капитального строительства заключается не только в установлении технических правил, но и в соблюдении определенных юридических процедур. К сожалению, в некоторых случаях субъекты строительной деятельности пренебрегают указанными требованиями законодательства, что может повлечь признание объекта строительства самовольной постройкой.

Наиболее актуальные аспекты, связанные с феноменом самовольной постройки, будут освещены в настоящей статье.

Самовольной постройкой является строительство, а также пристройка, надстройка, перестройка дома, другого строения, сооружения или создание иного недвижимого имущества на земельном участке, не отведен-

ном для этих целей в порядке, установленном законодательством, а также без получения на это необходимых разрешений либо с существенными отступлениями от проекта или существенными нарушениями градостроительных норм и правил.

Лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее права собственности. Оно не вправе пользоваться и распоряжаться постройкой - продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки.

Самовольное строительство незамедлительно приостанавливается. Решение о продолжении строительства или о принятии постройки в эксплуатацию и ее регистрации в установленном порядке с предоставлением при необходимости земельного участка лицу, осуществившему самовольное строительство, либо о сносе самовольной постройки или о приведении ее в прежнее, до осуществления пристройки, надстройки или перестройки, состояние принимается соответствующими органами местного управления и самоуправления.

Снос самовольной постройки или приведение ее в прежнее состояние выполняется лицом, осуществившим самовольное строительство, или за его счет.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен этому лицу под возведенную постройку.

Право собственности на самовольную постройку не может быть признано за указанным лицом, если сохранение постройки нарушает права и охраняемые законодательством интересы других лиц либо будет создавать угрозу жизни и здоровью граждан.

Случаи самовольного возведения объектов в последнее время приобрели широкое распространение как среди физических, так и юридических лиц. Нередко застройщики возводят свои объекты на непредназначенных для этого земельных участках, либо с нарушением разрешительной документации или действующих градостроительных и строительных норм, и правил.

Институт самовольного строительства регламентируется в ст. 222 ГК РФ, где определены ее понятие, порядок приобретения прав собственности и меры ответственности неблагонадежных застройщиков. Согласно закону, нарушитель при самострое игнорирует правовые требования как на стадии землеотвода, используя земли, не предназначенные для строительства, так и на подготовительном этапе строительства не оформив необходимых разрешений и непосредственно при строительстве объекта

По мнению суда, из содержания нормы п. 3 ст. 222 ГК РФ следует, что возникновение права собственности на самовольную постройку возможно при соблюдении ряда условий:

- принадлежность земельного участка истцу, в частности, на праве собственности;
- соответствие самовольно возведенного объекта установленным нормам и правилам;

– отсутствие нарушений прав и охраняемых законом интересов других лиц и создания угрозы жизни и здоровью граждан.

Правовые последствия за незаконное возведение объекта недвижимости закреплены в п.2 ст. 222 ГК РФ, согласно которым нерадивый застройщик лишается права распоряжаться возведенным объектом по своему усмотрению – сдавать его в аренду, продавать, переоформлять, дарить и совершать с ним любые иные сделки. Таким образом, законодатель накладывает санкцию на нарушителя путем искусственного выведения незаконного объекта из гражданского оборота. Правовые последствия п.2 ст. 222 ГК РФ заключаются в отказе признания права собственности за застройщиком и сносе незаконного строения.

Указанная санкция может быть приведена в действие только, если будет доказана полная вина застройщика в возведении незаконной постройки. Факт самовольного строительства является виновным действием и доказывается наличием хотя бы одного из условий, закрепленных в п.1 ст. 222 ГК РФ. О важном значении установления вины застройщика говорится и в п.3 ст. 76 Земельного кодекса РФ, согласно которому лица, виновные в земельных правонарушениях, самостоятельно осуществляют снос самовольно построенных зданий, строений или сооружений, либо снос происходит за их счет.

На практике возникают сложности с определением надлежащего ответчика по иску о сносе самовольной постройки. В случае нахождения самовольной постройки во владении лица, не осуществлявшего самовольного строительства, ответчиком по иску о сносе самовольной постройки должно быть признано лицо, которое стало бы собственником, если бы постройка не являлась самовольной.

Как было отмечено, в ГК РФ достаточно жестко регламентированы правовые последствия самовольного строительства. Самовольное строение подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет. Однако на практике арбитражные суды очень редко обязывают лиц, осуществивших самовольное строительство, производить снос. Чаще всего суд, отказывая в удовлетворении иска о признании права собственности, не накладывает на истцов обязанности осуществить снос незаконно возведенных объектов.

Кроме того, решая вопрос о сносе самовольной постройки, суду необходимо доказать, что именно это лицо произвело постройку. На этом этапе истцов ожидают серьезные трудности, особенно тогда, когда не согласовывалось вообще никаких проектов, планов, не подавалось заявлений о разрешении на строительство и т.д. Если никто ничего не оформлял, то доказательную базу для суда могут составлять лишь сами строительные действия. Однако, на практике, и факт строительства доказать бывает проблематично, например, если строительство было окончено до того, как истец приобрел землю, где был зафиксирован самострой.

Другой проблемой в сносе самовольной постройки является факт ее передачи другому лицу. То есть когда застройщик может сказать, что он не строил объект, а он достался от предыдущего владельца. Здесь возникают очевидные сложности с содержанием закона, ведь согласно ст. 222 ГК РФ сносить самовольную постройку должен именно тот, кто ее возвел и на ком лежит вина в нарушении закона.

Строительство или реконструкция объектов капитального строительства без разрешения на строительство влечет наложение административного штрафа:

- на граждан – административный штраф в размере от 2 тысяч до 5 тысяч рублей;
- на должностных лиц – от 20 тысяч до 50 тысяч рублей;
- на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – от 20 тысяч до 50 тысяч рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток;
- на юридических лиц – от 500 тысяч до 1 миллиона рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток.

Нарушение сроков направления в органы государственного строительного надзора и исполнительной власти извещения о начале строительства, реконструкции объектов капитального строительства или не уведомление о сроках завершения работ, которые подлежат проверке, влечет за собой:

- на граждан наложение административного штрафа в размере от 500 руб. до 1 тысячи рублей;
- на должностных лиц – от 10 тысяч до 30 тысяч рублей;
- на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – от 10 тысяч до 40 тысяч рублей;
- на юридических лиц – от 100 тысяч до 300 тысяч рублей.

Продолжение работ до составления актов об устранении выявленных недостатков при строительстве, реконструкции, капитальном ремонте объектов, влечет за собой:

- На граждан наложение административного штрафа в размере от 2 тысяч до 5 тысяч рублей;
- на должностных лиц – от 10 тысяч до 30 тысяч рублей;
- на лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, – от 10 тысяч до 40 тысяч рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток;
- на юридических лиц – от 50 тысяч до 100 тысяч рублей или административное приостановление их деятельности на срок до девяноста суток.

В гражданском кодексе совершенно определенно указано, что самовольное строение подлежит сносу осуществившим ее лицом либо за его счет.

Но на практике арбитражные суды очень редко обязывают лиц, осуществивших самовольное строительство, производить снос. Чаще всего суд, отказывая в удовлетворении иска о признании права собственности, не накладывает на истцов обязанности осуществить снос незаконно возведенных объектов.

Так же суд должен доказать, что именно это лицо произвело постройку. На этом этапе истцов ожидают серьезные трудности, особенно тогда, когда не согласовывалось вообще никаких проектов, планов, не подавалось заявлений о разрешении на строительство и т.д. Если никто ничего не оформлял, то доказательную базу для суда могут составлять лишь сами строительные действия. Но на практике даже факт строительства доказать иногда бывает проблематично. К примеру, если строительство было окончено до того, как истец приобрел землю, где был зафиксирован самострой.

Еще одной проблемой в сносе незаконной постройки является факт ее передачи другому лицу. То есть когда застройщик может сказать, что он не строил объект, а он достался от предыдущего владельца. Здесь возникают очевидные сложности с содержанием закона, ведь согласно ст. 222 ГК РФ сносить самовольную постройку должен именно тот, кто ее возвел и на ком лежит вина в нарушении закона. Но также и продавать, дарить, сдавать в аренду, совершать другие сделки в отношении незаконной постройки нельзя.

Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом, это решение, с стороны застройщика, кажется оправданным в виду длительности и дороговизны процедуры получения разрешения на строительства и отвода земельных участков, а также практического отсутствия возможности легализовать уже возведенную постройку в административном порядке.

Строительство здания или сооружения без получения соответствующих документов в том, числе разрешения на строительство является незаконным.

В России самовольное строительство явление распространенное не смотря на то, что существует ряд документов налагающих ответственность как административную, так и уголовную.

В соответствии с ГК РФ Статья 222, самовольной постройкой является здание, сооружение или другое строение, возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта. Либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм, и правил.

Иногда незаконное строительство является временным явлением, то есть застройщик начинает стройку, не имея полного пакета документов, но в процессе строительства их получает. При этом застройщик в лучшем случае рискует получить штраф, в худшем отказ в разрешении на строительство или отказ на подключения к каким-либо сетям инженерно-технического обеспечения. В таком случае строительство превращается в всем известный долгострой.

К сожалению, распространены и явления умышленного строительства с нарушением всех норм, при этом не соблюдая ни правил застройки и землепользования, ни строительных норм, ни норма санитарного благополучия.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. // Собрание законодательства РФ.
2. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 г. N 190-ФЗ (ред. от 29.11.2010) // Российская газета – 2010 г.
3. Герценштейн О.В. Безопасность самовольной постройки как одно из условий признания права собственности на нее // Государственная власть и местное самоуправление. 2009 г.
4. Ерофеева А.А. Проблемы правового статуса самовольной постройки // Юрист. 2010. № 1.
5. Ерошкин В.М. Снос зданий и сооружений: правовые аспекты: практ. пособие // СПС КонсультантПлюс. 2009 г.

Д. ГРАНКИН
Н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ПОНЯТИЕ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА, ЕГО ЗАДАЧИ И ЦЕЛИ

Понятие "процесс" происходит от латинского "processus", что означает ход, продвижение, деятельность, развитие какого-либо явления. Процесс - совокупность последовательных действий, совершаемых для достижения определенного результата; порядок осуществления какой-либо деятельности. Они соответственно отражают формы и методы осуществления материальных норм, содержащихся во всех не процессуальных отраслях.

Гражданский процесс происходит от слова "гражданский", т.е. относящийся к правовым отношениям граждан между собой и их отношениям с государственными органами и организациями. Под гражданскими делами понимаются дела, вытекающие из широкого спектра правоотношений, - конституционных, административных, финансовых, земельных, гражданских, трудовых, жилищных, семейных и т.д.

Гражданское процессуальное право и гражданский процесс – два понятия, соотносящиеся как общее и частное. [2]

Давая определение термину «гражданский процесс», необходимо рассмотреть его в нескольких аспектах – как учебную дисциплину, науку и практическую деятельность по рассмотрению и разрешению гражданских дел. Гражданский процесс как учебная дисциплина представляет собой систему знаний, определенную учебным процессом в области законодательства и практики его применения. Гражданский процесс как наука представляет собой совокупность теорий, учений, доктрин, а также предписаний в сфере гражданского судопроизводства. Гражданский процесс как практическая деятельность по рассмотрению и разрешению гражданских дел представляет собой деятельность суда, направленную на защиту нарушенного или оспариваемого права и регулируемую нормами гражданского процессуального права.

Гражданский процесс является одной из форм отправления правосудия и отличается от деятельности иных органов, рассматривающих гражданские дела, наличием специфической процессуальной формы, в которую

облекается только деятельность по осуществлению правосудия и для которой характерны следующие черты:

1) законодательная урегулированность (порядок рассмотрения и разрешения гражданских дел в суде определяется самостоятельной отраслью права - гражданским процессуальным правом);

2) детальность разработки всей процедуры рассмотрения дела в суде (последовательность совершения всех действий судом и другими участниками процесса, содержание этих действий и процессуальных документов закреплены в ГПК РФ);

3) универсальность процессуальной формы разрешения споров в суде (в ГПК РФ предусмотрена процедура рассмотрения и разрешения дел всех видов гражданского судопроизводства, на всех стадиях гражданского процесса);

4) императивность процессуальной формы (установленный ГПК РФ порядок рассмотрения дел обязателен для всех: суда, других участников процесса, даже для лиц, присутствующих в зале судебного разбирательства. Нарушение установленного порядка рассмотрения дел может привести к различным нежелательным последствиям

Итак, гражданский процесс - это урегулированная гражданским процессуальным правом совокупность процессуальных действий и гражданско-процессуальных правоотношений, складывающихся между судом и другими субъектами при рассмотрении и разрешении гражданского дела.

Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду". В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 (ред. от 06.02.2007) "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия" излагается: "Учитывая, что Конституция гарантирует каждому право на судебную защиту его прав и свобод, суды обязаны обеспечить надлежащую защиту прав и свобод человека и гражданина путем своевременного и нормального рассмотрения дел". [5]

Гражданское судопроизводство охватывает правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел. "Правильное" означает, прежде всего, законное и обоснованное разрешение дела. Понятие "правильный" в словаре русского языка под ред. С.И. Ожегова означает "не отступающий от правил, норм".

В применении к гражданскому процессуальному праву понятие "правильный" означает совершенный в соответствии с действующим законодательством. Своевременность предполагает соблюдение установленных процессуальным законом сроков на рассмотрение и разрешение дел. В словаре русского языка под ред. С.И. Ожегова понятие "своевременный" означает "осуществляемый в свое время, в нужный момент, кстати". В применении к гражданскому процессуальному праву понятие "своевременный" означает произведенный в установленные процессуальные сроки.

Цели гражданского судопроизводства, прежде всего, направлены на защиту нарушенных интересов всех субъектов, которые оказались

вовлеченными в сферу спорного правоотношения: граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Знаменательно то, что гражданам указаны в начале перечня субъектов, чьи интересы защищаются, что отражает равенство субъектов гражданского общества. Здесь же очевидно, что законодатель выделяет подведомственность дел судам общей юрисдикции (указывая, какие спорные правоотношения подлежат рассмотрению в суде общей юрисдикции). В качестве более отдаленной цели гражданского судопроизводства называется укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений, формирование уважительного отношения к закону и суду. Эта цель достигается как при рассмотрении и разрешении отдельного гражданского дела, так и при осуществлении правосудия в целом. [3]

Осуществляя защиту нарушенных прав и принуждая граждан и организации к выполнению возложенных на них законом обязанностей, суд тем самым способствует укреплению законности и правопорядка в России. Содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений суд осуществляет, в частности, путем вынесения частных определений (ст. 226 ГПК РФ). [1]

Также основными целями гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений, которые направлены на защиту нарушенных интересов всех субъектов, которые оказались вовлеченными в сферу спорного правоотношения: граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых или иных правоотношений. Знаменательно то, что гражданам указаны в начале перечня субъектов, чьи интересы защищаются, что отражает равенство субъектов гражданского общества. [4]

В качестве более отдаленной цели гражданского судопроизводства называется укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений, формирование уважительного отношения к закону и суду. Эта цель достигается как при рассмотрении и разрешении отдельного гражданского дела, так и при осуществлении правосудия в целом.

В заключении хотелось бы сказать, что: гражданский процесс - это совокупность процессуальных действий и возникающих в ходе этих действий процессуальных правоотношений, связанных с осуществлением правосудия по гражданским делам. Эти действия совершаются судом - органом по осуществлению правосудия, а также другими субъектами, привлеченными к рассмотрению дела.

От правильного и четкого определения задач гражданского судопроизводства зависит, будут ли достигнуты цели гражданского судопро-

изводства Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, ст. 2 ГПК РФ)

Литература:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
2. Гражданский процесс. Блажеев В.В., Уксусова Е.Е.
3. Гражданский процесс. Под ред. Коваленко А.Г. и др.
4. Гражданский процесс России. Под ред. Викут М.А.
5. Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 (ред. от 06.02.2007) "О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия"

**Д. ГРАНКИН
Н.р. Л.И. БАБКОВА**

ПОНЯТИЕ, ВИДЫ И ПОРЯДОК ИСЧИСЛЕНИЯ СТРАХОВОГО СТАЖА

Обратимся к определению страхового стажа по Федеральному закону РФ от 28.12.2013 № 400-ФЗ «О страховых пенсиях», которое содержится в ст. 3 данного закона «Основные понятия, применяемые в целях настоящего Федерального закона» [3].

Страховой стаж – это учитываемая при определении права на страховую пенсию и ее размера суммарная продолжительность периодов работы и (или) иной деятельности, за которые начислялись и уплачивались страховые взносы в Пенсионный фонд Российской Федерации, а также иных периодов, засчитываемых в страховой стаж.

Можно выделить следующие виды страхового стажа:

- а) общий страховой стаж (страховой стаж в пенсионном обеспечении);
- б) специальный страховой стаж (стаж на соответствующих видах работ);
- в) страховой стаж для определения размеров пособий по временной нетрудоспособности, по беременности и родам.

Общий страховой стаж важен для приобретения права на страховую пенсию по старости. Для назначения страховой пенсии по старости на общих основаниях требуется наличие общего страхового стажа не менее 15 лет (с 1 января 2015 г. – 6 лет, далее эта продолжительность ежегодно увеличивается, в 2017 г. она составляет 8 лет). При назначении досрочной страховой пенсии по старости требуется более длительный страховой стаж.

Для назначения страховой пенсии по инвалидности или страховой пенсии по случаю потери кормильца продолжительность общего страхового стажа юридического значения не имеет (важен сам факт того, что лицо, признанное инвалидом, а также кормилец относились к числу застрахованных).

Специальный страховой стаж – это суммарная продолжительность периодов определенной работы, либо работы в особых условиях труда, в течение которых лицо подлежало обязательному пенсионному страхованию и с которой связано право на досрочное пенсионное обеспечение.

Постановлением Правительства РФ от 02.10.2014 № 1015 утверждены Правила подсчета, и подтверждения страхового стажа для установления страховых пенсий [5].

Для исчисления страхового стажа на получение пенсии используется календарный метод. Если же совпали несколько периодов, указанных в законодательстве, при определении стажа учитывается только один из подобных периодов. Он определяется по выбору человека, который обратился за начислением пенсии. Чтобы добиться подсчета за все периоды деятельности до того, как человек был зарегистрирован в индивидуальном учете, необходимо предоставить целый пакет документов. Помимо таких привычных документов, как идентификационный код, здесь должны быть бумаги, выданные работодателем в строго установленном порядке. Это позволит подтвердить, что человек действительно работал на конкретном месте.

Основание для исчисления страхового стажа - это наличие у человека основных периодов, когда он работал в необходимом объеме. В соответствии с указанным выше постановлением в страховой стаж включаются (засчитываются):

а) периоды работы и (или) иной деятельности, которые выполнялись на территории Российской Федерации лицами, застрахованными в соответствии с Федеральным законом «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации»[2] (далее - застрахованные лица), при условии, что за эти периоды начислялись и уплачивались страховые взносы в Пенсионный фонд Российской Федерации;

б) периоды работы и (или) иной деятельности, которые выполнялись застрахованными лицами за пределами Российской Федерации, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации или международными договорами Российской Федерации, либо в случае уплаты страховых взносов в соответствии с Федеральным законом «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации»[2];

в) иные периоды:

- период прохождения военной службы, а также другой приравненной к ней службы, предусмотренной Законом Российской Федерации «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, и их семей»[4];

- период получения пособия по обязательному социальному страхованию в период временной нетрудоспособности;

- период ухода одного из родителей за каждым ребенком до достижения им возраста полутора лет, но не более 6 лет в общей сложности;

- период получения пособия по безработице, период участия в оплачиваемых общественных работах и период переезда или переселения по направлению государственной службы занятости в другую местность для трудоустройства;

- период содержания под стражей лиц, необоснованно привлеченных к уголовной ответственности, необоснованно репрессированных и впослед-

ствии реабилитированных, и период отбывания этими лицами наказания в местах лишения свободы и в ссылке;

- период ухода, осуществляемого трудоспособным лицом за инвалидом I группы, ребенком-инвалидом или за лицом, достигшим возраста 80 лет;

- период проживания супругов военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, вместе с супругами в местностях, где они не могли трудиться в связи с отсутствием возможности трудоустройства, но не более 5 лет в общей сложности;

- период проживания за границей супругов работников, направленных в дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, постоянные представительства Российской Федерации при международных организациях, торговые представительства Российской Федерации в иностранных государствах, представительства федеральных органов исполнительной власти, государственных органов при федеральных органах исполнительной власти либо в качестве представителей этих органов за рубежом, а также в представительства государственных учреждений Российской Федерации (государственных органов и государственных учреждений СССР) за границей и международные организации, перечень которых утверждается Правительством Российской Федерации, но не более 5 лет в общей сложности.

В страховой стаж не включаются периоды, учтенные при установлении пенсии в соответствии с законодательством иностранного государства.

При исчислении страхового стажа периоды деятельности лиц, самостоятельно обеспечивающих себя работой, глав и членов крестьянских (фермерских) хозяйств, членов семейных (родовых) общин коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации, занимающихся традиционными отраслями хозяйствования, периоды работы у физических лиц (группы физических лиц) по договорам включаются в страховой стаж при условии уплаты страховых взносов в Пенсионный фонд РФ.

При исчислении страхового стажа, требуемого для приобретения права на страховую пенсию по старости гражданами, получающими пенсию за выслугу лет либо пенсию по инвалидности в соответствии с Законом Российской Федерации от 12 февраля 1993 года № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, и их семей», в страховой стаж не включаются периоды службы, предшествовавшие назначению пенсии по инвалидности, либо периоды службы, работы и (или) иной деятельности, учтенные при определении размера пенсии за выслугу лет в соответствии с указанным Законом. При этом учтенными считаются все периоды, которые были засчитаны в выслугу лет, в том числе периоды, не влияющие на размер пенсии за выслугу лет либо пенсии по инвалидности, в соответствии с указанным Законом.

При исчислении страхового стажа, требуемого для приобретения права на страховую пенсию по старости гражданами из числа космонавтов, получающими пенсию за выслугу лет или пенсию по инвалидности в соответствии с Федеральным законом от 15 декабря 2001 года № 166-ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации», в страховой стаж не включаются периоды работы (службы) и (или) иной деятельности, предшествующие назначению пенсии по инвалидности, либо периоды работы (службы) и иной деятельности, учтенные при определении размера пенсии за выслугу лет в соответствии с указанным Федеральным законом, если иное не установлено международным договором Российской Федерации [1].

При исчислении страхового стажа периоды работы в течение полного навигационного периода на водном транспорте и в течение полного сезона в организациях сезонных отраслей промышленности, определяемых Правительством Российской Федерации, учитываются с таким расчетом, чтобы продолжительность страхового стажа в соответствующем календарном году составила полный год.

Работа на водном транспорте во многих регионах нашей страны выполняется некоторыми работниками лишь в навигационный период. Продолжительность навигационного периода зависит от климатических условий на тех территориях, где расположены водные пути. Так, в средней полосе страны навигация начинается раньше и заканчивается позднее, чем в северных районах. К таким работникам относятся плавсостав морского и речного флота, работники судовых ресторанов, буфетов, кухонь, медицинский персонал судов и некоторые другие. Какой бы ни была продолжительность навигационного периода, она считается за год работы, если работник проработал полный навигационный период [7]. В случаях, когда работа продолжалась не весь навигационный период, она включается в стаж по ее фактической продолжительности независимо от причины, по которой работа начата не с начала навигационного периода или прекращена до его окончания.

Перечни сезонных работ и сезонных отраслей промышленности утверждаются Постановлением Правительства Российской Федерации.

К сезонным отраслям промышленности относятся:

1. Торфяная промышленность (болотно-подготовительные работы, добыча, сушка и уборка торфа, ремонт и обслуживание технологического оборудования в полевых условиях).

2. Лесозаготовительная промышленность (добыча живицы, барраса, пневого осмола и еловой серки).

3. Лесосплав (сброс древесины в воду, первичный и плотовый лесосплав, сортировка на воде, сплотка и выкатка древесины из воды, погрузка (выгрузка) древесины на суда).

4. Лесное хозяйство (лесоразведение и лесовосстановление, в том числе подготовка почвы, посев и посадка леса, уход за лесными культурами, работы в лесных питомниках и полевые лесоустроительные работы).

В соответствии со статьей 294 Трудового кодекса Российской Федерации условие о сезонном характере работы должно быть указано в трудовом договоре; при приеме на сезонные работы испытание не может превы-

шать двух недель (ст. 294 ТК РФ); сезонные работники вправе расторгнуть трудовой договор до истечения его срока, предупредив об этом администрацию за три дня (ст. 295 ТК РФ), и т.д. С такими работниками заключается соответственно особый трудовой договор - о выполнении сезонной работы. С гражданами, выполняющими иные работы, которые также производятся в течение определенного периода года, заключаются срочные трудовые договоры или договоры на время выполнения определенной работы. [6]

Для работников, занятых на сезонных работах, указанных в Перечне, имеется льготное исчисление их страхового стажа - работа в течение полного сезона на предприятиях и в организациях сезонных отраслей промышленности засчитывается за год работы. При этом не имеет значения конкретная продолжительность определенного вида сезонной работы, сезон иногда может продолжаться всего 2-3 месяца или может быть даже менее. Главное - проработать полный сезон, что дает право на льготное исчисление страхового стажа. Если полный сезон не проработан (независимо от причины), то время сезонной работы в льготном порядке не исчисляется, а берется по фактической продолжительности.

Лицам, выполнявшим в соответствующем календарном году работу по договорам авторского заказа, а также авторам произведений, получавшим в соответствующем календарном году выплаты и иные вознаграждения по договорам об отчуждении исключительного права на произведения науки, литературы, искусства, издательским лицензионным договорам, лицензионным договорам о предоставлении права использования произведения науки, литературы, искусства, если общая сумма уплаченных страховых взносов в Пенсионный фонд РФ с выплат и иных вознаграждений, полученных по указанным договорам, в течение данного календарного года составила не менее фиксированного размера страхового взноса на обязательное пенсионное страхование, определяемого в соответствии с законодательством РФ о налогах и сборах, в страховой стаж засчитывается период, равный полному календарному году (с 1 января по 31 декабря), в котором уплачены страховые взносы в Пенсионный фонд РФ с выплат и иных вознаграждений по данным договорам. В случае, если общая сумма уплаченных страховых взносов в течение календарного года за указанных лиц составляет менее фиксированного размера страхового взноса на обязательное пенсионное страхование, в страховой стаж засчитывается период (в месяцах) продолжительностью, исчисленной пропорционально уплаченным страховым взносам, но не менее одного календарного месяца (30 дней). Период, засчитываемый в страховой стаж в связи с уплатой страховых взносов в Пенсионный фонд РФ с выплат и иных вознаграждений по данным договорам, при наличии в соответствующем календарном году периодов работы и (или) иной деятельности, иных периодов учитывается таким образом, чтобы страховой стаж за соответствующий календарный год не превышал одного года (12 месяцев).

Исчисление продолжительности периодов работы, в том числе на основании свидетельских показаний, и (или) иной деятельности и иных периодов производится в календарном порядке из расчета полного года (12 месяцев). При этом каждые 30 дней периодов работы и (или) иной деятельно-

сти и иных периодов переводятся в месяцы, а каждые 12 месяцев этих периодов переводятся в полные годы.

Подсчет продолжительности каждого периода, включаемого (засчитываемого) в страховой стаж, производится путем вычитания из даты окончания соответствующего периода даты начала этого периода с прибавлением одного дня.

Периоды работы и (или) иной деятельности и иные периоды включаются (засчитываются) в страховой стаж по день, предшествующий дню обращения за установлением страховой пенсии, а в случаях, предусмотренных ч. 5 и 6 ст. 22 Федерального закона «О страховых пенсиях», - по день, предшествующий дню назначения страховой пенсии.

Документы, выдаваемые в целях подтверждения периодов работы, иной деятельности и иных периодов, должны содержать номер и дату выдачи, фамилию, имя, отчество (при наличии) застрахованного лица, которому выдается документ, число, месяц и год его рождения, место работы, период работы (иной деятельности, иного периода), профессию (должность), основания их выдачи (приказы, лицевые счета и другие документы). Документы, выданные работодателями застрахованному лицу при увольнении с работы, могут приниматься в подтверждение страхового стажа и в том случае, если не содержат оснований для их выдачи.

Записи в трудовой книжке, учитываемые при подсчете страхового стажа, должны быть оформлены в соответствии с трудовым законодательством, действовавшим на день их внесения в трудовую книжку.

Анализируя все вышесказанное можно сделать следующий вывод, что современные правовые отношения в сфере социального обеспечения базируются на таком понятии, как страховой стаж, отсутствие которого лишает прав любого гражданина на получение определенных социальных выплат.

Литература:

1. Федеральный закон от 15.12.2001 № 166-ФЗ [в ред. 03.07.2016, с изм. от 01.01.2017] «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» // СПС Гарант, 2017.

2. Федеральный закон от 15.12.2001 № 167-ФЗ [в ред. от 19.12.2016] «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // СПС Гарант, 2017.

3. Федеральный закон от 28.12.2013 № 400-ФЗ [в ред. от 19.12.2016, с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017] «О страховых пенсиях» // СПС Гарант, 2017.

4. Закон РФ от 12.02.1993 № 4468-1 [в ред. от 22.02.2017] «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, Федеральной службе войск национальной гвардии Российской Федерации, и их семей» // СПС Гарант, 2017.

5. Постановление Правительства РФ от 02.10.2014 № 1015 «Об утверждении Правил подсчета и подтверждения страхового стажа для установления страховых пенсий» // СПС КонсультантПлюс, 2017.

6. Галаганов В.П. Право социального обеспечения: учебник / Под ред. Галаганова В.П. - 7-е издание. - М., 2016.

7. Грачев С.М. Право социального обеспечения: учебник / Под ред. Грачева С.М., Ю.К. Толстого. - 4-е изд., - М., 2015.

ПОНЯТИЕ, ПРИЗНАКИ И ВИДЫ РЕГУЛИРУЕМЫХ ОТРАСЛЬЮ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА ИМУЩЕСТВЕННЫХ И НЕИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

Гражданское право в России — отрасль права, регулирующая имущественные, а также личные неимущественные общественные отношения на основе принципов равенства, неприкосновенности всех форм собственности и свободы заключения договоров их участниками, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты; гражданское право является ядром частного права.[3]

Термин «гражданское право» берет свое начало от римского «цивильного права», под которым понималось право исконных римских граждан — квиритов. В дальнейшем, в эпоху средневековья и вплоть до буржуазных революций, оно выступало то как римское право, противопоставляемое церковному праву и обычаям, то как личное право и право денежных интересов — в противопоставлении уголовному праву. Процесс заимствования римского частного права европейскими правовыми порядками привел к переносу этого понятия в современную юридическую терминологию, где оно стало привычным, традиционным наименованием одной из наиболее крупных, фундаментальных правовых отраслей. Поэтому и гражданское право нередко называют цивилистикой, а специалистов в этой области — цивилистами.

В настоящее время гражданское право стало правом повседневной жизни, регулирующим сферу обычных социальных отношений, касающихся всех индивидов, от рождения до смерти. Понятие гражданского права многозначно. Прежде всего, этим термином обозначают соответствующую отрасль права, т.е. совокупность (систему) правовых норм.

Термином «гражданское право» называют также учебную дисциплину — курс гражданского права, задачей которого является преподавание гражданского права как отрасли права и правовой науки. В учебном курсе гражданского права излагаются положения и выводы цивилистической науки относительно предмета и метода гражданского права, содержания гражданских законов и иных правовых актов, механизма гражданско-правового регулирования общественных отношений, закономерностей становления и развития гражданского законодательства.[4]

Гражданское право как отрасль права — это система правовых норм, регулирующих имущественные, а также связанные и некоторые не связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей и интересов, а также нормального развития экономических отношений в обществе.

Также Гражданское право нередко отождествляют с частным правом, для которого в отличие от права публичного (государственного, административного, уголовного) характерна юридическая самостоятельность его субъектов, выраженная в широком использовании начала равенства, диспозитивности, в свободе предпринимательской деятельности и договора.

Однако частное право - более крупная правовая структура, которая как таковая в конституционных и иных законодательных актах прямо не названа, но отражает особенности большой группы правовых норм и признается юристами многих поколений. Частное право включает также семейное и, отчасти, трудовое право, которые считаются в Российской Федерации самостоятельными правовыми отраслями.

Тем не менее, гражданское право ввиду широты и значимости его предмета представляет собой ядро частного права и обладает всеми его юридическими особенностями, которые в гражданском праве наиболее отчетливо выражены.

Гражданское право как основная отрасль частного права имеет огромное значение для всех сторон жизни современного общества, особенно в условиях перехода России к рыночной экономике. Это обусловлено важностью и широтой тех общественных отношений, которые являются предметом гражданского права, разработанностью его норм и их повседневным практическим применением, а также использованием категорий и опыта гражданского права в смежных отраслях (природоохранительном, семейном, трудовом праве).

В соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ гражданское право регулирует правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Согласно ст. 2 ГК РФ выделяют следующие группы общественных отношений регулируемых отраслью гражданское право: имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, неимущественные отношения о защите неотчуждаемых прав и свобод человека и других нематериальных благ.[2]

В качестве основной части предмета гражданского права выступают имущественные отношения. Именно они прежде всего определяют структуру и содержание гражданских правоотношений, возникающих в результате правового регулирования. Подавляющее большинство гражданско-правовых норм, содержащихся в законах и иных нормативных правовых актах, направлены на регулирование имущественных отношений.

Под имущественными обычно понимают такие общественные отношения которые возникают по поводу различного рода материальных благ, т. е. вещей, работ, услуг и иного имущества в широком смысле этого слова.

Данные отношения называются имущественными, поскольку непосредственно связаны с имуществом, работами и услугами, могущими быть оцененными в денежном выражении. В условиях существующей в России

рыночной экономики имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, в подавляющем большинстве являются возмездными. Вместе с тем, гражданское право включает нормы об имущественных отношениях безвозмездного характера (дарение, безвозмездное пользование имуществом, наследование и т.д.). Но и в этих случаях возможность денежной оценки имущества, работ и услуг не утрачивается, что необходимо для применения норм налогового права и других правовых норм, связанных с учетными операциями.[5]

Не все имущественные отношения регулируются гражданским правом. Для того чтобы быть предметом гражданского права, имущественные отношения должны быть основаны на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников (ст. 2 ГК РФ).

Под равенством в данном случае понимается юридическое равенство участников имущественных отношений. Экономически участники таких отношений могут быть неравны. Один из них может занимать должность директора крупного акционерного общества, другой - должность низкооплачиваемого работника в сфере культуры. Для заключения действительного договора между ними важно, чтобы второй участник не находился в административном или каком-либо ином подчинении у первого, т.е. чтобы право одинаково подходило к определению статуса обоих (*lex uno ore omnes alloquitur* - закон со всеми говорит одинаково).

Под автономией воли понимается воля участников имущественных отношений на совершение определенных юридических действий, свободная от произвольного вмешательства со стороны других лиц, государственных и муниципальных образований в процессе ее формирования. В данном случае речь идет о конкретных имущественных отношениях, в которых участвуют конкретные лица. Вместе с тем положения ст. 2 ГК РФ о регулировании имущественных отношений, связанных с автономией воли их участников, можно понимать в более широком смысле.

Имущественные отношения, регулируемые гражданским правом, в целом как особая разновидность общественных отношений, имеет волевой характер. Выступая в качестве полного системного образования, они возникают по воле людей в период их фактического зарождения или позднее в результате деятельности законодателя.

Под имущественной самостоятельностью участников гражданского оборота понимается их имущественная обособленность друг от друга, позволяющая им принимать самостоятельные решения об участии в соответствующих имущественных отношениях (вещно-правовых, обязательственных, корпоративных и т.д.). Указанная обособленность выражается в наличии у участников правового титула на принадлежащее им имущество права собственности, права хозяйственного ведения, права оперативного управления и других вещных прав.

Имущественная обособленность может обеспечиваться обязательственными правами, позволяющими распоряжаться соответствующим имуществом, например правами, вытекающими из договора аренды при сдаче арендуемой вещи в субаренду, или правами залогодержателя, реализующим в установленном порядке вещи, находящиеся в залоге, при невозврате должником взятого им в банке кредита.

Другой составляющей частью предмета гражданского права в соответствии со ст. 2 ГК РФ являются личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, под которыми следует понимать возникающие по поводу неимущественных благ общественные отношения, в которых осуществляется индивидуализация личности гражданина или организации по средством выявления и оценки их нравственных и иных социальных качеств.

В соответствии с п. 1 ст. 2 ГК РФ гражданским правом регулируются те личные неимущественные отношения, которые связаны с имущественными. Отсюда следует, что личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными, гражданским правом не регулируются.

Третью группу отношений, входящих в предмет гражданского права, составляют отношения по поводу личных неимущественных прав (нематериальных благ) и свобод человека, которые, как правило, неотчуждаемы от личности их владельца (п. 2 ст. 2 ГК). Данные отношения не связаны непосредственно с имущественными отношениями, хотя в случаях, предусмотренных законом, их объекты могут подлежать денежной компенсации. Так, согласно ст. 151 ГК, при причинении человеку морального вреда, связанного с нарушением нематериального блага, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда.

Перечень нематериальных благ неисчерпывающего характера содержится в ст. 150 ГК. В его основе лежат положения, закрепленные в гл. 2 Конституции РФ, о правах и свободах человека и гражданина, Всеобщей декларации прав человека 1948 г. и Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах 1966 г.[1]

Таким образом, гражданское право регулирует наиболее важные общественные отношения, затрагивающие интересы всех без исключения людей, проживающих на территории Российской Федерации, интересы общества и государства. Основу данных отношений составляют отношения, возникающие в сфере производства, распределения, обмена и потребления материальных и духовных благ.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации
2. Гражданский кодекс Российской Федерации
3. Гражданское право/Под ред. Е.А.Суханова.2015
4. Гражданское право и законодательство на современном этапе /Под ред. В. В. Ровный.2002
5. Гражданское право. Рузакова О.А. 2016.

ПОРЯДОК УСЫНОВЛЕНИЯ ДЕТЕЙ РФ ИНОСТРАННЫМИ ГРАЖДАНАМИ

В соответствии с международным и российским законодательством, защита прав и обеспечение интересов детей – одна из основных задач государства. Ребёнок должен рассматриваться как самостоятельная личность, имеющая с момента рождения определённые права. Одно из самых важных из них – право жить и воспитываться в семье – закреплено в Семейном кодексе РФ [2].

В России порядок международного усыновления регламентируется Семейным Кодексом РФ (ст.ст. 124, 165), Гражданским Процессуальным Кодексом РФ (глава 29) [3] и Федеральным законом № 44 [4], регулирующим вопросы, связанные с государственным банком детей, которые остались без родительского попечения, прочими нормативными документами регионального и местного значения.

При усыновлении детей иностранными гражданами применяются нормы и гарантии подобные усыновлению внутри страны. Соответственно ст. 21 Конвенции производится прежде всего контроль защиты правовых интересов сирот, переданных иностранным лицам [1]. Российское законодательство и право международного уровня рассматривает обеспечение правовой защиты детей, как один из основных критериев деятельности государства [7].

Усыновление российских детей-сирот лицами, имеющими гражданство иного государства или же гражданами РФ, имеющих постоянное место жительства за пределами страны, может произойти при отдельных случаях. Например, если не представляется возможным передать сирот на воспитание российским семьям, или же на воспитание их близким (дальним) родственникам.

Регулирование нормативных правоотношений усыновления с иностранным элементом, а также отмена этих прав регламентируется ст. 165 Семейного кодекса РФ. Правила передачи российских детей на воспитание лицам, имеющим гражданство иного государства, производится на основании законодательных правил страны, в которой проживает усыновитель. Если при усыновлении будут нарушены права детей, которые предусмотрены Российским и международным законодательством, передача детей не может произойти, не считаясь с гражданством усыновителя. Когда усыновление было произведено, тогда решением суда этот факт подлежит отмене. Соответственно предусмотренные ст. 165 СК РФ правила защиты прав и интересов усыновляемых детей, имеют ограниченный характер.

Основные нормы усыновления детей на международном уровне закреплены Конвенцией о правах ребенка. Этим нормативным документом рассматриваются правила ухода за детьми, производится контроль соответствующих органов за жизнью, условиями проживания, воспитанием усыновленных. Регулируются: нормы и гарантии относительно детей, которые преобладают во внутригосударственном регулировании; а также недопу-

щение финансовых, других выгод, связанных с принятием детей приемными семьями [1].

В прошлом году иностранные граждане усыновили российских детей – 3355 малышей-сирот. Отметим, что детей-инвалидов, а также детей, имеющих нарушение здоровья, иностранные лица принимают в семью чаще, чем российские граждане. Объяснение этому – больные дети, дети-инвалиды требуют на свое лечение немалые средства, а иностранцы могут позволить себе потратить эти деньги на их лечение. Российские семьи принимают больных детей в свою семью, получают пособия на их оздоровление, однако, при усыновлении никаких пособий не предполагается. Вот поэтому если российские семьи берут детей, имеющих проблемы со здоровьем, то только под опеку, при этом дети имеют право на пособия.

Как и при усыновлении приемных детей гражданами России, при усыновлении детей иностранными гражданами или лицами без гражданства к усыновителям предъявляется ряд требований. Претендовать на роль усыновителей могут только те, кто отвечает этим требованиям.

Передача российских детей на воспитание иностранным гражданам не может быть осуществлена лицам:

- 1) которые являются гражданами США;
- 2) одного пола, которые находятся в законном браке;
- 3) не имеющим достаточного дохода для содержания воспитанников;
- 4) если у них нет постоянного места жительства;
- 5) имеющим судимость или находящимся в уголовном преследовании;
- 6) не прошедшим подготовку на роль воспитателей.

Постановлением Правительства от 29.03.2000 № 275 утверждены правила передачи сирот на воспитание иностранным гражданам, которое может осуществляться, только при соблюдении интересов и прав этих детей. Также на основании этого документа производится контроль условий проживания детей. Могут возникнуть проблемы с усыновлением российских сирот, если учитывать: их культуру; принадлежность к религии; этническое происхождение; а также родной язык. Иностранные усыновители должны обеспечить ребенку полноценное духовное, психическое, нравственное, физическое воспитание. Состояние здоровья детей-сирот не может быть ограничением для усыновления.

Главным условием передачи российских сирот на воспитание иностранным гражданам является отсутствие возможности их усыновления на территории РФ, что подтверждается документально органами опеки. Также существует еще несколько условий:

- сироты, оказавшиеся без родительской опеки, должны находиться в базе данных единого федерального реестра не менее 12 месяцев;
- по решению суда осуществляется проверка данных о детях-сиротах, потому как часто случалось, что заведомо были внесены недостоверные данные для фактической «продажи» иностранным лицам;
- документальное доказательство органов опеки о том, что их сотрудники пытались устроить сирот на воспитание российским семьям;
- суд должен выяснить причины отказа семей РФ от усыновления, сопоставить данные потенциальных родителей с данными органов опеки.

Сама процедура усыновления ясна и предполагает четкий порядок. Чтобы обратиться в орган опеки иностранные граждане подают следующие документы:

- заявление на усыновление, в котором содержится просьба ознакомить их с данными и сведениями о детях;
- анкеты, заполненные в установленном порядке;
- письменное обязательство о том, что после проведения процедуры международного усыновления ребенок будет зарегистрирован в консульском учреждении РФ;
- письменное обязательство о предоставлении возможности контролирующим органам обследовать условия проживания усыновленного ребенка;
- копия документа, удостоверяющего личность и гражданство заявителя на усыновление. Им может быть гражданин РФ, который постоянно проживает за пределами страны, может быть гражданин другого государства или лицо без гражданства[5];
- заключение о возможности иностранного усыновления для заявителя, выданное компетентным органом в той стране, из которой приехал заявитель. В заключении должны быть отображены условия жизни усыновителя, к документу желательно приложить фотографии;
- письменное обязательство компетентного органа страны, в которой проживает иностранный гражданин, о регулярном контроле условий проживания усыновленного ребенка, предоставлении соответствующих отчетов;
- письменное обязательство компетентного органа страны, в которой проживает иностранный гражданин, о контроле за тем, что последний в установленном порядке после завершения процедуры иностранного усыновления зарегистрировал усыновленного ребенка в консульском учреждении РФ;
- копия документа, подтверждающего полномочия вышеуказанного компетентного органа.

Усыновление детей РФ иностранными гражданами – процедура длительная, в среднем иностранные граждане занимаются вопросом международного усыновления полтора года. А усыновление российскими гражданами детей в РФ длится около трех месяцев. Все документы, которые предоставляются в процессе усыновления российских детей иностранными гражданами, должны быть легализованы и переведены на государственный русский язык. При этом подпись переводчика, занимавшегося документами, должна быть заверена в консульском учреждении РФ или нотариусом, работающим на территории РФ.

На территории РФ действуют иностранные специализированные организации, которые предоставляют широкий спектр услуг для иностранцев по усыновлению детей. Деятельность таких организаций не запрещена в России.

Условием для осуществления своей деятельности на территории России – это аккредитация специализированных организаций. В случае не прохождения аккредитации суд имеет полное право отказать в усыновлении.

После того как иностранный усыновитель обратился к федеральному оператору банка данных или органу, занимающемуся вопросами опеки, с заявлением и необходимыми документами, ему предоставляют данные о детях, которых можно усыновить (удочерить). После усыновитель выбирает ребенка, и выдается разрешение на его посещение.

За то время, что отводится иностранному усыновителю для знакомства с ребенком, он должен с ним встретиться и принять решение об усыновлении.

Усыновление российских детей иностранными гражданами предполагает, что у усыновителя есть право на получение сведений о наличии у ребенка родственников и на проведение независимого медицинского обследования ребенка.

О результатах посещения ребенка и конечно о своем решении по поводу усыновления иностранный гражданин письменно уведомляет орган опеки.

В процессе проведения и оформления процедуры усыновления ребенка иностранными гражданами усыновители обязаны:

- познакомиться и наладить контакт с выбранным ребенком;
- ознакомиться с документами ребенка;
- подтвердить письменно то, что они были ознакомлены с заключением медицинского учреждения о состоянии здоровья усыновляемого ребенка.

Все это досудебная подготовка усыновления российских детей. Таким образом, досудебная подготовка дела по международному усыновлению осуществляется федеральным или соответствующим региональным оператором государственного банка данных, сотрудником органа опеки и попечительства. Окончательное разрешение на усыновление ребенка иностранными гражданами дает Верховный суд республики, областной суд, суд автономной области или округа, суд города, имеющего федеральное значение, что регулируется положениями гл. 29 ГПК РФ [2] и гл. 19 СК РФ [3]. Выбор судебного органа для подачи прошения об усыновлении детей иностранными гражданами определяет местонахождение усыновляемого ребенка. Рассматривается заявление о возможности усыновления детей из РФ иностранными гражданами на закрытом заседании.

Суд тщательно рассматривает заключения соответствующих зарубежных органов и специализированных организаций в отношении иностранных лиц, выступающих в роли усыновителей. Главной целью здесь выступает обнаружение несоответствия их заключений в отношении законодательства России, вовремя остановить неправомерную деятельность в отношении детей России. Основными моментами считаются:

- проверка разницы в возрасте усыновителей и усыновляемых;
- недопущение передачи детей одиноким гражданам;
- недопущение усыновления однополыми семьями;
- запрет на передачу детей в те страны, где однополые браки законодательно разрешены.

Российское правительство внесло в закон об усыновлении детей поправку, запрещающую передачу детей гей-парам или не состоящим в браке гражданам стран с разрешенными однополыми браками. Усыновителями

могут быть лишь совершеннолетние лица обоего пола, за исключением лиц, состоящих в союзе, заключенном между лицами одного пола, признанном браком и зарегистрированном в соответствии с законодательством государства, в котором такой брак разрешен, а также лиц, являющихся гражданами указанного государства и не состоящих в браке.

В июне 2013 года Государственная Дума и Совет Федерации одобрили закон о запрете усыновления детей однополыми парами.

Президент РФ Путин В.В. подписал этот закон, а пресс-служба Кремля отметила, что мера направлена на то, чтобы обезопасить психику детей от искусственного навязывания нетрадиционного сексуального поведения, а также от возникновения комплексов, душевных страданий и стрессов. Если рассматривать страны, в которых сегодня разрешены однополые браки, то это довольно внушительный список: Нидерланды, Бельгия, Испания, Канада, ЮАР, Норвегия, Швеция, Португалия, Исландия, Аргентина, Бразилия и ещё семь стран. Однополые браки в России официально не признаются.

В мире насчитывается 700 миллионов детей проживающих за чертой бедности. Из них 150 миллионов являются беспризорными. Наибольшую озабоченность вызывают такие страны как Индия, Бангладеш, Эфиопия, Россия и Кения. В России количество детских домов за 15 лет составляет 2 394, в которых проживает около 70 тысяч брошенных детей.

Усыновление детей РФ иностранными гражданами одна из обсуждаемых сегодня тем. Депутаты Госдумы добились принятия закона, который запрещает усыновление детей, граждан России, лицами, имеющими гражданство США (ст.4 Закона от 28.12.2012 г.) [7]. Этот закон направлен на защиту детей-сирот. Поводом послужили множественные нарушения интересов сирот гражданами США, иногда такие нарушения влекли за собой летальные случаи. Однако главным моментом для такого решения стала безответственность органов власти США, которые не пытались расследовать и наказывать виновных. Для отмены действия закона страны должны вести двухсторонние переговоры, где Российской стороне должны быть представлены гарантии защиты интересов их детей на территории США.

Так же при международном усыновлении возникает множество спорных вопросов, таких как: перевод документов, необходимость усыновления иностранными гражданами, изменяется ли в случае усыновления гражданство ребенка, проблематика передачи детей за рубеж, судебная практика, за и против, согласие ребенка (до достижения ребенком возраста 10 лет его согласия не требуется). Иностранное усыновление должно присутствовать в современном обществе, для тех детей, которые не смогли найти родителей здесь, в России. Каждый ребенок должен получить шанс расти в любящей его семье, как в России, так и за рубежом.

Литература:

1. Конвенция о правах ребенка. Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1989 года // СПС КонсультантПлюс, 2017.

2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ [в ред. от 30.12.2015] // СПС КонсультантПлюс, 2017.

3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ [в ред. от 19.12.2016] (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // СПС КонсультантПлюс, 2017.

4. Федеральный закон от 16.04.2001 № 44-ФЗ [в ред. от 08.03.2015] «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» // СПС КонсультантПлюс, 2017.

5. Постановление Правительства РФ от 29.03.2000 № 275 [в ред. от 02.06.2016] Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и Правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства» // СПС Гарант, 2017.

6. Антокольская М.В. Семейное право: Учебник. — Изд. 4-е, перераб. и доп. — М., 2015.

7. Летова, Н. В. Усыновление в Российской Федерации: правовые проблемы. М., 2014.

**А. ИВАНОВА, Ш. МУРОДОВ (Таджикистан)
Н.р. А.Д. ЛЕБЕДЕВА**

КОМПЕТЕНЦИИ ТРЕТЕЙСКИХ СУДОВ

В современном обществе жизнь без экономических споров практически невозможна, это касается любых правоотношений, которые имеют юридический характер и закрепляют за собой взаимное исполнение обязанностей между сторонами договора. Данные правоотношения могут быть, как только между государственными органами, так между юридическим, физическим лицами, общественными организациями и государственными органами. Все субъекты, которые тем или иным образом вовлечены в экономические отношения, практически всегда, если не могут сами урегулировать отношения, обращаются в суд за защитой своих прав, а вот уже какого уровня данный суд вопрос второй, так как суды рассматривающие дела по экономическим спорам делятся на два вида: государственные и не государственные т.е. коммерческие.

Что же такое третейские суды, чем они занимаются и какова их компетенция?

В федеральном законе «О третейских судах в Российской Федерации» в ст.2 дано определение данному органу, и звучит оно так, третейский суд - постоянно действующий третейский суд или третейский суд, образованный сторонами для решения конкретного спора. Третейским судьей считается, физическое лицо, которое стороны избирают для решения определенного спора по делу.

Сторонами третейского разбирательства признаются организации - юридические лица, граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица и имеющие статус индивидуального предпринимателя, приобретенный в установленном законом порядке, а также физические лица, которые предъявили в третейский суд иск в защиту своих прав и интересов либо которым предъявлен иск.

Что касается порядка образования третейских судов, то они могут быть как постоянными, т.е действующими на постоянной основе, данный третейский суд имеет стабильное место нахождения, регламент определяющий его деятельность, имеет судейский состав. В ст. 3 закона «О третейских судах в Российской Федерации» указано, что постоянно действующие третейские суды образуются торговыми палатами, организаторами торговли, осуществляющими свою деятельность в соответствии с Федеральным законом «Об организованных торгах», общественными объединениями предпринимателей и потребителей, иными организациями - юридическими лицами, созданными в соответствии с законодательством Российской Федерации, и их объединениями (ассоциациями, союзами) и действуют при этих организациях - юридических лицах, либо временными или как правильно считать для решения конкретного спора.

Важно подчеркнуть, что постоянно действующие третейские суды не могут быть образованы при федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации и органах местного самоуправления.

Можно считать третейский суд образованным, если юридическое лицо, в данном случае организация приняла решение об образовании постоянно действующего третейского суда; утвердила положение о постоянно действующем третейском суде; утвердила список третейских судей, который может иметь обязательный или рекомендательный характер для сторон.

Стороны, которые желают в случае возникновения спора, решать его в третейском суде, обязательно должны заключить третейское соглашение.

Третейское соглашение в отношении спора, который находится на разрешении в суде общей юрисдикции или арбитражном суде, может быть заключено до принятия решения по спору компетентным судом. Спор не может быть передан на разрешение третейского суда при наличии в договоре медиативной оговорки. В свою очередь, процедура медиации на сегодняшний день является достаточно актуальной, так как в данном случае, в споре выступает третье лицо, медиатор, который в частности, не заинтересована в выигрыше ни одной из сторон, а призван, решит спор так, чтобы каждая сторона была удовлетворена в данном решении. Только в данном случае, стороны не могут обратиться в третейский суд за решением. С учетом вышесказанного федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» регламентирует процедуру медиации в данном случае.

Но, как и во всех правилах есть исключения, то рассматриваемый вопрос так же имеет свои нюансы. В частности, ст.6 закона «О третейских судах в Российской Федерации» прописывает, допустимость процедуры медиации, если решении спора находится уже в третейском суде в любой стадии разбирательства. Если стороны решили применить процедуру медиации, то в обязательном порядке должны заявить ходатайство с суд, при этом стороны должны представить суду соглашение о проведении процедуры медиации, заключенное в письменной форме и соответствующее требованиям, предусмотренным Федеральным законом «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре меди-

ации)». Если суду предоставлено такое соглашение, то суд выносит определение о проведении сторонами процедуры медиации.

Медиативное соглашение, заключенное сторонами в письменной форме по результатам проведения процедуры медиации в отношении спора, который находится на разрешении в третейском суде, может быть утверждено третейским судом в качестве мирового соглашения.

Что касается законодательства, регулирующего процесс решения споров, то третейский суд разрешает споры на основании Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации и постановлений Правительства Российской Федерации, нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти, нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления, международных договоров Российской Федерации и иных нормативных правовых актов, действующих на территории Российской Федерации. Третейский суд принимает решение в соответствии с условиями договора и с учетом обычаев делового оборота. Если отношения сторон прямо не урегулированы нормами права или соглашением сторон и отсутствует применимый к этим отношениям обычай делового оборота, то третейский суд применяет нормы права, регулирующие сходные отношения, а при отсутствии таких норм разрешает спор, исходя из общих начал и смысла законов, иных нормативных правовых актов. Следует подчеркнуть, что все решения, третейского суда не должны противоречить в первую очередь Конституции РФ, а также федеральным законам.

Компетенция третейского суда прописана в ст.16 «О третейских судах в Российской Федерации». В соответствии с данной статьей третейский суд самостоятельно решает вопрос о наличии или об отсутствии у него компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор, в том числе в случаях, когда одна из сторон возражает против третейского разбирательства по мотиву отсутствия или недействительности третейского соглашения. Для этой цели третейское соглашение, заключенное в виде оговорки в договоре, должно рассматриваться как не зависящее от других условий договора. Вывод третейского суда о том, что содержащий оговорку договор недействителен, не влечет за собой в силу закона недействительность оговорки.

Таким образом, решению спора в третейском суде, дело добровольное и стороны, подписывающие договор, должны явно понимать, что в случае спора, его будут рассматривать именно в данном суде.

Сторона вправе заявить об отсутствии у третейского суда компетенции рассматривать переданный на его разрешение спор до представления ею первого заявления по существу спора. Сторона вправе заявить о превышении третейским судом его компетенции, если в ходе третейского разбирательства предмет третейского разбирательства станет вопросом, рассмотрение которого не предусмотрено третейским соглашением либо который не может быть предметом третейского разбирательства в соответствии с федеральным законом или правилами третейского разбирательства. Третейский суд обязан рассмотреть заявление и по результатам рассмотрения заявления выносится определение. Если третейский суд при рассмотрении

вопроса о своей компетенции выносит определение об отсутствии у третейского суда компетенции в рассмотрении спора, то третейский суд не может рассматривать спор по существу.

Следовательно, можно утверждать, что по факту, рассмотрение спора в третейском суде дело добровольное. Так же интересным представляется, что обязательность исполнения решения третейского суда выражено в добровольности исполнения решение третейского суда. Стороны и третейский суд прилагают все усилия к тому, чтобы решение третейского суда было юридически исполнимо. По сути дела, из данного утверждения прослеживается, что одна из сторон, может также добровольно отказаться от исполнения решения, в данном случае, по нашему мнению присутствует пробел в праве. В аргументацию своего утверждения можно сослаться на ст. 16 арбитражно – процессуального кодекса Российской Федерации, в частности, как альтернатива, третейскому суду, в данной статье четко прописано, что вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории Российской Федерации. Неисполнение судебных актов, а также невыполнение требований арбитражных судов влечет за собой ответственность. Признание и обязательность исполнения на территории Российской Федерации судебных актов, принятых иностранными судами, иностранных арбитражных решений определяются международным договором Российской Федерации, федеральным законом.

После исследования обстоятельств дела третейский суд большинством голосов третейских судей, входящих в состав третейского суда, принимает решение.

Решение объявляется в заседании третейского суда. Третейский суд вправе объявить только резолютивную часть решения. В этом случае, если стороны не согласовали срок для направления решения, мотивированное решение должно быть направлено сторонам в срок, не превышающий 15 дней со дня объявления резолютивной части решения.

Третейский суд вправе, если признает это необходимым, отложить принятие решения и вызвать стороны на дополнительное заседание при условии соблюдения положений федерального закона.

По ходатайству сторон третейский суд принимает решение об утверждении мирового соглашения, если мировое соглашение не противоречит законам и иным нормативным правовым актам и не нарушает прав и законных интересов других лиц. Содержание мирового соглашения излагается в решении третейского суда.

Решение третейского суда считается принятым в месте третейского разбирательства и в день, когда оно подписано третейскими судьями, входящими в состав третейского суда.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993)
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002

3. Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» от 27.07.2010
4. «О третейских судах в Российской Федерации» от 24.07.2002
5. ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996
6. Закон «О статусе судей в Российской Федерации» РФ от 26.06.1992

К. КИЧЕРМАН
Н.р. Л.И. БАБКОВА

ОБЯЗАННОСТЬ СОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ДЕТЕЙ ПО СОДЕРЖАНИЮ СВОИХ РОДИТЕЛЕЙ ПО РОССИЙСКОМУ И ЗАРУБЕЖНОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

Обязанность трудоспособных совершеннолетних детей по содержанию своих родителей, которые нуждаются в помощи, является общим для семейного права институтом практически любого государства. Более того, даже в тех государствах, где на нормативном уровне не существует такого обязательства, или оно слабо регулируется – чаще всего речь идет о развивающихся государствах – оно существует в рамках неправового поля религиозных норм и правил морали (например, в странах мусульманского права). В свою очередь, в большинстве развитых государств – в первую очередь, стран романо-германской правовой семьи – обязательства детей по содержанию своих родителей являются довольно развитым институтом семейного права, получившим свое наиболее интенсивное развитие именно в современную эпоху. Это связано с сокращением интенсивности семейных связей, размыванием семейных отношений и ценностей в мировоззрении современного человека, а также других социально-экономических факторов (например, мобильность граждан). Более того, проблема обязанности совершеннолетних детей по содержанию своих родителей в перспективе станет одной из наиболее насущных проблем семейного права развитых стран в связи с ускоряющимся старением населения этих государств. В тоже время, стоит отметить, что на развитие института обязательства детей по содержанию своих родителей отрицательно повлияло развитие, так называемого, «государства всеобщего благоденствия». Действительно, имплементация идей всеобщего благоденствия привела к переносу обязательства по поддержке нуждающихся с плеч родственников (в данном случае детей) на социальные органы государства. Как следствие, в семейном праве большинства развитых государств данному институту уделяется все меньшее значение.

Действительно, на фоне развития современных государств в направлении всеобщего благоденствия, в рамках которого обязанность по содержанию незащищенных слоев населения ложиться на плечи самого государства, обязанности совершеннолетних детей по содержанию своих родителей носят – в сравнении с обязанностями родителей по содержанию и воспитанию детей, которые по вполне понятным причинам ложатся именно на них, а не на органы социальной защиты государства – второстепенный характер. Такой подход к данной проблеме можно обнаружить в рамках гражданского (семейного) законодательства любого государства: обязанно-

ствам детей по содержанию своих родителей отводиться второстепенное значение, а исполнение таких обязанностей ограничено рядом условий.

Так, например, в рамках Семейного кодекса Российской Федерации, глава 13 «Алиментные обязательства родителей и детей» отводит первостепенное значение именно обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей (ст. 80), тогда, как обязанности совершеннолетних детей по обеспечению родителей отведено лишь второстепенное место (ст. 87) [1]. Аналогичен и подход немецкого законодателя: здесь, в сравнении с обязанностями родителей по содержанию несовершеннолетних детей, которым посвящено несколько десятков статей Гражданского уложения (§§ 1626-1699), обязанности детей по обеспечению собственных родителей определены довольно расплывчато, так как здесь речь идет не об обязанности, собственно, детей, а об обязанности родственников вообще [4].

В мусульманском праве существует обязанность совершеннолетних детей по обеспечению родителей, что свидетельствует – в сравнении с англосаксонским правом – о менее индивидуалистичном и менее либеральном правопонимании в рамках данной правовой семьи. Интересен тот факт, что, на первый взгляд, в соответствии с Кораном обязанности детей по обеспечению собственных родителей ложатся только на плечи дочери, что связано с особым правовым статусом женщины в мусульманском праве. Тем не менее, в Коране существуют общие принципы ответственности за своих родителей. [6]

Ограниченную значимость и второстепенный характер обязательств совершеннолетних детей по обеспечению своих родителей можно обнаружить и в многочисленных условиях предоставления такой помощи. Стоит обратить внимание, что, если условия предоставления такой помощи, конечно же, отличаются от одного государства к другому, то существуют они практически во всех более или менее развитых правовых системах, где существует обязанность детей по обеспечению собственных родителей.

В российском семейном праве алиментирование родителей ставится в зависимость от нескольких условий, указанных непосредственно в законе. Так в соответствии со ст. 87 Семейного Кодекса РФ такими условиями выступают:

- достижение детьми совершеннолетнего возраста;
- их трудоспособность;
- нетрудоспособность их родителей;
- нужда родителей;
- отсутствие лишения родительских прав.

Если сравнить условия предоставления детьми алиментов своим родителям, установленные российским законодателем, с условиями их предоставления в других государствах, то можно обнаружить лишь одно сходство: предоставление такой помощи обуславливается в подавляющем большинстве государств, как минимум, (материальной) нуждой родителей. Остальные условия, установленные российским законодателем значительно отличаются от тех, которые мы можем обнаружить в семейном праве других государств.

В праве умеренных мусульманских государств, где были заимствованы отдельные, непротиворечащие принципам шариата, нормы семейного

права западных стран, условия осуществления обязательств детей по обеспечению своих родителей схожи с теми, что мы можем обнаружить в правовых системах романо-германских государств. Так, например, в соответствии с алжирским семейным кодексом (ст. 78) обязательства детей по обеспечению своих родителей заключаются в предоставлении «необходимого», что вполне соответствует российскому и немецкому условию «нужды» родителей. В отличие от российского права и соответствии с немецким семейным законодательством, в алжирском семейном праве не предусмотрено условия трудоспособности ребенка для предоставления алиментов родителям. В тоже время, в отдельных мусульманских государствах, обязательство по предоставлению алиментов родителям обусловлено, как и в немецком законодательстве, наличием собственных средств ребенка, что, на наш взгляд, является более справедливым решением. В отличие от российского права, алжирское семейное право, а также семейное право ряда других мусульманских государств, не устанавливает условия достижения совершеннолетия детей, подпадающих под обязанность обеспечения своих родителей, что вполне соответствует социально-экономической ситуации большинства развивающихся мусульманских государств, где население довольно часто вступает в трудовую деятельность задолго до достижения совершеннолетия [8].

В англосаксонском праве подход к условиям предоставления алиментов родителям аналогичен. Так, например, в Калифорнии, как одном из немногих штатов США, где существует обязательство детей по обеспечению своих родителей, условия предоставления такой помощи довольно схожи с рассмотренными выше. § 4400 Семейного кодекса Калифорнии, так же как и в других государствах, предусматривает необходимость обеспечения детьми своих родителей только в случае, если они нуждаются в этом и не способны своими собственными силами содержать себя за счет трудовой деятельности [5]. Стоит отметить, что такая формулировка наиболее близка существующей в российском праве, так как она подразумевает, что предоставление алиментов детьми своим родителям возможно только в случае нетрудоспособности родителя. В тоже время стоит обратить и на существенное отличие калифорнийского семейного права в данном вопросе: предоставление алиментов родителям обусловлено финансовыми возможностями детей иначе говоря, оно не безусловно, как в большинстве других государств, что еще раз подтверждает более либеральный и индивидуалистичный подход калифорнийского законодателя.

Существует общий для различных государств подход к определению размера алиментов, предоставляемых детьми своим родителям. Он заключается в том, что в нормативных актах не указывается конкретного размера алиментов, который определяется с учетом материального положения лица, обязанного предоставлять алименты своим родителям. Иначе говоря, определение конкретного размера алиментов осуществляется во всех государствах не на нормативном уровне, а судом, который обязан учитывать материальное положение обязанного лица.

Так, например, в соответствии с российским правом «размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей детей и других заслуживаю-

щих внимания интересов сторон» (п. 3, ст. 87 СКРФ) [1]. Если принять во внимание, что первая часть данной нормы является лишь уточнением условия нужды родителя, или его материального и семейного положения, то, очевидно, что определение размера алиментов, в первую очередь, осуществляется судом исходя и из «материального и семейного положения детей», то есть обязанных лиц. В российской судебной практике данный вопрос решен аналогичным немецкому семейному праву образом. Так, в соответствии с Определением судебной коллегии по гражданским делам Псковского областного суда от 16 ноября 2002 г. было изменено решение нижестоящей инстанции в сторону снижения размера алиментов в связи с нахождением на иждивении обязанного лица дочери и матери [3]. Подтверждение данного подхода можно обнаружить и в судебной практике Верховного суда Российской Федерации [2]. Стоит также отметить, что в российском законодательстве предусмотрено, что «при определении размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя, независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них» (п. 4, ст. 87 СКРФ), что также будет влиять на размер уплачиваемых каждым из детей алиментов.

Аналогичным образом, в калифорнийском семейном кодексе (§ 4400) определение судом размера алиментной обязанности детей осуществляется в зависимости от наличия у них средств, то есть также, как и в других государствах он не установлен на нормативном уровне и определяется более или менее свободно самим судом. Определение судом размера алиментной обязанности детей более подробно раскрыто в § 4404 данного кодекса. Действительно, здесь калифорнийский законодатель привел подробный перечень факторов, которые должны быть учтены судом при определении размера алиментов. Причем отдельные из них очень похожи на те, что мы можем обнаружить и в законодательстве других стран. Среди них: возможность получения доходов и нужда сторон размер их обязательств и собственности; их возраст и состояние здоровья уровень жизни [8].

Интересен и подход марокканского законодателя к вопросу определения размера алиментной обязанности. Так, в соответствии со ст. 203 Семейного кодекса Марокко «в случае нескольких детей, их обязательства по предоставлению алиментов родителям распределяются между ними с учетом их собственных средств, а не их наследственного статуса» [4]. Аналогия с положениями 3 и 4 российского Семейного кодекса очевидна, так как в соответствии с указанной статьей марокканского семейного кодекса, суд учитывает, как личную ситуацию обязанного предоставить алименты лица (ребенка), так и учитывает наличие других обязанных субъектов (его братьев и сестер). В то же время, стоит отметить, что марокканский семейный кодекс более скуден в данном вопросе, чем его российский и немецкий аналоги, так как здесь нет указания на необходимость принятия во внимание интересов третьих лиц при определении размера алиментов, а именно, нахождения на иждивении обязанного лица других субъектов (детей и жены, например). В то же время, позитивен тот факт, что в марокканском и немецком законодательствах данное требование императивно, тогда, как в российском праве суд не обязан, а лишь «...вправе учесть всех трудоспо-

собных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них» (п. 4 ст. 87 СКРФ) [1]. В свою очередь, калифорнийское семейное право не предусматривает случая множественности на стороне обязанного лица (ребенка), что в общем-то неудивительно для англосаксонского права, либеральный характер которого с неохотой признает даже самую необходимость наложения на детей обязательства по обеспечению их собственных родителей.

Итак, подход семейного права различных государств к вопросу обязательства детей по обеспечению собственных родителей неоднозначен. В американском праве такое обязательство существует всего лишь в нескольких штатах и отличается своей неэффективностью, что свидетельствует о высоко либеральном и индивидуалистичном подходе к семейному праву в данном государстве. В свою очередь, как в странах романо-германской правовой семьи, так и в ряде умеренных мусульманских государств (Алжир, Тунис, Марокко и т.п.), перенявших часть институтов семейного права западных стран, институт обязательства детей по обеспечению собственных родителей существует.

Если отдельные условия возникновения обязанности детей по обеспечению собственных родителей варьируются от одного государства к другому, то в целом они все же схожи, так как предполагают материальную нужду родителей. Подход к определению размера алиментных обязательств также довольно схож и варьируется от одного государства к другому лишь незначительно.

Литература:

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ [в ред. от 30.12.2015] // СПС КонсультантПлюс, 2017.
2. Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 18 декабря 2002 г. «Обязанность совершеннолетних детей по содержанию нетрудоспособных родителей носит безусловный характер и не может связываться с наличием либо отсутствием у детей постоянного и достаточного дохода» (извлечение) // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации-август 2003 г.,- № 8.
3. Определение судебной коллегии по гражданским делам Псковского областного суда от 16 ноября 2002 г. // СПС Консультант плюс Регион, 2017.
4. В. Бергманн (сост.) Гражданское уложение Германии. Вводный закон к Гражданскому уложению: пер. с нем. Wolters Kluwer Russia, 2008, С. 490 исл.
5. Л.А. Грицай. Гуманистическая модель семейного воспитания в педагогическом наследии Н.Н. Каринцева, И.О. Фесенко и П.П. Блонского // Педагогика и просвещение. – 2012. – № 2. – С. 104-107.
6. А. Магомедов (ред.), Коран, изд. «Диля», Сура 4, «Ан Ниса», 36.
7. А. Магомедов (ред.), Коран, изд. «Диля», Сура 17, «АльИсра», 23.
8. Костюченко Е.Ю. Алиментные обязательства родителей и детей по законодательству России и Германии: сравнительно-правовой анализ, Дисс. на соискание ученой степени к.ю.н. – М. 2007. с. 111.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ФОРМ ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ

Нормы права подразумевают обязательное их исполнение, а значит и соответствующие формы их защиты. Сегодня этих форм существует множество. Перед законодательством встает задача разграничения их использования, а так же об эффективности каждой из них.

Этому вопросу присуще плюрализм мнений. Исследователь Г. П. Арефьев выделяет государственную, общественную, самозащиту, смешанную и третейскую формы. К государственным автор относит судебную, арбитражную и административную, а к общественным – деятельность по защите прав профсоюзами, товариществами, кооперативами и прочими коллективами. В. П. Воложанин выделяет самостоятельную защиту права, общественную защиту и защиту, осуществляемую юрисдикционными органами. Причем, последнюю он делит на защиту в спорном и беспорном порядке.

Понятие формы равняется понятию порядка осуществления защиты. Распространенным подходом разделения на классификации форм является, по мнению В. П. Грибанова, на защиту в судебном порядке, арбитражем, третейным судом, товарищескими судами, профсоюзами и иными общественными организациями, административном порядке и самозащитой. О. С. Иоффе склоняется к существованию общего, специального и исключительного порядка защиты гражданских прав. Общий порядок включает в себя защиту судом, специальный – судебно-арбитражным, административным, защиту профсоюзными организациями, товарищескими судами и пр. Особый интерес вызывают дела, зовущиеся исключительными, при которых обеспечить защиту гражданских прав в административном порядке и арбитражном суде невозможно. Эти исключительные случаи относят к самозащите. Однако в законодательстве нет такого термина как «форма защиты». То, что под ним подразумевается, называют «порядком защиты» и «способом защиты». Хотя эти понятия имеют семантические отличия и нельзя назвать их полными синонимами. Им больше подойдет - «контекстные синонимы».

В юридической литературе к определению этого понятия имеются различные подходы.

В целом, правовая защита субъективных прав – это система, поэтому ее можно делить на категории реализации этой защиты. Основными элементами этой системы, по мнению исследователей С.С.Алексеева и В.В. Бутнева, являются юридические нормы, правоотношения, акты реализации прав и обязанностей. Разделив на категории реализации субъективных прав, можно выявить их признаки.

Способ защиты субъективных гражданских прав понимают как способ защиты закрепленных законом материально-правовых мер принудительного характера, посредством которых производится признание оспариваемых прав и воздействие на лицо, совершившего правонарушение. Также, есть случаи подразумевающие материальную компенсацию потерь, вы-

званных нарушением права. Но, как бы понятие не трактовалось исследователями, во всех научных определениях этого способа есть главная черта – закреплённость данных мер правовой нормой охранительного характера материальной отрасли права. Способ защиты можно определить как официальные нормы закона или договора, действия или бездействия, направленные на предупреждение, пресечение нарушения субъективных или иных прав, а так же на их восстановление. В основном, именно юридическая норма является механизмом правовой защиты субъективных прав.

Исследователь Д. М. Чечот придерживался мнения, что средство защиты является ключевым для использования формы защиты и конкретного способа. К примеру, невозможным было бы говорить о действенности судебного порядка или иной юрисдикционной формы защиты, если бы закон не предусматривал уполномоченному лицу средство защиты – иск. В юриспруденции термин «средство» существует в широком и узком смысле.

В широком смысле правовое средство может охватывать отраслевые методы реализации законодательных установлений и некоторые правовые институты (договора и пр.). В узком смысле правовое средство это некий инструмент, который помогает в достижении определенного правового результата. Однако для защиты субъективных гражданских прав, мы будем рассматривать средство в узком смысле.

Исследователь Т. Ю. Баришпольская гражданскую охранительную процедуру характеризует как систему определенных последовательных правовых отношений, существующих для выявления и реализации гражданского охранительного правоотношения. Однако одна из сторон договора может защитить свои права, не вступив в процедуру защиты и не обращаясь к юрисдикционным органам, и при этом применить способ защиты права (к примеру, удержать вещь). Это означает, что несмотря на то, что правовая процедура отсутствует, уполномоченное лицо действует в рамках неюрисдикционной формы защиты своих гражданских прав. Таким образом, форма защиты шире правовой процедуры защиты субъективного права.

Большинство исследователей в области цивилистики убеждены в смешении понятий способа и формы защиты, гражданских прав. Об этом говорится и в ст. 14 ГК РФ, когда речь идет о «самозащите гражданских прав».

Бывают обстоятельства, случаи крайней необходимости, когда защитить права одного лица может осуществить другое лицо, не имеющее на то юридических полномочий (например, дружеская помощь).

Содействовать также может и государственный орган.

Предметом защиты может выступать не только субъективное право, но и законные интересы, существующие самостоятельно (к таким относятся требование о защите авторского права).

Под формами защиты следует понимать внешнее выражение мер, применяемых по защите субъективных прав и интересов, которые в свою очередь охраняются законом. Две основные формы юрисдикционная и неюрисдикционная имеют ряд отличительных особенностей.

Юрисдикционная форма защиты исполняется уполномоченными государственными органами, действия, их порядок и условия определены законами и ведут к возникновению юридических последствий.

Неюрисдикционная форма защиты осуществляется гражданами или организациями самостоятельно без содействия государственных органов для принятия таких мер как самозащиты, оперативного воздействия и оперативного воздействия. Конечно, субъективные гражданские права можно осуществлять любыми законными способами. К таким, помимо выше названной самозащиты, относятся восстановление положения, существовавшего до нарушения субъективного права, признание оспоримой сделки недействительной со всеми последствия для нее и обеих сторон, возмещение убытков, неустойки, компенсация морального ущерба, прекращение или изменение правоотношений, неприменение судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону и иные законные способы.

Всё это указано в статье 12 Гражданского кодекса Российской Федерации, но содержание и порядок применения способов защиты концентрируется в договорных соглашениях и в нормах действующего законодательства.

Общепринято осуществлять защиту в судебном порядке. Спор может быть также передан на разрешение третейскому суду, но по согласию участников. Иск, в таком случае, по общему правилу, выступает в качестве средства судебной защиты. В некоторых случаях эту же миссию исполняют жалоба или заявление, к примеру, при обращении в Конституционный Суд. Бывает и так, что по одному и тому же решению, иногда одновременно, потерпевший обращается в суд, чтобы оспорить решение, принятое по его же жалобе, что также не возбраняется.

Следует отметить, что способы защиты, сформулированные в современном законодательстве, были сформированы еще в Древнем Риме. Хотя у них имеется ряд отличий, основная идея и особенности не претерпели кардинальных изменений. Нам известны такие способы защиты гражданских прав Древнего Рима как «иски по отношению к человеку и вещи», «иск с фикцией», «прямой иск», «кондикция», «иск по аналогии», «иск доброй совести». Как мы видим, большинство споров решалась при помощи судебных разбирательств. Отличие всех этих исков в правовой природе и их предмете. Распределение гражданских прав породило разные способы их защиты, а затем и целый институт защиты гражданских прав. Он впоследствии и стал основой для формирования гражданского законодательства Российской Федерации.

Литература:

1. В. В. Дунаев понятие и виды форм защиты гражданских прав. Опубликовано: Сибирский Юридический Вестник. - 2003. - № 4.
2. Сергеев А. П. Гражданское право. Т.1. Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2002.
3. Арефьев Г.П. Понятие защиты субъективных прав // Процессуальные средства реализации конституционного права на судебную и арбитражную защиту. Межвузовский тематический сборник. - Калинин: Изд-во Калин. ун-та, 1982.
4. Воложанин В. П. Основные проблемы защиты гражданских прав в несудебном порядке. Свердловск, 1975.
5. Шакарян М. С. Соотношение судебной формы с иными формами защиты субъективных прав граждан// Актуальные проблемы защиты субъективных прав граждан и организаций: Сб. науч. трудов. М., 1985

6. Свердлык Г. А., Страунинг Э. Л. Защита и самозащита гражданских прав: Учеб. пособие. М., 2002. С. 37. 7. Гражданский кодекс Российской Федерации от 03.07.2016 N 315-ФЗ, от 03.07.2016 N 333-ФЗ, от 03.07.2016 N 354-ФЗ.

Р. ЛЮБЕЦКИЙ, С. ТИШЕЛКОВ (Украина)
н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СМЕШАННЫХ ПЕРЕВОЗОК

В течение последних десятилетий темпы роста международной торговли превосходили темпы роста мирового производства.

Продолжающееся углубление разделения труда определяет развитие товарообмена, что, в свою очередь, предъявляет повышенные требования к организации смешанных грузовых перевозок.

Международная смешанная перевозка - это перевозка грузов, по меньшей мере, двумя разными видами транспорта на основании договора смешанной перевозки из пункта в одной стране, где грузы поступают ведение оператора смешанной перевозки, до обусловленного места доставки в другой стран [1].

Основная особенность данных правоотношений состоит в том, что в процессе перемещения грузов и доставки их в пункт назначения участвует несколько перевозчиков (не менее двух), принадлежащих к различным видам транспорта. Это во всех случаях предполагает перегрузку (хотя бы однократную) грузов, следующих в прямом смешанном сообщении, с одного вида транспорта на другой, например из железнодорожных вагонов на борт судна или в кузов автомобиля[2].

Согласно Конвенции оператором смешанной перевозки может быть любое юридическое лицо, которое от своего имени или через другое, действующее от его имени, юридическое лицо заключает договор смешанной перевозки и выступает как сторона договора, а не как посредник или агент. При этом на него ложится ответственность за исполнение договора. Оператор смешанной перевозки несет ответственность за исполнение перевозки в целом и за сохранность груза с момента принятия его в свое распоряжение и до момента выдачи покупателю. Одним из основных условий деятельности оператора смешанных перевозок является котировка им сквозных ставок тарифов, рассчитываемых на весь маршрут перевозки грузов и построенных на основе учета затрат на их перевозку различными видами транспорта, перевалку, складирование, страхование, осуществление таможенных формальностей и др.

Конвенция о международных смешанных перевозках вступит в силу через 12 месяцев после того, как правительства 30 стран подпишут ее без оговорки о ратификации либо сдадут депозитарию - Генеральному секретарю ООН документы о ее ратификации, утверждении или присоединении[3].

Смешанные перевозки, получившие широкое распространение во внутренних и в международных сообщениях, позволяют рациональнее распределить перевозочную работу между отдельными видами транспорта, максимально использовать их провозные способности, обеспечить экономию транспортных затрат. Однако самый серьезный недостаток перевозок - наличие грузовых работ при смене видов транспорта.

Потребность в транспортировке грузов, требующих особых условий перевозки, а также в широком внедрении в практику современных, более сложных в техническом и организационном отношении транспортных технологий постепенно возрастает. В целях удовлетворения этих потребностей организуются международные транспортные цепи, которые требуют от всех их участников (перевозочных предприятий, складов, таможенных и портовых организаций и т.д.) четкого сотрудничества и технического совершенствования.

В связи с увеличением потребности в этом виде перевозок перед транспортом поставлены высокие требования, с одной стороны - технические, с другой - административные и организационные, по выполнению строгих предписаний, введенных в отдельных странах.

Нормативными актами, регулирующими перевозки грузов в прямом смешанном сообщении, являются транспортные уставы, действующие на различных видах транспорта.

Хотелось бы отметить, что нормы, регулирующие перевозки грузов в прямом смешанном сообщении на различных видах транспорта, в основном идентичны. Вместе с тем следует подчеркнуть, что транспортные уставы не регулируют целый ряд вопросов, имеющих важное значение при перевозках грузов в прямом смешанном сообщении.

К сожалению, в транспортных уставах очень мало уделено внимания вопросам перевалки грузов с одного вида транспорта на другой, недостаточно полно урегулирован вопрос о перевозках массовых грузов, тарно-упаковочных и штучных грузов.

Но, эти вопросы получили полное отражение в Правилах перевозок грузов в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении, которые подробно регулируют отношения железной дороги, речного и морского перевозчиков при перевозках грузов в этом виде сообщения[4].

Правилами регулируются вопросы, связанные с приемом грузов к перевозке при перевалочных операциях, оформлением перевозки массовых грузов, перевозкой грузов в универсальных контейнерах, ответственностью по перевозкам в прямом смешанном сообщении.

Однако указанные Правила не регулируют взаимоотношений между железнодорожными, морскими и речными перевозчиками, с одной стороны, и автомобильным транспортом, с другой стороны, который выполняет значительный объем перевозок при перевозках грузов в прямом смешанном сообщении.

В прямом смешанном сообщении перевозку грузов осуществляют разные виды транспорта, условия перевозок на которых имеют определенные особенности. В связи с этим при перевозках грузов в прямом смешанном сообщении у перевозчиков возникает ряд дополнительных обязанностей.

К перевозке в прямом смешанном сообщении груз может быть принят от любого и до любого пункта, открытого для грузовых операций. Включенными же в этот вид сообщения считаются только морские порты, пристани, железнодорожные станции, внесенные в список перевалочных

пунктов, производящих передачу грузов прямого смешанного сообщения. Согласно Правилам перевозок грузов в прямом смешанном железнодорожно-водном сообщении перечень портов и пристаней, включаемых в прямое смешанное железнодорожно-водное сообщение, характер производимых ими операций и сроки их открытия устанавливаются Министерством транспорта по согласованию с Министерством путей сообщения Российской Федерации и публикуются в Сборнике правил перевозок и тарифов морского, речного и железнодорожного транспорта. Порты, автомобильные станции, аэропорты считаются включенными в прямое смешанное сообщение не с момента опубликования перечня таких портов, автомобильных станций, аэропортов, а с момента извещения об этом с помощью телеграфного или иного в письменной форме способа извещения, что, несомненно, способствует развитию перевозок грузов в прямом смешанном сообщении.

Важное значение при перевозках грузов в прямом смешанном сообщении имеют сроки начала приема грузов в перевалочных пунктах при открытии навигации и сроки прекращения приема грузов перед закрытием навигации. Своевременное уведомление об этом способствует своевременной доставке грузов по назначению.

Правила перевозок грузов обязывают транспортные организации, в ведении которых находятся перевалочные пункты, сообщать об этом соответствующим транспортным организациям, которые вправе предъявлять грузы к передаче не позднее чем за 20 суток до наступления этих сроков.

Эти сроки имеют немаловажное значение для транспортных организаций, отгружающих грузы, и нарушение их (преждевременная отгрузка, отгрузка после закрытия навигации) приводит, как правило, к правовым последствиям - грузы задерживаются в пути, сроки их доставки удлиняются, нередко происходит порча груза.

Таким образом, стремление содействовать облегчению таких перевозок, обеспечению высокого технического уровня при их осуществлении, достижению единообразных предписаний в перевозочных документах, технических требований при международных перевозках обосновало разработку и внедрение в практику ряда конвенций, регулирующих эти специальные международные перевозки грузов.

Уровень развития транспортной системы государства - один из важнейших признаков ее технологического прогресса и цивилизованности.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ от 07.02.2017 г.
2. Конвенция Организации Объединенных Наций о международных смешанных перевозках грузов (Женева, 24 мая 1980 г.) // Закон, 2000, № 6.
3. Федеральный закон от 10 января 2003 г. N 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» (с изм. и доп) // Российская газета, 2003, 18 января.
4. Кодекс Внутреннего Водного транспорта РФ. От 07.03.2001 № 24-ФЗ ред. от 03.07.2016 г.
5. Воздушный кодекс РФ ОТ 19.03.1997 № 60-ФЗ ред. от 06.07.2016 г.

6. Ануфриева Л, Бекашев К, Дмитриева Г., Международное частное право учеб. - 2-е изд., перераб и доп. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008 г.
7. Богуславский М. М, Международное частное право: учебник 7-е изд., перераб. и доп. 2016 г.

Т. МАКСИМОВА
Н.р. А.П. ДЫНЬКО

НЕСОСТОЯВШИЕСЯ СДЕЛКИ

Сделки являются основанием возникновения, изменения или прекращения гражданских правоотношений. Поэтому изучение вопроса «несостоявшихся сделок» имеет в этой связи большое значение. Иногда их еще называют незаключенными договорами. Но не одно столетие исследователи спорили, стоит ли их разграничивать между собой или эта идея нецелесообразна.

О. Н. Садиков, Специалист по гражданскому праву, считал, что в гражданском праве достаточно ясно описаны несостоявшиеся сделки, хоть и косвенно. Действительно, что в Гражданском Кодексе и нескольких других нормативно - правовых актах (судебно-арбитражных и пр.) имеются упоминания о «незаключенных договорах» и сделках «не имеющих силы». Этот вопрос не находится под пристальным вниманием исследователей, хоть и современный уровень развития законодательства имеет возможность разграничить несостоявшиеся от недействительных сделок. Даже древнеримские юристы, говоря о сделках, делили их на «незаключенные», «ничтожные», «считающиеся недействительными», «лишенные юридической силы». Именно поэтому многие работы и монографии, написанные более тридцати лет назад до сих пор актуальны.

Несостоявшимися сделками можно считать те сделки, в которых отсутствуют предусмотренные законом признаки. Иначе говоря, если состав сделки отсутствует, то сделка несостоявшаяся. Однако же стоит отличать несостоявшиеся сделки от недействительных. Недействительные, как правило, уже состоялись, но содержат в себе недостатки и не позволяют сторонам полноценных правовых отношений. А несостоявшиеся сделки характеризуются несоблюдением гражданами или юридическими лицами установленного законами порядка совершения сделок. Они также разнятся и по своим последствиям. К несостоявшимся, в отличие от недействительных, не могут применяться нормы договорного права, так как они не могут вступить в силу. Если же они приходят в исполнение, то к таким сделкам применяются нормы о неосновательном обогащении.

Единого мнения исследователи не дают. Одни считают, что несостоявшиеся сделки – вид недействительных сделок, другие склоняются к тому, что несостоявшиеся сделки должны существовать самостоятельно. Современный исследователь и автор юридических трудов О. А. Красавчиков приравнивал несостоявшиеся сделки с незавершенными. Это те сделки, которые имеют незавершенный юридический состав. Они также не имеют никакой юридической силы, не имеют значения для установления, изменения или прекращения правоотношений. Д. И. Мейер считал, что

сделки вовсе не было, если условия, относящиеся к началу сделки, не наступают. Н. Л. Дювернуа писал, что ко всему прочему, о недействительности сделки может говорить также то, что сомнениям подвергается и само ее существование. М. М. Агарков вообще избегал понятия «несостоявшаяся сделка», но в своих трудах говорил о таких волеизъявлениях, которые либо являются правонарушениями, либо не являются юридическими фактами вовсе. Например, одна из сторон – невменяемое, недееспособное лицо. Такие волеизъявления не являются незаконными, и в то же время не являются правомерными, поэтому они юридически безразличны. Таким образом, несостоявшиеся сделки определяются отсутствием какого-либо необходимого элемента для правообразующего состава.

Однако Леон Жюллио де ла Морандьер, члена Французской академии наук почетного декана юридического факультета Парижского университета, аргументировал свое непризнание разграничения несостоявшихся и недействительных сделок. Поскольку, понятие несостоявшейся сделки не определено и нет единогласного мнения, когда сделка может быть признана несостоявшейся. К тому же, смысла разделения этих понятий нет. Потому что, после того как в суде договор называют несостоявшимся, он признается абсолютно недействительным.

Факт заключения договора и действительности сделки имеет важное значение, так как выполняет правопорождающую функцию. Иногда этим пользуются мошенники или недобросовестная сторона договора для того, чтобы избежать ответственности за неисполнение обязательств или в любых других своих интересах. Обосновывая это отсутствием определенных моментов или условий в тексте договора. Чтобы не стать жертвой таких обстоятельств, нужно иметь в виду, что понятие договор в юриспруденции, имеет множество значений. Это и единый документ, и юридический факт, и волеизъявления, и свод правоотношений, возникающий из документа. Таким образом, при заключении любого договора нужно тщательно разрабатывать фактические обстоятельства. В юридической практике Древнего Рима для того, чтобы заключить договор (сделку) нужно было прийти к согласию между двумя и более сторонами и заключить субъектом. Публикации Высшего Арбитражного Суда РФ также информируют нижестоящие суды о том, чтобы перед рассмотрением спора, выясняли реальные намерения обеих сторон, как в письменном, так и в устном виде. Согласование существенных условий будет означать, что сделка состоялась.

В конечном итоге, несостоявшаяся сделка есть незаключенная, а значит, она не имеет какую-то ценность, она «ничто», тогда как недействительная - имеет, за нее обе стороны могут понести ответственность, прописанную законом. Есть мнение, что и несостоявшаяся сделка не должна быть безнаказанной, должно последовать взыскание в пользу государства.

Однако в Гражданском Кодексе в статье 339 есть пункт, посвященный недействительности договоров. В нем прописаны последствия только за нарушения регистрации и формы договора, о составе условий договора ничего не сказано, значит, за это к ответственности никто не может быть привлечен.

Исходя из этого, изучение этой проблемы кажется актуальным для правильного понимания и применения. Анализ этой темы помогает по-

новому взглянуть на значимость описания несостоявшихся сделок в Гражданском Кодексе, что в дальнейшем может поспособствовать становлению несостоявшихся сделок как самостоятельного института в гражданско-правовой доктрине. Для этого необходимо:

- проанализировать признание сделок недействительными или несостоявшимися в судебной практике мировой и Российской;
- изучить мнения исследователей в юридической литературе об этом явлении для обобщения;
- найти существенное различие между этими сделками;
- выявить проблемы современного законодательства признания сделок несостоявшимися, и основания на это;
- найти пути решения по совершенствованию законодательства в регулировании таких сделок и имеющихся оснований признания их таковыми.

Литература:

1. Учебник русского гражданского права. Т. 1, Шершеневич Г. Ф. Издательство: М.: Статут, 2005.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 03.07.2016 N 315-ФЗ, от 03.07.2016 N 333-ФЗ, от 03.07.2016 N 354-ФЗ.
3. Недействительность сделок и ее последствия / Рабинович Н.В. - Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1960.
4. Гражданское право: Учебник/ Под ред. С.П. Гришаева - М.: Юристъ, 1998.
5. Сделки. Исковая давность / А. М. Эрделевский. — М.: Эксмо, 2008.

К. МИНИНА
Н.р. Д.А. НАТУРА

ЗАЩИТА ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ ПО РОССИЙСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ

На сегодняшний день данная тема является актуальной, т.к право на жилище - одно из важнейших социальных прав граждан России, закрепленное в Конституции Российской Федерации (статья 40), - развивается в жилищном законодательстве. ЖК РФ закрепляет, что жилищное законодательство основывается на необходимости обеспечения органами государственной власти и органами местного самоуправления условий для осуществления гражданами права на жилище (п.1 ст.1 ЖК РФ)

Несовершеннолетние лица относятся к одной из наименее защищенных в социальном плане категорий населения и нуждаются в защите своих жилищных прав. Правовой статус несовершеннолетних характеризуется тем, что они не имеют право самостоятельно проводить сделки, связанные с недвижимостью, а родители и иными законными представителями, к сожалению, не всегда действуют в интересах несовершеннолетних, а зачастую нарушают их законные права. Нарушения жилищных прав несовершеннолетних нередко обусловленные ненадлежащим исполнением своих обязанностей опекунами и попечителями, проблема обеспечения жильем выпускников детских интернатных учреждений существует на территории РФ.

Все граждане в соответствии со ст. 17 ГК РФ способны иметь гражданские права и нести обязанности. Правоспособность граждан возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Гражданская правоспособность распространяется на всех граждан Российской Федерации независимо от места их проживания.

Как указано в ч. 2 ст. 17 Конституции РФ, основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Следовательно, несовершеннолетние обладают всем комплексом прав и свобод человека и гражданина, предусмотренных гл. 2 Конституции РФ.

Кроме того, следует учитывать, что материнство и детство находятся под особой защитой государства, а потому несовершеннолетним, особенно тем из них, которые находятся в неблагоприятных жизненных ситуациях, отдельными федеральными законами, иными нормативными правовыми актами предоставляются дополнительные льготы и компенсации.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 21 декабря 1996 г. № 159-ФЗ «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» определяются круг лиц, которые имеют право на социальную защиту государства, а так же и со стороны органов опеки и попечительства:

- сироты и дети у которых умерли оба или единственный родитель, - лица до 18 лет;
- сироты и дети оставшиеся без попечения родителей, - лица до 18 лет;
- лица из числа детей-сирот, оставшихся без попечения родителей, - лица в возрасте от 18 до 23 лет, у которых, когда они находились в возрасте до 18 лет, умерли оба или единственный родитель, а также которые остались без попечения единственного или обоих родителей.

Основной задачей, как родителей, попечителей, опекунов, так и других законных представителей - это создать для несовершеннолетнего благоприятные жилищные условия. Семейный кодекс Российской Федерации устанавливает нормы, которые предусматривают ответственность родителей за воспитание и развитие своих детей, забота об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Ни расторжение брака, ни раздельное проживание родителей не влечет за собой утрату ребенком права пользования жилым помещением (часть 4 ст.31 ЖК РФ).

В соответствии с п. 3 ст. 65 СК РФ место жительства детей при раздельном проживании родителей определяется соглашением родителей. Если соглашение отсутствует, то спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и их мнений. Решение суда в данной ситуации является определенной гарантией соблюдения жилищных прав несовершеннолетних детей при расторжении брака их родителями.

Для более эффективной защиты прав несовершеннолетних, оставшихся без родительского попечения, необходимо незамедлительно принимать меры к приватизации жилых помещений. В случаях, если несовершеннолетние остались без родительского попечения и проживают в жилом помещении одни, то их законные представители, обязаны в трехмесячный срок с момента устройства ребенка оформить договор передачи жилого помещения в собственность ребенка.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет заключают и подписывают договоры об отчуждении жилых помещений самостоятельно, но обязательно должно быть письменное согласие их законных представителей, т.е. родителей, усыновителей или попечителя. С согласия законного представителя - несовершеннолетние дети имеют право выдать письменное уполномочие на совершение сделки от его имени (доверенность) другому лицу для представительства перед третьими лицами. Если сделка была совершена без письменного согласия законного представителя, то такую сделку суд может признать недействительной.

Несовершеннолетние, не достигшие 14 лет, сделки с недвижимым имуществом совершать не могут. За них данные сделки совершают их родители, усыновители или опекуны и только от имени детей. Законом так же запрещено дарение жилых помещений от имени малолетних их законными представителями, а дарение недвижимого имущества, принадлежащего на праве собственности несовершеннолетним от 14 до 18 лет, таких ограничений не существует. Действия законных представителей по распоряжению имуществом несовершеннолетних и малолетних ставятся под государственный контроль.

Для рассмотрения вопросов по договору (купле - продаже, дарению, мене) жилых помещений, принадлежащих на праве собственности несовершеннолетним, органы управления образованием обязаны запрашивать следующие документы: заявление родителей (обоих) либо лиц, их заменяющих, с просьбой о разрешении совершения сделки; запрос нотариуса о разрешении совершения сделки по месту нахождения жилых помещений (приложение 2); копии финансовых лицевых счетов жилой площади отдельно с места продажи и места покупки (обмена) жилых помещений; копии свидетельств о собственности на жилое помещение, отдельно с места продажи и с места покупки (обмена); согласие несовершеннолетнего старше 16-летнего возраста проживать на жилой площади, приобретенной для него в результате сделки отчуждения жилой площади; копия справки из налоговой инспекции, подтверждающая отсутствие задолженности по уплате налога на недвижимость.

В случаях, если жилое помещение находится в другом регионе, то необходимо предоставить документ, который будет подтверждать разрешение на прописку. Копии договоров по отчуждению жилой площади должны представляться в органы опеки и попечительства в месячный срок с момента выдачи разрешения на совершение сделки. Не одобряются сделки, где производится покупка квартиры в рассрочку при одновременной продаже имеющихся в собственности жилых помещений, а также совершать сделки по залогу помещений в силу большего риска потери имеющейся площади.

Несовершеннолетние, которые проживают в жилых помещениях в возрасте до 15 лет, передаются им в собственность по заявлению родителей (усыновителей), опекунов с предварительного разрешения органов опеки и попечительства либо по инициативе указанных органов, а жилые помещения, в которых проживают несовершеннолетние в возрасте от 15 до 18 лет передаются им в собственность по их заявлению с согласия родителей (усыновителей), попечителей и органов опеки и попечительства.

В случае помещения несовершеннолетнего в детское или иное воспитательное учреждение, родители либо опекуны над его имуществом обязаны в течение шести месяцев со дня помещения несовершеннолетнего в указанное учреждение оформить договор передачи жилого помещения в его собственность и принять меры по распоряжению жилым помещением в интересах несовершеннолетнего.

Граждане, которые стали собственниками жилых помещений, имеют право владеть, пользоваться и распоряжаться ими по своему усмотрению, так же они вправе продавать, завещать, сдавать в аренду эти помещения, и совершать с ними иные сделки, не противоречащие законодательству. Для совершения сделок в отношении приватизированных жилых помещений, в которых проживают несовершеннолетние, требуется предварительное разрешение органов опеки и попечительства. Это правило также распространяется на жилые помещения, в которых несовершеннолетние не проживают, однако на момент приватизации имели на это жилое помещение равные с собственником права. (ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации" от 11.08.1994г)

Если рассмотреть ст.292 ГК РФ, то можно увидеть, что жилищные права ребенка могут быть поставлены под удар в случае отчуждения жилья третьим лицам. Так, в соответствии с п.2 ст.292 ГК РФ переход права собственности на жилой дом или квартиру к другому лицу является основанием для прекращения права пользования жилым помещением членами семьи прежнего собственника, т.е это значит, что собственники жилых помещений получили неограниченную возможность лишать прав - пользователей жилого помещения путем его отчуждения, и соблюдение жилищных прав ребенка здесь никак нельзя проконтролировать.

Таким образом, можно сделать следующие выводы, что права несовершеннолетнего ребенка в жилищных правоотношениях зависит от правоспособности и дееспособности; дети - сироты имеют право на социальную защиту, в том числе со стороны органов опеки и попечительства до достижения ими возраста 23 лет; жилищные правоотношения несовершеннолетних и правовой статус детей определяются нормами гражданского, жилищного, семейного законодательства; несовершеннолетние обладают иными правами при совершении сделки с недвижимостью, и не соблюдение этих прав влияет на недействительность сделки.

Литература:

1. Конституция РФ.
2. Гражданский кодекс РФ.
3. Жилищный кодекс РФ.
4. Семейный кодекс РФ.
5. ФЗ «Об опеке и попечительстве»
6. Федеральный закон от 21 декабря 1996г. № 159 «О дополнительных гарантиях по социальной защите детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» (с посл. изм. и доп. от 29 февраля 2012 г. № 15-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 52
7. Сулова С.И. Жилищные права. М.: Юриспруденция, 2010.
8. Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права. Тула.:Автограф, 2010.
9. Межникова Ю.Р .Все о жилье: Экспресс-справочник. М.: Вершина, 2010

10. Данилов Е.П. Справочник адвоката: семейные споры. Комментарии. Адвокатская и судебная практика. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2011.
11. Сорокин С. Имущественные права ребенка. // Российская Юстиция. 2011. № 2.
12. Глисков А.Г. Права и обязанности несовершеннолетних. Ростов н/Д: Феникс, 2011.

В. НОВИНСКАЯ
Н.р. И.А. СУШКОВА

РЕАЛИЗАЦИЯ ПРИНЦИПА НЕДОПУСТИМОСТИ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ЗАКУПОК

Государственные закупки – приобретение на бюджетные средства товаров, услуг и работ для удовлетворения государственных и муниципальных нужд. Решение о способе размещения заказа принимается заказчиком. Эффективное расходование средств налогоплательщиков – товары, работы и услуги на государственные нужды должны приобретаться на условиях экономии.

Согласно действующей редакции Федерального закона от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» [1] (далее – Закон о контрактной системе), под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов Российской Федерации и внебюджетных источников финансирования потребности Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий Российской Федерации, государственных заказчиков (в том числе для реализации федеральных целевых программ), для исполнения международных обязательств Российской Федерации, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует Российская Федерация, либо потребности субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов Российской Федерации, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ.

Размещение государственного заказа может осуществляться:

- путем проведения торгов в форме конкурса (победителем которых признается лицо, которое предложило лучшие условия исполнения государственного или муниципального контракта и заявке на участие в конкурсе которого присвоен первый номер); аукциона (победителем которых признается лицо, предложившее наиболее низкую цену государственного или муниципального контракта), в том числе аукциона в электронной форме;
- без проведения торгов путем запроса котировок (способ размещения заказа, при котором информация о потребностях в товарах, работах, услугах для государственных или муниципальных нужд сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения на официальном сайте извещения о проведении запроса котировок и победителем в проведении запроса котировок признается участник размещения заказа, предложивший

наиболее низкую цену контракта) или у единственного поставщика (исполнителя, подрядчика).

На практике при применении данного закона между участником и государством может возникнуть конфликт интересов. В качестве одного из единых требований, предъявляемых ко всем без исключения участникам закупки, закреплен принцип недопущения конфликта интересов между участниками закупки и заказчиком. Согласно п. 9 ч. 1 ст. 31 Закона №44-ФЗ понятие «конфликт интересов» охватывает случаи, при которых должностные лица заказчика, непосредственно участвующие в процессе закупок, оказываются в ситуации, угрожающей конкуренции при осуществлении закупки.

В целом под конфликтом интересов на государственной службе понимается ситуация, при которой личная заинтересованность (прямая или косвенная) государственного служащего влияет или может повлиять на надлежащее исполнение им должностных обязанностей и при которой возникает или может возникнуть противоречие между личной заинтересованностью государственного служащего и правами и законными интересами граждан, организаций, общества или государства, способное привести к причинению вреда правам и законным интересам граждан, организаций, общества или государства. Под личной заинтересованностью государственного служащего, которая может стать причиной ненадлежащего исполнения им должностных обязанностей, понимается возможность получения государственным служащим при исполнении должностных обязанностей доходов в виде денег, ценностей, иного имущества или услуг имущественного характера, иных имущественных прав для себя или для третьих лиц.

Конкретно для госзакупок, исходя из нормы уже названной статьи 31 Закона № 44-ФЗ, имеются в виду случаи, когда должностные лица заказчика состоят в браке либо являются близкими родственниками, усыновителями или усыновленными с:

- физическими лицами и ИП – участниками закупки;
- выгодоприобретателями – физическими лицами, владеющими напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем 10% голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей 10% в уставном капитале хозяйственного общества – участника закупки;
- единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и т. д.);
- членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества;
- руководителем учреждения или унитарного предприятия;
- иными органами управления юридических лиц – участников закупки.

Практика рассмотрения дел о нарушениях в ходе осуществления государственных и муниципальных закупок показывает, что конфликт интересов может иметь место не только в отношении руководителей и должностных лиц заказчика, но и в отношении лиц, полномочия которых являются тождественными им, хотя сами эти лица и не поименованы в законе о кон-

трактной системе. В частности, если должностные обязанности заместителя руководителя контрактной службы совпадают с полномочиями ее руководителя и позволяют влиять на процедуру и результат закупки, то его родственная связь с заинтересованными лицами участника закупки может стать причиной отмены ее результатов.

По мнению судов, участник закупки, вне зависимости от наличия или отсутствия обстоятельств, указывающих на конфликт интересов, обязан подать декларацию о своем соответствии требованиям п. 9 ч. 1 ст. 31 закона о контрактной системе. Сделать это можно либо в виде отдельного документа в составе заявки на участие в закупке, либо путем проставления отметки об этом в соответствующей графе электронной документации (п.1 абз. 7 Обзора) [5].

При этом даже если де-факто конфликт интересов отсутствует, недекларирование претендентом на заключение контракта этого обстоятельства является основанием для отклонения его заявки как несоответствующей требованиям Закона.

В обоснование этой позиции суды, в частности, указывают на обязательность такого декларирования, в том числе факта отсутствия конфликта интересов, в силу п. 2 ч. 5 ст. 66 закона о контрактной системе. Кроме того, отмечают судьи, заказчики, проводя оценку добропорядочности потенциальных контрагентов, вправе выходить за рамки тех сведений, которые были предоставлены участниками закупки (п.1 абз. 7 Обзора) [5].

Несоблюдение требования об отсутствии конфликта интересов влечет ничтожность государственного контракта (ч. 15 ст. 95 закона о контрактной системе). При этом правило об обязанности заказчика отказаться от исполнения ничтожного контракта в полной мере корреспондирует правилам о последствиях недействительности сделки (п. 1-2 ст. 167, п. 2 ст. 168 ГК РФ, закона о контрактной системе).

Согласно ст. 168 ГК РФ недействительной является сделка несоответствующая требованиям закона [4]. Однако с 01.09.2013 г. норма статьи 168 ГК РФ существенно изменилась – если раньше такие сделки признавались ничтожными, то есть были недействительны в силу прямого указания закона и не требовали признания их недействительными, то сейчас в силу ч.1 ст. 168 сделка, несоответствующая требованиям закона, является оспоримой. Поэтому для признания таких сделок недействительными стороны контракта либо иные заинтересованные лица должны обратиться с соответствующим требованием в суд.

Ничтожной сделка несоответствующая требованиям закона будет, только если она посягает на публичные интересы или права и охраняемые интересы третьих лиц (ч.2 ст. 168) [4].

При этом ранее ВС РФ разъяснил, что посягающей на публичные интересы является в том числе сделка, при совершении которой был нарушен явно выраженный запрет [6]. Следовательно, контракт, заключенный в условиях конфликта интересов, по мнению судов, является ничтожным в соответствии с ч. 2 ст. 168 ГК РФ.

Одновременно законодательство о контрактной системе запрещает заказчикам и участникам закупок совершать любые действия, которые противоречат требованиям закона о контрактной системе, в том числе если они

приводят к ограничению конкуренции (ч. 2 ст. 8, п. 9 ч. 1 ст. 31 закона о контрактной системе).

Следовательно, контракт, заключенный в условиях конфликта интересов, нарушает прямо выраженный законодательный запрет, а значит, посягает на публичные интересы, заключили судьи (абз. 7 п. 9 Обзора) [5].

Соответственно, вследствие недействительности контракта каждая из сторон обязана возратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возратить полученное в натуре (в том числе, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге), – возместить его стоимость в деньгах, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (ст. 167 ГК РФ). При этом отмечается, что применение двусторонней реституции должно обеспечить возврат в первоначальное положение всех сторон сделки [3].

Таким образом, несоблюдение условий, установленных законом об отсутствии конфликта интересов, ведет к недействительности сделки. При этом участник должен при подаче заявки представить документы, декларирующие отсутствие конфликта интересов между участником и заказчиком. В противном случае заказчик не допускает участия такого поставщика в конкурсе, ссылаясь на отсутствие декларации, у аукционной комиссии уполномоченного органа имелись основания для признания второй части заявки общества на участие в электронном аукционе не соответствующей требованиям Закона № 44-ФЗ.

Литература:

1. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Федеральный Закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (в ред. от 21.07.2014 г.) [Электронный ресурс] // Консультант плюс: Информационный банк. - М.: Консультант плюс, 2017

2. О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц: Федеральный Закон от 18.07.2011 № 223 (в ред. от 01.01.2017 г.). [Электронный ресурс] // Консультант плюс: Информационный банк. - М.: Консультант плюс, 2017

3. Гражданский Кодекс РФ (в ред. от. 07.02.2017 г.). [Электронный ресурс] // Консультант плюс: Информационный банк. - М.: Консультант плюс, 2017

4. Там же.

5. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд: Обзор судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о применении пункта 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 28 сентября 2016 г.) // Консультант плюс: Информационный банк. - М.: Консультант плюс, 2017

6. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 года № 25 // Консультант плюс: Информационный банк. - М.: Консультант плюс, 2017

7. Конфликт интересов в системе размещения государственных и муниципальных заказов: [Электронный ресурс]: <http://www.progoszakaz.ru/article/31078-konflikt-interesov-v-sisteme-razmeshcheniya-gosudarstvennyh-i-munitsipalnyh-zakazov>

РЕЕСТР НЕДОБРОСОВЕСТНЫХ ПОСТАВЩИКОВ

При заключении контракта стараются просчитать для себя все риски не только до его подписания, но и во время его исполнения. По результатам закупочной процедуры победитель может уклониться от подписания контракта, под предлогом наступления у участника размещения заказа обстоятельств, влекущих невозможность заключения им контракта. Федеральному закону 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», дает этому прецеденту название – «уклонение от подписания контракта» [1].

Уклонившимся от заключения контракта могут признать и заказчика. Так происходит, если победитель выполняет все условия, а заказчик не направляет ему обратно экземпляр со своей подписью в 10-дневный срок.

В случае, если победитель признан уклонившимся от заключения контракта, заказчик вправе обратиться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных уклонением от заключения контракта в части, не покрытой суммой обеспечения заявки на участие в электронном аукционе (в ред. Федерального закона от 28.12.2013 № 396-ФЗ) [2].

Заказчика могут обязать заключить контракт через суд, а также добиться от него выплаты неустойки.

Отклонившийся от заключения контракта победитель включается в реестр недобросовестных поставщиков. Реестр недобросовестных поставщиков (РНП) по 44-ФЗ ведет Федеральная антимонопольная служба. Это касается как включения, так и исключения из РНП информации о проштрафившемся поставщике. Вся информация общедоступна и размещена в ЕИС.

Реестр недобросовестных поставщиков, является специальной мерой ответственности, установленной законодателем в целях обеспечения исполнения лицом принятых на себя в рамках процедуры размещения государственного или муниципального заказа обязательств [2].

В настоящее время по данным официального сайта Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг www.zakupki.gov.ru в Реестр включено более 5 500 юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

В соответствии с ч. 2 ст. 103 Закона №44 в реестр подлежит включению информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), с которыми контракты расторгнуты по решению суда или в случае одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта в связи с существенным нарушением ими условий контрактов. Это направлено на защиту государственных и муниципальных заказчиков от недобросовестных участников гражданского оборота.

Если с включением участника закупки в Реестр на основании судебного решения о расторжении контракта все довольно понятно: нарушение договорных обязательств – вынесение решения о расторжении контракта –

включение в РНП, то вот вопрос уклонения участника закупки от заключения контракта является довольно дискуссионным.

Анализ норм Закона о контрактной системе позволяет сделать вывод о том, что под уклонением участника закупки от заключения контракта следует понимать такое действие (бездействие) победителя процедуры определения поставщика, при котором последний не направил государственному (муниципальному) заказчику в установленный срок подписанный проект контракта и, в случаях предусмотренных Законом о контрактной системе не направил документы, подтверждающие предоставление обеспечения исполнения контракта, либо направил указанные выше документы по форме и содержанию несоответствующие требованиям действующего законодательства и/или конкурсной (аукционной) документации.

Кроме того, в случае уклонения или отказа участника закупок от заключения контракта внесенных им денежные средства в качестве обеспечения заявки возврату не подлежат (пункт 1 части 13 статьи 44 Закона о контрактной системе).

Согласно письму Федеральной антимонопольной службы России от 18 декабря 2012 года № ГПЗУ/00555 «О направлении разъяснений по вопросам включения сведений об участниках размещения заказа в реестр недобросовестных поставщиков и порядка оплаты по контрактам при неисполнении или ненадлежащем исполнении поставщиком обязательств» при принятии решения о включении участника закупки в Реестр в обязательном порядке проводится внеплановая проверка соблюдения законодательства Российской Федерации о размещении заказов, в том числе проверяются факты уклонения от заключения контракта. Контролирующие органы восприняли данное письмо как инструкцию к действию и при установлении факта уклонения от заключения контракта в большинстве случаев руководствуются лишь формальными соображениями, подчас не обращая внимания на истинные причины бездействия и на положительную репутацию такого «уклониста», в связи с чем в настоящее время сформировался огромный пласт негативной административной практики о включении участников закупки в Реестр.

Включение сведений об участнике закупок в РНП является санкцией за недобросовестное поведение такого участника, выражающееся в намеренном и умышленном нарушении положений Закона о контрактной системе.

На основании части 1.1 ст. 31 Закона № 44-ФЗ заказчик, как правило, устанавливает в соответствующей документации о закупках требование об отсутствии в реестре недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) информации об участнике закупки, в том числе учредителях, о членах коллегиального исполнительного органа, лице, исполняющем функции единоличного исполнительного органа участника закупки — юридического лица (за исключением закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц — в части информации об учредителях).

Согласно части 9 ст. 31 и п. 1 части 15 ст. 95 Закона № 44-ФЗ правовыми последствиями внесения информации об участниках закупки в реестр недобросовестных поставщиков могут быть:

- отстранение участника закупки от участия в процедурах по определению поставщика (подрядчика, исполнителя);
- отказ заказчика от заключения контракта с победителем в процедуре определения поставщика (подрядчика, исполнителя);
- односторонний отказ заказчика от исполнения контракта.

В Определении ВАС РФ от 11.05.12 г. № ВАС-5621/12 указано, что включение общества в реестр недобросовестных поставщиков не подавляет экономической самостоятельности и инициативы общества, не ограничивает чрезмерно его права на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности, а также права частной собственности и в данном случае не препятствует осуществлению хозяйственной деятельности общества. Однако, включение информации об участнике закупки в реестр недобросовестных поставщиков — это «черное пятно» на деловой репутации, формируемой годами, что в конечном счете наносит значительный ущерб участнику закупки.

Согласно разъяснению Конституционного суда Российской Федерации изложенных в Постановлениях от 30 июля 2001 года № 13-П, меры государственного понуждения должны применяться с учетом характера совершенного правонарушения, размера причиненного вреда, степени вины правонарушителя, его имущественного положения и иных существенных обстоятельств. Применяемые государственными органами санкции, в том числе штрафного характера, должны отвечать требованиям Конституции Российской Федерации, соответствовать принципу юридического равенства, быть соразмерными конституционно защищаемым целям и ценностям, исключать возможность их произвольного истолкования и применения.

Таким образом, при рассмотрении вопроса о признании участника закупок уклонившимся от заключения государственного контракта уполномоченный орган исполнительной власти не должен ограничиваться лишь формальным установлением факта нарушения законодательства, и обязан всесторонне исследовать все обстоятельства дела, дав оценку существенности нарушения, степени вины участника, ущерб, нанесенному государственному заказчику.

Так же негативным последствием включения информации об участнике закупки в РНП является то, что такой участник, в течение последующих двух лет со дня включения в информации в Реестр не сможет принимать участие в процедурах определения поставщика (подрядчика, исполнителя). Указанный запрет также относится и к компаниям, в состав органов управления которых входят лица, входящие в состав органов управления компаний информация о которых содержится в РНП (пункт 6 части 1 статьи 31 Закона о контрактной системе).

Информация о недобросовестном поставщике (подрядчике, исполнителе) исключается из реестра по истечении 2 лет с даты ее включения в реестр, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, — до истечения указанного срока на основании решения суда (часть 9 ст. 104 Закона № 44-ФЗ, п. 16 Постановления № 1062, часть 5 ст. 5 Закона № 223-ФЗ и п. 10 Постановления № 1211).

В соответствии с п.п. «ж» п. 20 Постановления № 1062 для защиты информации, включенной в реестр, предусмотрено в том числе автоматическое исключение из реестра информации о недобросовестных поставщиках (подрядчиках, исполнителях) по истечении 2-летнего срока с даты внесения такой информации в реестр с сохранением указанной информации в архиве.

Таким образом, при рассмотрении уполномоченным органом вопроса о включении информации в отношении участника закупки в РНП в связи с уклонением последнего от подписания контракта необходимо как можно более точно и полно указать причины по которым контракт не был подписан. Для участников, в качестве подтверждения своей добросовестности необходимо составить и предоставить уполномоченному органу таблицу государственных или муниципальных контрактов которые были заключены ранее (при наличии таковых).

Подводя итог изложенному, можно сделать объективный вывод о том, что законодательство о контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц в настоящее время требует доработки, а в некоторых случаях — устранения «пробелов» в соответствующих документах с учетом правоприменительной практики и мнений исследователей в данной области.

Литература:

1. Федеральный закон от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд»;
2. Постановление Правительства Российской Федерации от 26 августа 2013 года № 728 «Об определении полномочий федеральных органов исполнительной власти в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации».
3. Постановление Конституционного суда Российской Федерации от 30 июля 2001 года № 13-П;
4. Определение ВАС РФ от 17.09.2012 года № ВАС-11617/12 по делу № А40-68744/11;
5. Федеральном законе от 05 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее по тексту – Закон о контрактной системе) 104 статья.

М. ПОНОМАРЕНКО
Н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

АЛГОРИТМ РАССМОТРЕНИЯ ДЕЛА В КАССАЦИИ

Наряду с апелляцией, кассационное производство также относится к числу классических и старейших форм пересмотра судебных постановлений.

Кассация впервые возникла во Франции в XV-XVI вв. Изначально в рамках классического кассационного производства проверялась только правовая сторона дела, а именно — соблюдение процессуальных и материальных норм при его разбирательстве. Вопросы факта, т.е. доказанности

или недоказанности обстоятельств дела, достоверности доказательств, их достаточности и т.д., оставались за рамками кассационного разбирательства.

Кассационное производство, существующее в настоящее время в российском гражданском процессе, по своим характерным признакам существенно отличается от так называемой «классической», или «чистой», кассации. Это связано с особенностями исторического развития Российского государства, а также эволюцией гражданского процессуального права в целом.

Кассационное производство, являясь стадией гражданского процесса, представляет собой деятельность суда кассационной инстанции и участников процесса по проверке законности вступивших в законную силу судебных постановлений судов первой, апелляционной и кассационной инстанций, а также судебных приказов.

Таким образом, институт кассации — это совокупность норм, регулирующих порядок возбуждения производства в суде кассационной инстанции по пересмотру вступивших в законную силу судебных постановлений судов первой, апелляционной, кассационной инстанций и судебных приказов, процедуру и пределы рассмотрения кассационных жалоб (представлений), а также основания к отмене обжалуемых судебных постановлений ввиду их незаконности и полномочия суда кассационной инстанции.

Суд кассационной инстанции проверяет соответствие нормам материального и процессуального права обжалуемого решения, поскольку основанием к отмене решения в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права (ст. 387 ГПК).[1]

Как и в апелляции, любое из лиц, участвующих в деле, несогласное с вступившими в законную силу судебными постановлениями, вынесенными судами первой и апелляционной инстанций, может обратиться с кассационной жалобой, возбудив тем самым кассационное производство — деятельность суда кассационной инстанции по рассмотрению кассационной жалобы. Вместе с тем рассмотрение жалобы, представления судом кассационной инстанции осуществляется в два этапа. Первоначально кассационная жалоба или представление изучаются единолично судьей суда кассационной инстанции (ст. 380.1 ГПК) на предмет выявления предусмотренных законом оснований для пересмотра обжалуемого решения в кассационном порядке. И только в случае установления наличия оснований для отмены решения, предусмотренных (ст. 387 ГПК), судья передает кассационную жалобу (представление) для рассмотрения непосредственно в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Кассационные жалоба, представление подаются непосредственно в суд кассационной инстанции (ч. 1 ст. 377 ГПК), что влияет на их содержание и обуславливает необходимость приложения к жалобе определенных документов.

Форма и содержание кассационной жалобы закреплены в (ст. 378 ГПК).

В кассационной жалобе должны быть указаны:

1) наименование суда, в который они подаются;

2) наименование лица, подающего жалобу, место жительства гражданина или место нахождения организации и его процессуальное положение в деле;

3) наименования других лиц, участвующих в деле, их место жительства или место нахождения;

4) указание на суды, рассматривавшие дело по первой, апелляционной или кассационной инстанциям, и содержание принятых ими решений;

5) указание на судебные постановления, которые обжалуются; если же кассационная жалоба ранее подавалась в суд кассационной инстанции, то указывается на принятое по жалобе определение или постановление;

6) указание на то, в чем заключаются допущенные судами существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, повлиявшие на исход дела, с приведением доводов, свидетельствующих о таких нарушениях;

7) просьба лица, подающего жалобу.

Помимо этого в кассационной жалобе лица, не принимавшего участия в деле, или в представлении прокурора в защиту прав такого лица должно быть указано на то, какие именно права или законные интересы этого лица нарушены обжалуемым судебным постановлением. [2]

Кассационная жалоба подписывается лицом, ее подающим, или его представителем. В последнем случае к жалобе прилагается документ, удостоверяющий полномочия представителя. Поскольку обжалование судебного постановления является специальным полномочием в силу норм ст. 54 ГПК, то об этом полномочии представителя должно быть прямо указано в доверенности.

Порядок судебного заседания в суде кассационной инстанции определяется по правилам разбирательства дела в суде первой инстанции (ст. 158, 159 ГПК) и построен на общих принципах гражданского процессуального права.

Однако кассационное производство как самостоятельная стадия гражданского судопроизводства имеет специфические цели, предмет судебного разбирательства, содержание, отличающие её, от других стадий процесса. Так, цель судебного разбирательства во второй инстанции заключается не в разрешении дела, а в проверке законности и обоснованности решения, принятого судом первой инстанции. Особенности пересмотра дела в кассационной инстанции заключаются: в коллегиальном рассмотрении дела, отсутствии секретаря судебного заседания и протокола судебного заседания, в последствиях неявки лиц, участвующих в деле, в судебное заседание, в характере исследования доказательств и др.

Законодатель предусмотрел специальные сроки рассмотрения дела в кассационной инстанции (ст. 348 ГПК). Верховный суд республики, краевой, областной суд и суды субъектов РФ должны рассмотреть поступившее по кассационным жалобе, представлению дело не позднее чем в течение месяца со дня его поступления; Верховный Суд РФ — не позднее чем в течение двух месяцев со дня его поступления. Кассационные жалоба, представление по делам о защите избирательных прав или права на участие в референдуме граждан РФ, поступившие в ходе избирательной кампании

или подготовки референдума на рассмотрение в суд кассационной инстанции, рассматриваются в течение пяти дней со дня их поступления.

Дело в кассационной инстанции пересматривается судом в составе трех профессиональных судей: судьи-председательствующего и двух судей из числа членов судебной коллегии по гражданским делам (ч. 2 ст. 14 ГПК). Председательствующий руководит судебным заседанием, принимает необходимые меры к обеспечению в судебном заседании надлежащего порядка.

В заседании суда второй инстанции принято выделять следующие его части: подготовительную, рассмотрение жалобы, представления, судебные прения (если судом исследовались новые доказательства), постановление и оглашение определения.

Первоначально председательствующий открывает судебное заседание и объявляет, какое дело подлежит рассмотрению, по чьим кассационным жалобе, представлению и на решение какого суда; выясняет, кто из лиц, участвующих в деле, их представителей явился; устанавливает личность явившихся, проверяет полномочия должностных лиц, их представителей.

Далее объявляется состав суда, а лицам, участвующим в деле, разъясняется возможность заявлять отводы, выясняется, имеются ли отводы и (или) самоотводы.

В том случае, если отводы или самоотводы заявляются, они разрешаются по правилам, установленным ст. 16-21 ГПК РФ.

После этого председательствующий разъясняет лицам, участвующим в деле, их процессуальные права и обязанности и выясняет, есть ли у них какие-либо ходатайства. Если ходатайства заявляются, то они разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле. На этом подготовительный этап заканчивается.

Рассмотрение жалобы (представления) по существу начинается докладом дела председательствующим или одним из судей состава. Докладчик излагает обстоятельства дела, содержание решения суда первой инстанции, доводы кассационных жалобы, представления и поступивших относительно них возражений, содержание представленных в суд новых доказательств, а также сообщает иные данные, которые необходимо рассмотреть суду для проверки решения суда.

После доклада заслушиваются объяснения лиц, участвующих в деле, и их представителей. Первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или его представитель либо прокурор, если им принесено кассационное представление. Если решение суда обжаловано обеими сторонами, первым выступает истец.

После объяснений лиц, участвующих в деле, суд кассационной инстанции — в случае необходимости — оглашает имеющиеся в деле доказательства, а также исследует вновь представленные доказательства, если признает, что они не могли быть представлены стороной в суд первой инстанции. О принятии новых доказательств суд выносит определение. Стороны вправе заявлять ходатайства о вызове и допросе дополнительных свидетелей, об истребовании других доказательств, в исследовании которых им было отказано судом первой инстанции. Исследование доказательств проводится в том же порядке, что и в суде первой инстанции.

Для кассационного производства этап судебных прений является факультативным. Они проводятся в том случае, если судом кассационной инстанции исследовались новые доказательства. Правила проведения те же, что и в суде первой инстанции. При этом первым выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, или прокурор, принесший кассационное представление.

Следует отметить, что на протяжении всего разбирательства жалобы в суде кассационной инстанции истец вправе отказаться от иска, а стороны — заключить мировое соглашение. Отказ от иска или желание заключить мировое соглашение должны быть выражены в письменной форме до удаления суда в совещательную комнату. Порядок и последствия рассмотрения заявления истца об отказе от иска или заявления сторон о заключении мирового соглашения определяются по правилам, предусмотренным для суда первой инстанции.

По окончании судебных прений суд удаляется в совещательную комнату для вынесения кассационного определения.

Совещание судей происходит в порядке, предусмотренном ст. 15 ГПК РФ. Вынесение кассационного определения и его объявление — по правилам, предусмотренным соответственно ст. 194 и 193 ГПК РФ, т.е., по сути, постановление кассационного определения подчиняется тем же самым правилам, что и вынесение решения.

В случае если в результате рассмотрения кассационных жалобы, представления, поданных после состоявшегося кассационного разбирательства предыдущей жалобы (представления), суд кассационной инстанции придет к выводу о незаконности или необоснованности ранее вынесенного кассационного определения, оно отменяется и выносится новое кассационное определение. [3]

В ходе рассмотрения и разрешения гражданских дел могут быть допущены судебные ошибки. Причиной тому является неправильное применение судом норм материального или процессуального права, неправильное определение необходимых обстоятельств, подлежащих Доказыванию, недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела. Для контроля за деятельностью судов первой инстанции и исправления ошибок, допущенных ими при рассмотрении конкретных дел, в гражданском судопроизводстве предусмотрен институт кассационной проверки законности и обоснованности судебных постановлений, не вступивших в законную силу. [4]

Таким образом, задачами кассационного пересмотра являются: выявление и исправление судебных ошибок суда первой инстанции; обеспечение законности и обоснованности судебных постановлений, не вступивших в законную силу; контроль за деятельностью судов первой инстанции.

Значение института обжалования и проверки судебных постановлений, не вступивших в законную силу, заключается в том, что в результате проверки судебных решений, определений судом второй инстанции своевременно устраняются ошибки, допущенные судами первой инстанции по конкретным делам, тем самым обеспечивается соблюдение законности в работе суда первой инстанции и осуществления защиты субъективных прав, свобод и законных интересов. Суды кассационной инстанции, обра-

щая внимание судов на допущенные ими ошибки при рассмотрении и разрешении дела, указывая на пути их устранения, способствуют правильному пониманию и применению законов, единообразию судебной практики.

Таким образом, кассационное производство по гражданским делам представляет собой самостоятельный правовой институт гражданского процессуального права, обжалования и пересмотра постановлений, не вступивших в законную силу.

Литература:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации
2. Гражданский процесс. Блажеев В.В., Уксусова Е.Е.
3. Гражданский процесс. Под ред. Коваленко А.Г. и др.
4. Гражданский процесс России. Под ред. Викут М.А.

**М. ПОНОМАРЕНКО
Н.р. Л.А. ТАКАНОВА**

**НАСЛЕДОВАНИЕ ПО ЗАВЕЩАНИЮ В МЕЖДУНАРОДНОМ
ЧАСТНОМ ПРАВЕ**

Наследственное право, наследование - один из древнейших институтов, тесно связанный с семейно-брачными отношениями, и регулирование их осуществляется комплексно с учетом обычаев, традиций, религий, моральных и нравственных особенностей каждого народа, что представляет определенную сложность в выработке единых правил при принятии наследства. Поэтому существует разнообразие в правовом регулировании наследственных отношений, и в частности наследования имущества умершего.

Различия в правовом регулировании объясняются и существованием таких правовых систем, как англосаксонская (или англо-американская) и романо-германская (или континентальная, европейская). В частности, правовые системы Англии и США не предусматривают институт правопреемства, и поэтому имущество умершего по праву доверительной собственности переходит сначала к "личному представителю" умершего, который погашает долги, другие платежи и сборы за счет наследственной массы, а потом уже оставшееся имущество наследуют наследники. Различия касаются также определения круга наследников, порядка и формы составления завещания, в ряде стран устанавливают привилегии для пережившего супруга. Национальные правовые доктрины признают наследственное право одним из институтов гражданского права, под которым принято понимать совокупность норм, регулирующих отношения, связанные с переходом прав и обязанностей умершего к другим лицам. Наследственное право рассматривается также как один из способов приобретения права собственности.

Наследственное право обеих правовых систем исходит из двух основополагающих принципов: свободы завещания и охраны интересов семьи. Оба принципа тесно взаимосвязаны и взаимообусловлены, хотя их взаимоотношения не оставались неизменными. Принцип свободы завещания, непосредственно вытекающий из принципа свободы частной собственности и имеющий ту же логику развития, что и принцип свободы

договора, подвергался определенным ограничениям в условиях возрастания роли государства в сфере регулирования имущественных отношений. Эти ограничения сводились в пользу семьи наследодателя. Наследственное право относится к наиболее консервативным и стабильным институтам гражданского права.[3]

Завещание - это облеченное в предусмотренную законом форму волеизъявление наследодателя, направленное на определение юридической судьбы его имущества после его смерти. Такое волеизъявление, как правило, носит односторонний характер и является отзывным. Однако законодательство ряда стран предусматривает возможность составления так называемого совместного заявления, в котором выражена воля двух или нескольких лиц (Германия - применительно к супругам, Англия, США).

Завещание содержит самые разнообразные распоряжения наследодателя как имущественного, так и неимущественного характера, поскольку предусмотрена свобода завещания и завещатель вправе завещать имущество любым лицам.[2]

Завещание должно быть составлено лично и дееспособным гражданином, содержать четкие и ясные положения и совершено в предусмотренной законом форме. В странах континентальной Европы предусмотрены следующие формы завещания:

- собственноручное завещание - олографическая форма;
- завещание в форме публичного акта (с участием нотариуса);
- тайное (закрытое) завещание, составленное завещателем и в запечатанном виде переданное нотариусу, как правило, в присутствии свидетелей.

Разнообразие практики в области наследования и сложности, возникающие при разрешении конкретных наследственных дел, объясняются значительными различиями во внутреннем законодательстве разных стран в области наследования. Так же как и в области семейного права, в этой области сохраняются значительные различия во внутреннем законодательстве разных государств, которые определяются этническими, религиозными и иными традициями. Это затрудняет проведение унификации материально-правовых норм и проявляется в том, что неодинаково определяется круг наследников по закону и по завещанию; устанавливаются различные требования, предъявляемые к форме завещания; существуют различные системы распределения наследственного имущества.

При наследовании по закону в самом законе конкретно предусматривается, кто является наследником и в какой очередности наследники призываются к получению наследственного имущества. В одних странах (например, в России) круг наследников определяется широко, поскольку установлено семь категорий степеней наследников. В других странах круг наследников может быть более узким, может не быть деления наследников на очереди и т. д.

Иностраный элемент в наследственных отношениях проявляется в том, что: наследодатель, все наследники или некоторые из них могут быть гражданами различных государств, проживать в разных странах;

наследуемое имущество может находиться в разных государствах; завещание может быть составлено за границей и т. п.

Для ряда государств исходным коллизионным принципом в области наследования является принцип домицилия, под которым обычно понимается постоянное место жительства наследодателя (Швейцария, Франция, Великобритания, США, другие страны англо-американской системы права).

Закон устанавливает также особые правила о праве, подлежащем применению к договорам о наследовании и к взаимным завещаниям. К договору о наследовании применяется право государства местожительства наследодателя на момент заключения договора, а в случае, указанном в ст. 25 Закона, - право государства гражданской принадлежности лица. Применимое право определяет допустимость, действительность, содержание и обязательность для исполнения договора о наследовании, а также наследственно-правовые последствия. [6]

Основным источником регулирования в этой сфере международного частного права в современных условиях является внутреннее законодательство государств. В России - это положения разд. VI части третьей ГК РФ (ст. 1224), в других странах СНГ соответствующие нормы также, как правило, сформулированы в гражданских кодексах (Армения, Белоруссия, Казахстан, Киргизия, Молдавия, Узбекистан, Туркмения); в Азербайджане и в Грузии - в законах о международном частном праве.

В международной практике возникает целый ряд вопросов, касающихся наследования по завещанию, и прежде всего относительно способности лица к составлению и отмене завещания, а также формы самого завещания.

В большинстве стран завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено в определенном порядке, например у нотариуса. В некоторых же странах допускается составление завещания в так называемой олографической форме, т.е. завещание пишется наследодателем собственноручно, и не требуется, чтобы оно было удостоверено. По законам одних государств нельзя в завещании ограничить права какой-либо категории наследников. В других же странах в завещании может быть установлен ряд условий наследникам для получения наследства.

Так же как и в отношении наследования по закону, при наследовании по завещанию возникают проблемы обратной отсылки и отсылки к праву третьей страны.

Хотя завещание по своему характеру и является гражданско-правовой сделкой, к нему не могут быть применены общие коллизионные принципы, касающиеся сделок. Коллизионные нормы многих стран в этой области носят императивный характер. Это означает, что свобода выбора права (принцип автономии воли сторон) не распространяется на завещание, иными словами, на волеизъявление по распоряжению имуществом на случай смерти. Эти коллизионные нормы носят императивный характер.

В российском законодательстве коллизионные правила, касающиеся завещания, содержатся в п. 2 ст. 1224 ГК РФ. Приведем их полностью: [1]

«Способность лица к составлению и отмене завещания, в том числе в отношении недвижимого имущества, а также форма такого завещания или акта его отмены определяются по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления такого завещания или акта. Однако завещание или его отмена не могут быть признаны недействительными вследствие несоблюдения формы, если она удовлетворяет требованиям права места составления завещания или акта его отмены либо требованиям российского права».

Как отмечалось в комментариях к этой части ст. 1224 ГК РФ, суть приведенного специального правила состоит в том, что способность лица составить завещание всегда определяется по праву страны, где завещатель имел место жительства в момент составления завещания. Из этого следует ряд практически важных выводов, которые состоят в том, что для определения завещательной дееспособности гражданина не имеют значения такие обстоятельства, как то, что:

- завещание совершено не в той стране, где завещатель имел в это время место жительства, а в стране его временного пребывания или даже вне территории какого-либо государства (например, на морском судне во время плавания в открытом море);

- право страны места жительства завещателя в момент составления завещания может не совпадать с его личным законом в этот момент;

- отношения по наследованию завещанного имущества могут определяться правом иного государства, чем то, которым в соответствии с п. 2 ст. 1224 определяется завещательная дееспособность этого лица (если место его жительства в момент составления завещания не совпадает с его последним местом жительства или с местом нахождения принадлежавшей ему недвижимости).

Наследование можно охарактеризовать как переход имущества и соответствующих имущественных прав от умершего гражданина (наследодателя) к наследователям (наследникам). В настоящее время существуют два варианта наследования - наследование по закону и наследование по завещанию. Наследование по завещанию основывается на принципе свободы завещания, то есть на праве наследодателя завещать свое имущество любому лицу - физическому или юридическому, государству или муниципальному образованию. Завещание является односторонней сделкой, оно считается совершенным, если наследодатель в надлежащей форме выразил свою последнюю волю, оно должно быть составлено письменно с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено. [5]

Литература:

- 1.Гражданский кодекс Российской Федерации
- 2.Баринов Н. А., Блинков О. Е. "Наследственное право", 2013.
- 3.В.Т. Батычко. "Международное частное право" , 2011.
4. Международное право. Глебов И.Н. 2006.
5. Международное право. Под. ред. Вылегжанина А.Н. 2009.
- 6.Богуславский М.М. Международное частное право.2015.

**ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАНЯТОСТИ И ТРУДОУСТРОЙСТВА
ГРАЖДАН, НЕ СПОСОБНЫХ НА РАВНЫХ УСЛОВИЯХ
КОНКУРИРОВАТЬ НА РЫНКЕ ТРУДА**

Рассматриваемая тема является весьма актуальной, поскольку она определяет, прежде всего, то что в период становления гражданского правового общества наряду с решением политических и экономических задач требуется кардинальное изменение положения человека в системе социальных и нравственных отношений. В первую очередь - это касается определенных категорий граждан, которые, обладая теми же конституционными правами, что и другие граждане, но к сожалению, находятся в менее выгодном социальном положении вследствие своего возраста, состояния здоровья или иных субъективных причин.

Перечень лиц, нуждающихся в особой социальной защите определяется статьей 5 Закона РФ «О занятости населения в Российской Федерации». Согласно данному Закону, к ним относят:

- инвалиды;
- граждане, имеющие на содержании лиц, которым по заключению уполномоченного на то органа необходим постоянный уход, помощь или надзор;
- лица, осужденные к лишению свободы и не обеспеченные работой по независящим от них причинам;
- молодежь в возрасте до 18 лет, впервые ищущая работу;
- Лица предпенсионного возраста, то есть за два года до наступления возраста, дающего право выхода на пенсию по старости (по возрасту);
- беженцы и вынужденные переселенцы;
- граждане, уволенные с военной службы и члены их семей;
- одинокие и многодетные родители, воспитывающие несовершеннолетних детей или детей-инвалидов;
- семьи, в которых оба родителя признаны безработными;
- граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие радиационных аварий и катастроф.

Данный перечень лиц, нуждающихся в особой социальной защите, не является исчерпывающим. К их числу, в подзаконных актах, в региональном законодательстве, могут быть отнесены и другие категории лиц, являющихся безработными.

Конституция Российской Федерации также гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина. А вот согласно трудовому праву - это воплощается в принципе равенства прав и возможностей работников (ст. 2 ТК). Этот принцип лежит в основе трудовой правосубъектности, которая одинакова для всех граждан, независимо от возраста, пола, национальности, расы и других признаков. Равенство как принцип, способствующий един-

ству трудового права, обеспечивается также общими основаниями возникновения, изменения и прекращения трудовых правоотношений.

В то же время в трудовом законодательстве присутствует ряд норм, направленных на регулирование отношений именно с отдельной категорией работников. Это непосредственно предусмотрено ст. 251 Трудового кодекса РФ, определяющей особенности регулирования труда как «нормы, частично ограничивающие применение общих правил по тем же вопросам либо предусматривающие для отдельных категорий работников дополнительные правила». Основания и порядок установления особенностей регулирования труда в общем виде названы в ст. 252 Трудового кодекса РФ. Особенности регулирования труда в связи с характером и условиями труда, психофизиологическими особенностями организма, наличием семейных обязанностей, а также других оснований могут быть установлены трудовым законодательством, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами.

Защита прав лиц, нуждающихся в особой социальной защите, может быть осуществлена путем предоставления возможности в приоритетном порядке пройти профессиональную подготовку, повышение квалификации и переподготовку. Так, в соответствии с п. 3 ст. 23 Закона РФ "О занятости населения в Российской Федерации" говорится, что: «право в приоритетном порядке пройти профессиональное обучение по направлению органов службы занятости предоставлено безработным инвалидам, безработным гражданам по истечении шестимесячного периода безработицы, гражданам, уволенным с военной службы, женам (мужьям) военнослужащих или гражданам, уволенным с военной службы, выпускникам общеобразовательных учреждений, а также гражданам, впервые ищущим работу (ранее не работавшим), не имеющим профессии (специальности)». Праву перечисленных граждан пройти в приоритетном порядке профессиональное обучение предоставляет обязанность соответствующего органа службы занятости предоставить возможность обучения в особом порядке.

Защита прав лиц, нуждающихся в особой социальной поддержке, может быть осуществлена путем предоставления им преимущественного права на участие в общественных работах. По действующему законодательству таким правом пользуются особые категории граждан.

Ежегодно центрами занятости населения формируются, для приема на работу, списки граждан, не способных на равных условиях конкурировать на рынке труда. При этом учитываются количество и состав безработных, состоящих на учете в центре занятости на этот период времени, рекомендации органов образования, социального обеспечения, внутренних дел, комиссий по делам несовершеннолетних, военкоматов, учебных заведений, общественных организаций инвалидов относительно обеспечения занятости соответствующих категорий населения.

Центры занятости населения анализируют поступившую информацию нанимателей для приема на работу граждан, не способных на равных условиях конкурировать на рынке труда, и создании дополнительных рабочих мест и готовят предложения об установлении местными исполнительными и распорядительными органами соответствующих заданий нанимателям.

Центры занятости получают от нанимателей сведения о наличии рабочих мест, предусмотренных решениями местных исполнительных и распорядительных органов для трудоустройства граждан, не способных на равных условиях конкурировать на рынке труда и анализируют их соответствие категориям безработным.

Кроме этого, центры занятости населения обеспечивают своевременное информирование безработных о возможности трудоустройства.

В трехдневный срок после получения сведений от нанимателей о наличии свободных рабочих мест или о создании дополнительных рабочих мест центры занятости населения направляют для трудоустройства безработных.

С учетом планируемых для трудоустройства категорий безработных наниматели в установленные сроки создают дополнительные рабочие места. Также в трехдневный срок с момента обращения безработных, направленных центрами занятости населения, обеспечивают их трудоустройство, а при отказе в трудоустройстве уведомляют об этом письменно в этот же срок центры занятости населения с указанием причин отказа в приеме на работу.

Таким образом, можно сделать вывод, что нормы, предусматривающие для отдельных категорий работников дополнительные правила, призваны выделить из общей массы работников тех, для которых в силу специфики их труда требуются особые правила регулирования.

Литература:

1. Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // СЗ РФ. – 2003
2. Закон РФ от 19.04.1991 N 1032-1 (ред. от 09.03.2016, с изм. от 11.10.2016) «О занятости населения в Российской Федерации».
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 03.07.2016 N 315-ФЗ, от 03.07.2016 N 333-ФЗ, от 03.07.2016 N 354-ФЗ
4. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016).
5. Лебедев В.М. Трудовое право: Проблемы Общей части. — Томск, 1998. Орловский Ю.П. Трудовое право России: Учеб. пособие. — М., 1995. Трудовое право: Учебник/ Под ред. А.С.Пашкова. — СПб., 1994.
6. Смирнова О. В. Трудовое право: Учебник — М., 2004.
7. Толкунова В.Н., Гусов К.Н. Трудовое право России. - М.: 2004.
8. Филипова И.А., Соловьева С.В. Особенности правового регулирования труда отдельных категорий работников - Нижний Новгород 2013.

ПОНЯТИЕ И ВИДЫ СДЕЛОК

Эволюция гражданского права в области договоров, уже нашедших свое отражение в древнейшем юридическом сборнике законов «Кодексе Хаммурапи» получила широкое распространение во времена Римской Империи и достигла своего апогея в современности с возникновением и развитием международных договоров (сделок).

Главным памятником древнерусского права дошедшего до наших дней считается Русская Правда. В наиболее древней редакции, Краткой Правде, фактически отсутствуют нормы гражданского права. Со временем гражданско-правовые отношения, которые с самого начала регулировались только обыкновенным правом, начали все больше привлекать интерес законодателя.

В XIV-XV веках в одно время с устной стала применяться и письменная форма сделок. Псковской судной грамоте 1397 г, являющейся одним из сборников местного права того времени было известно две письменные формы сделок: запись и доска. Запись являла собой официальный документ, не подлежащий оспариванию, копия которого передавалась на хранение в архив Троицкого собора. Доска представляла собой простой домашний документ, она имела меньшую юридическую силу, чем запись и могла быть оспорена в суде. Именно Псковская судная грамота впервые для русского законодательства закрепила необходимость письменной формы сделок на Руси.

Так, Д.И. Мейер под юридической сделкой разумел «всякое юридическое действие, направленное к изменению существующих юридических отношений». К понятию он считал не только договор, но и духовное завещание. Профессор В.И. Синайский характеризовал как «дозволенное волеизъявление лица или лиц, которое влечет за собой наступление определенных правопорядком юридических последствий». С.В. Пахман понимал под сделками «частные распоряжения, основанные на обоюдном согласии двух или нескольких лиц».

Статья 56 Проекта Гражданского Уложения редакционной комиссии, образованной в 1882 году, определяет сделки как деяния, совершаемые для приобретения и прекращения гражданских прав, которые по своей сути делятся на:

- изъявление воли одного лица, как-то: завещательные распоряжения.
- договоры или соглашения двух или нескольких лиц.

В первые годы после принятия Гражданского кодекса РСФСР 1922 года в научном мире был дискуссионным вопрос, является собой ли односторонняя сделка основой возникновения обязательства.

Во время советской власти до 1946 года в научной литературе не уделялось достаточно заинтересованности исследованию проблем сделок. Впервые научное определение сделки было предложено М.М. Агарковым в его работе «Понятие сделки по советскому гражданскому праву». Рассматривая дефиницию сделки, содержащуюся в Гражданском кодексе РСФСР

1922 года, он рассматривал её как юридический факт, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. По мнению Л.Б. Ситдиковой «...для наличия сделки достаточно, чтобы волеизъявление объективно было направлено на установление, изменение или прекращение правоотношения».

Политические и экономические изменения, произошедшие в России в 1980-1990 годах, явились причиной для изменений гражданского законодательства. В Основах гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик 1991 года ст. 26 определяет сделки как действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей. Единственное законодательное изменение состоит в том, что термин «организация» заменен термином «юридические лица».

Гражданское право – это система норм права, регулирующая общественные отношения в области гражданского оборота.

Сделки считаются неотъемлемой частью гражданского оборота. Средством сделок исполняется нормативный процесс имущественных отношений в обществе: граждане пользуются услугами предприятий бытового обслуживания, розничной торговли, транспорта, связи и т.п.

Сделки - один из более популярных юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение гражданских прав и обязанностей.

В статье 153 ГК определяется понятие сделки - это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Цель преследуемая субъектами совершающими сделку всегда носит правовой характер-приобретение права собственности либо право пользования определенной вещью. Юридические последствия возникающие у субъектов в следствии совершения сделок представляют собой ее правовой результат.

Гражданско-правовые сделки разнообразны и могут быть подразделены на ряд видов. Классификация сделок позволяет выделить их правовые особенности и лучше понять правовую специфику отдельных категорий сделок, их значение и сферу применения.

В зависимости от числа сторон:

Согласно ст. 154 ч. 1 ГК РФ, односторонняя сделка — это для совершения которой необходимо и достаточно выражения воли одной стороны. Порождает права и обязанности, как правило, только для совершившего её лица; права и обязанности у третьих лиц возникают лишь в случаях, прямо предусмотренных законодательством или соглашением с этими лицами.

Среди односторонних сделок различают:

-Правоустанавливающие

Такие сделки, как правило, возникают из уже существующих правоотношений. Они реализуются в том случае, если соглашением сторон или законом предусмотрена возможность одностороннего волеизъявления одной из сторон правоотношений. Например, обращение взыскания на имущество, находящееся в залоге.

- Правоизменяющие

Этот вид сделок редактирует отношения, уже существующие между сторонами. Примером может служить реализация права на отказ от заказа до момента его доставки.

- Правопрекращающие

Такого рода сделки представляют собой отказ от своих прав в одностороннем порядке. К подобным сделкам можно отнести отказ от наследства или выбрасывание ненужной вещи.

- Правопорождающие

Эта односторонняя сделка является предложением одной из сторон выполнить какое-либо действие. Сюда относится выдача доверенности или составление завещания. Подобные сделки не являются обязательными, то есть лишь предлагают адресату принять на себя его исполнение.

Двусторонняя сделка представляет собой ранее согласованное волеизъявление двух сторон и в законодательстве именуется, как — договор. При этом каждая из них может быть признана и представлена как одним, так и несколькими субъектами.

Многосторонние сделки также являются договорами, но возникающие вследствие волеизъявления более чем двух сторон (например, договор трех коммерческих организаций о строительстве или реконструкции какого-либо одного объекта).

В зависимости от наличия встречного представления:

Возмездная - это сделка, предполагающая наличие встречного представления, которое может выражаться в передаче денежных средств, предоставлении встречных услуг, выполнении работы, оказании услуги и т.д.

Безвозмездная - это исполнение которой не требует встречного представления. Поэтому безвозмездными сделками могут быть только двухсторонние и многосторонние.

По значению основания сделки для её действительности:

Каузальная - это исполнение которой настолько связано с её основанием, что действительность такой сделки ставится в зависимость от его наличия. Большинство сделок носит каузальный характер.

Абстрактная - это сделка, действительность которой не зависит от её оснований.

В зависимости от того, предусматривает ли сделка срок исполнения:

Срочная сделка предполагает, что в ней определён один из двух или оба следующих момента:

- Начало осуществления.

- Прекращение реализации.

Отлагательная - срок, который стороны определили как момент возникновения прав и обязанностей по сделке.

Отменительная - сделка вступает в силу немедленно, а стороны условились срок, когда сделка должна прекратиться.

Бессрочная — сделка, которая не предусматривает срок исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок. Такая сделка должна быть исполнена в разумный срок после её заключения. Разумность определяется из существа конкретной сделки.

В случае неисполнения в разумный срок, а также когда срок исполнения определен моментом востребования, должник обязан исполнить

делку в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о её исполнении, если только обязанность исполнения в другой срок не вытекает из закона, обычаев делового оборота, существа обязательства или условий договора.

Консенсуальная - права и обязанности по которой возникают с момента достижения сторонами соглашения, выраженного в требуемой форме, а правовое действие совершается во исполнение уже заключенной сделки.

Реальная - при которой для возникновения прав и обязанностей, помимо соглашения сторон, необходим еще один юридический факт - передача одним субъектом другому денег или иных вещей либо совершение определенного действия.

Фидуциарные сделки, которые основаны на особых лично - доверительных отношениях сторон. Утрата такого характера взаимоотношений сторон дает возможность любой из них в одностороннем порядке отказаться от исполнения сделки.

Алеаторная - рискованная сделка. Исполнение алеаторного договора зависит от обстоятельств, не известных сторонами при заключении такого договора.

Особую группу составляют условные сделки. Они регулируются ст.157 ГК РФ. Условной признается сделка, юридические последствия совершения которой поставлены в зависимость от наступления или не наступления определенных обстоятельств.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994
3. Гражданское право: Учебник / Под редакцией Е.В. Иванова. М.: Юрайт. - 2016.
4. Сделки: понятие, виды и формы. Правовые нормы о предпринимательстве. Бюллетень. Выпуск 2. АО "Центр деловой информации", Москва, 1995

Н. ТАЛАН
Н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

РАСЧЕТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

Понятие «международные расчетные отношения» – это урегулированные международными банковскими правилами и обычаями, направленные на прекращение денежного обязательства путем уплаты определенной денежной суммы должником кредитором через учреждение банка на согласованных условиях.

Помимо участников внешнеэкономических отношений, так же значительную роль играют банки.

Место исполнения денежного обязательства определяется по правилам ст. 316 ГК. Если место исполнения не определено законом, договором, то по денежному обязательству исполнение должно быть произведено в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства

В практике применяются различные формы расчетов:

- с помощью денежных средств (платежные поручения, аккредитив, инкассо);

- посредством денежных бумаг (вексель, чек).

Понятия:

Платежное поручение – это документ установленной формы, которым владелец банковского счета поручает банку провести нужную денежную операцию с его счета по заданным реквизитам.

Существуют срочные, досрочные, отсроченные:

- срочные применяются:

при авансовых платежах;

платежах после отгрузки товара;

частичных платежах при крупных сделках

- досрочные могут применяться в рамках договорных отношений без ущерба для финансового положения сторон. (товар еще не отгружен, но уже оплачен.)

- отсроченные - это оговоренность, в рамках которой покупатель погашает долг спустя некоторое время после фактической передачи ему товара.

Аккредитив - это обязательство банка производить по поручению клиента и за его счет платежи физическим и юридическим лицам в пределах суммы и на условиях, указанных в поручении.

Участники:

- клиент;

- банк-эмитент;

- исполняющий банк;

- лицо, в пользу которого аккредитив открыт

Аккредитив делится на следующие виды:

- отзывной аккредитив - может быть изменен или аннулирован банком-эмитентом в любой момент без предварительного уведомления бенефициара.

- безотзывной - это аккредитив, условия которого плательщик не может изменить в одностороннем порядке.

- подтвержденный - банк, исполняющий аккредитив, полностью отвечает за платеж.

- неподтвержденный – банк ответственности на себя не берет.

- револьверный т.е. который возобновляется при регулярной поставке товара.

- переводной аккредитив - это переводная форма документарного аккредитива, открытого в пользу торгового посредника.

- покрытый аккредитив – это при открытии которого банк-эмитент предварительно предоставляет в распоряжение исполняющего банка валютные средства

- непокрытый - это аккредитив, при котором банк дает гарантию поставщику, что платеж будет осуществлен.

Расчеты по инкассо представляют собой банковскую операцию, посредством которой банк по поручению своего клиента получает на основании расчетных документов причитающиеся ему денежные средства от пла-

тельщика за отгруженные в его адрес товары и зачисляет их на его счет в банке.

В зависимости от расчетных документов различают:

- чистое инкассо, когда прилагается вексель, чек;
- документарное инкассо — акт о приемке работ, счета за товар.

Участниками расчетов по инкассо являются:

- доверитель (сторона, которая поручает банку операцию по инкассированию);
- банк ремитент (банк, которому доверитель поручает операцию по инкассированию);
- инкассирующий банк (любой банк, не являющийся банком ремитентом, участвующий в операции по инкассированию);
- представляющий банк (инкассирующий банк, осуществляющий представление плательщику);
- плательщик (лицо, которому должно быть сделано представление в соответствии с инкассовым поручением).

Российское законодательство закрепляет нормы об инкассо в ст. ст. 874 – 876 ГК РФ, в которых содержатся общие положения о расчетах по инкассо, а также порядке исполнения инкассовых поручений и др.

Вексель - ценная бумага, оформленная по строго установленной форме, устанавливающая перетекание одного обязательства в другое обязательство и дающая право лицу, которому вексель передан на получение от должника определённой в векселе суммы.

Различают два вида векселей:

- простые - удостоверяет ничем не обусловленное обязательство векселедателя выплатить в установленный срок векселедержателю сумму платежа.
- переводные – содержит письменный приказ трассанта трассату об уплате по наступлению установленного срока определенной денежной суммы первому ремитенту.

Чек – это ценная бумага, в которой содержится письменный приказ чекодателя плательщику о производстве платежа чекодателю определенной суммы.

Нормы международного частного права, регулирующие чековое обращение, унифицированы и закреплены в Женевских чековых конвенциях 131 г.

В Российском законодательстве расчеты с применением чека регулируются ст. ст. 877-885 ГК РФ.

Различают денежные чеки и расчетные чеки:

- денежные чеки применяются для выплаты держателю чека наличных денег в банке,
- расчетный чек — это документ установленной формы, содержащий безусловный письменный приказ чекодателя своему банку о перечислении определенной денежной суммы с его счета на счет получателя средств, используемые для безналичных расчетов. Различают также следующие виды чеков:

- именной – выписан на определенное лицо;
- предъявительский – выписан на предъявителя;

— ордерный – выписывается в пользу определенного лица или по его приказу, т. е. чекодатель (индоссант) может передать его новому владельцу (индоссату) с помощью индоссаменты.

- кроссированный чек — это чек, перечеркнутый на лицевой стороне двумя параллельными линиями. На чеке допускается только одно кроссирование. Кроссирование может быть общим и специальным.

- специальное кроссирование — это кроссирование, при котором между линиями вписано наименование плательщика. Чек, имеющий это кроссирование, может предъявляться только банку, наименование которого указано между линиями.

Срок действия чеков:

10 дней — на территории РФ;

20 дней — на территории СНГ;

70 дней — если чек выписан на территории другого государства.

Литература:

1. Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров. Вена. 1980 г. // Ведомости СССР. 1990. № 23. Ст. 428.

2. "Гражданский кодекс Российской Федерации " от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 07.02.2017)

3. Лазарева Т.П. Унификация правового регулирования гарантии по требованиям во внешнеэкономической деятельности // Журнал российского права. 2013. № 5.

4. Николюкин С.В. Купля-продажа товаров во внешнеторговом обороте: учебное пособие. М.: Юстицинформ, 2010.

5. ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА РАН АКАДЕМИЧЕСКИЙ ПРАВОВОЙ УНИВЕРСИТЕТ. МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО. Материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 1 января 2005 года. Издание пятое, переработанное и дополненное.

Н. ТАЛАН

Н.р. Л.И. БАБКОВА

ОПРЕДЕЛЕНИЕ НУЖДАЕМОСТИ ИНВАЛИДА В ТЕХНИЧЕСКИХ СРЕДСТВАХ РЕАБИЛИТАЦИИ И ПРОТЕЗНО-ОРТОПЕДИЧЕСКИХ ИЗДЕЛИЯХ

В Конституции Российской Федерации отмечается, что Россия является социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ч1. ст.7) [1]. Сегодня основным направлением государственной политики в области социальной защиты инвалидов является их реабилитация, в том числе с помощью обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации. Обеспечение эффективной реализации данной политики осуществляется на современном этапе с помощью не только финансовых, экономических, социальных мероприятий, но и с помощью разрабатываемых как на федеральном уровне, так и в регионах, нормативных актов, придающих государственной политике в этой области правовой характер. При этом приоритетными являются нормативные акты федерального уровня, определяющие основные направления в области организации и содержания реби-

литации инвалидов, и, в частности, обеспечения их техническими средствами реабилитации.

К числу таких нормативных актов, прежде всего, следует отнести Федеральный закон «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» [2], первый кодификационный акт в этой области в России. В данном законе по-новому определены понятия «инвалид», «ограничение жизнедеятельности», «социальная защита инвалида», а также «реабилитация и абилитация инвалидов»; установлены правила реабилитации инвалидов, в том числе впервые закреплены обязанности за соответствующими органами разрабатывать индивидуальную программу реабилитации инвалида (ИПР) с целью их интеграции в семью и общество; определены разнообразные виды и формы обеспечения жизнедеятельности инвалидов, помогающие им стать полноправными членами российского общества. В соответствии со ст. 9 данного Закона реализация основных направлений реабилитации, абилитации инвалидов предусматривает использование инвалидами технических средств реабилитации, создание необходимых условий для беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной, инженерной, транспортной инфраструктур и пользования средствами транспорта, связи и информации, а также обеспечение инвалидов и членов их семей информацией по вопросам реабилитации, абилитации инвалидов.

Государство же гарантирует инвалидам проведение реабилитационных мероприятий, получение технических средств и услуг, предусмотренных федеральным перечнем реабилитационных мероприятий, технических средств реабилитации и услуг, который утверждается Правительством РФ и предоставляется инвалиду за счет средств федерального бюджета.

В соответствии со ст. 11.1 указанного выше Закона к техническим средствам реабилитации инвалидов относятся устройства, содержащие технические решения, в том числе специальные, используемые для компенсации или устранения стойких ограничений жизнедеятельности инвалида [2]. Данная статья определяет виды ТСР инвалидов. Ими являются:

- специальные средства для самообслуживания;
- специальные средства для ухода;
- специальные средства для ориентирования (включая собак-проводников с комплектом снаряжения), общения и обмена информацией;
- специальные средства для обучения, образования (включая литературу для слепых) и занятий трудовой деятельностью;
- протезные изделия (включая протезно-ортопедические изделия, ортопедическую обувь и специальную одежду, глазные протезы и слуховые аппараты);
- специальное тренажерное и спортивное оборудование, спортивный инвентарь;
- специальные средства для передвижения (кресла-коляски).

Согласно рассматриваемой статье, решение об обеспечении инвалидов техническими средствами реабилитации принимается при установлении медицинских показаний и противопоказаний. Медицинские показания и противопоказания устанавливаются на основе оценки стойких расстройств функций организма, обусловленных заболеваниями, последствиями травм и дефектами. По медицинским показаниям и противопоказаниям

устанавливается необходимость предоставления инвалиду технических средств реабилитации, которые обеспечивают компенсацию или устранение стойких ограничений жизнедеятельности инвалида.

Таким образом, можно выделить следующие условия предоставления инвалидам технических средств реабилитации:

- решение об обеспечении инвалидов техническими средствами реабилитации принимается при установлении медицинских показаний и противопоказаний;

- медицинские показания и противопоказания устанавливаются на основе оценки стойких расстройств функций организма, обусловленных заболеваниями, последствиями травм и дефектами;

- обеспечение инвалидов техническими средствами осуществляется в соответствии с индивидуальной программой реабилитации инвалидов;

- технические средства реабилитации предоставляются инвалидам по месту их жительства уполномоченными органами в порядке, определяемом Правительством РФ, а также иными заинтересованными организациями.

Предусмотренные индивидуальными программами реабилитации, абилитации инвалидов технические средства реабилитации, предоставленные им за счет средств федерального бюджета и Фонда социального страхования Российской Федерации (Приказ Министерства труда РФ от 09.12.2014 г. № 998н «Об утверждении перечня показаний и противопоказаний для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации»), передаются инвалидам бесплатно в безвозмездное пользование. Дополнительные средства для финансирования расходов на технические средства и иные средства реабилитации инвалидов могут быть получены из иных не запрещенных законом источников[5].

Комплексный учет всех критериев: медицинских, технических и социальных, позволит обеспечить инвалида именно теми средствами реабилитации, которые необходимы ему для полноценной профессионально-трудовой, социально-бытовой и социально-средовой адаптации и интеграции.

Согласно распоряжению Правительства РФ от 30 декабря 2005 г. № 2347-р предусмотрен следующий перечень технических средств реабилитации:

- трости опорные и тактильные, костыли, опоры, поручни;
- кресла-коляски с ручным приводом (комнатные, прогулочные, активного типа), с электроприводом, малогабаритные;
- протезы и ортезы;
- ортопедическая обувь;
- противопролежневые матрасы и подушки;
- приспособления для одевания, раздевания и захвата предметов;
- специальная одежда;
- специальные устройства для чтения "говорящих книг", для оптической коррекции слабовидения;
- собаки-проводники с комплектом снаряжения;
- медицинские термометры и тонометры с речевым выходом;
- сигнализаторы звука световые и вибрационные;

- слуховые аппараты, в том числе с ушными вкладышами индивидуального изготовления;
- телевизоры с телетекстом для приема программ со скрытыми субтитрами;
- телефонные устройства с текстовым выходом;
- голосообразующие аппараты;
- специальные средства при нарушениях функций выделения (моче- и калоприемники);
- абсорбирующее белье, подгузники;
- кресла-стулья с санитарным оснащением. [4]

Раздел «Услуги» включает в себя ремонт технических средств реабилитации, включая протезно-ортопедические изделия; содержание и ветеринарное обслуживание собак-проводников (путем выплаты ежегодной денежной компенсации); предоставление услуг по сурдопереводу.

Выбор для инвалида технического средства реабилитации (его типа и вида), входящего в вышеуказанный перечень, осуществляется специалистами бюро медико-социальной экспертизы при формировании индивидуальной программы реабилитации, при этом они должны руководствоваться медицинскими показаниями и противопоказаниями, а также наличием у инвалида соответствующих ограничений жизнедеятельности.

Для обеспечения качества, надежности, безопасности предоставляемых инвалидам и ветеранам технических средств реабилитации и протезно-ортопедических изделий в Российской Федерации приняты государственные стандарты.

Важнейшее значение имеет «ГОСТ Р ИСО 9999-2014. Национальный стандарт Российской Федерации. Вспомогательные средства для людей с ограничениями жизнедеятельности. Классификация и терминология», который содержит реестр и классификацию технических средств реабилитации индивидуального пользования [8].

В стандарте предусмотрена 3-х ступенчатая иерархическая классификация технических средств с цифровой системой кодирования. Классификация включает:

- класс 04 - средства медицинской реабилитации;
- класс 05 - средства обучения (тренировки) навыкам;
- класс 06 - аппараты ортопедические и протезы;
- класс 09 — средства для самообслуживания и индивидуальной защиты;
- класс 12 - средства для самостоятельного передвижения;
- класс 15 - средства для домоводства;
- класс 18 — домашние принадлежности и приспособления;
- класс 21 - средства связи, информации и сигнализации;
- класс 24 - средства для обращения с предметами, бытовыми приборами и аппаратурой;
- класс 27 — средства и оборудование для улучшения окружающей среды, приборы и механизмы;
- класс 30 - средства для досуга (отдыха).

Рассмотрим некоторые технические средства реабилитации более подробно.

Трость опорная – это приспособление в виде стержня из металла, дерева, пластмассы для опоры при ходьбе с ручкой и упором на кисть. Существуют различные виды тростей: с 1-й, 3-мя, 4-мя и 5-ю ножками, которые обеспечивают большую надежность опоры при ходьбе.

Костыли - приспособления, обеспечивающие опору на подмышечную область (или на предплечье) и кисть с целью облегчения передвижения больных и инвалидов с поражением ног, таза и позвоночника. Костыли бывают различных типов: с опорой на предплечье, локтевые, подмышечные. Существуют также костыли различных типоразмеров (для подмышечных костылей под рост пациента 135 - 155 см, 155 - 175 см, 175 - 195 см; для костылей с опорой под локоть - высота от пола до опоры под руку 71 - 94 см и 84 - 106 см; высота подлокотника от 23 до 35 см).

Опоры (ходунки, манеж, рамы, палки-опоры) - приспособления, предназначенные для поддержания вертикального положения и ходьбы инвалидов с выраженными нарушениями возможности передвижения.

Опорное устройство (поручни, ручки-опоры, стойки) - вспомогательное техническое устройство, предназначенное для опоры и поддержки людей в процессе их перемещения. Имеются различные виды поручней - постоянные, съемные, для туалетов, ванн, душевых, для унитаза, поручни-ремни навесные, поручни для лестницы, коридорные.

Кресло-коляска - транспортное средство, предназначенное для инвалидов и больных и приводимое в движение мускульной силой пользователя или сопровождающего, электроприводом или смешанным приводом [6].

Протезно-ортопедические изделия - это технические средства реабилитации, используемые для компенсации или устранения стойких ограничений жизнедеятельности.

Порядок обеспечения населения протезно-ортопедическими изделиями (Приказ от 15 февраля 1991 г. № 35 «Об утверждении инструкции «О порядке обеспечения населения протезно-ортопедическими изделиями, средствами передвижения и средствами, облегчающими жизнь инвалидов»»).

Протезы рук, приспособления к протезам рук, кистедержатели, перчатки к протезам рук, протезы ног, шерстяные чехлы на культы, ортопедические аппараты, корсеты, obturatory, протезы грудных желез, подколенники, туторы, вкладные башмачки, спинодержатели, реклинаторы, протезы-подставки, кожаные сиденья, кожаные брюки с подошвами выдаются нуждающимся в них рабочим и служащим, пенсионерам, членам семей указанных категорий лиц, находящимся на их иждивении, участникам войн, престарелым и инвалидам I и II групп, получающим государственное пособие, инвалидам с детства, учащимся высших и средних учебных заведений, детям в возрасте до 16 лет, обеспечиваемым в домах для престарелых и инвалидов, детских домах, профшколах-интернатах органов социального обеспечения, - бесплатно за счет средств, отпускаемых по бюджету на протезирование.

Гражданами, не относящимися к вышеперечисленным категориям, протезно-ортопедические изделия приобретаются за наличный расчет по действующим ценам.

Гражданам, получающим протезы бесплатно, выполняющим работу, связанную с длительной ходьбой, стоянием, подъемом тяжестей, по их желанию может выдаваться одновременно с основным протезом рабочий протез ноги, а работающим в качестве шоферов, комбайнеров, трактористов и водителей других самоходных машин одновременно с основным протезом выдается запасный протез ноги.

Вопрос о выдаче запасных протезов вместо рабочих разрешается Министерствами социального обеспечения автономных республик, краевыми, областными, Московским и Ленинградским городскими отделами социального обеспечения с тщательной проверкой необходимости и целесообразности в этом.

Гражданам, получающим протезы ног и рук, одновременно бесплатно выдаются:

- по 2 шерстяных чехла на культю ноги, а при одновременной выдаче основного и запасного или основного и рабочего протезов по 3 шерстяных чехла на культю;

- по 2 трикотажных хлопчатобумажных чехла на культю руки.

Разрешается продажа за наличный расчет шерстяных чехлов на культю, не более двух чехлов в год, кроме чехлов, выдаваемых инвалидам при получении ими протезов.

Гражданам, пользующимся протезами рук, могут, по назначению врача, выдаваться рабочие протезы или рабочие приспособления, необходимые для производственной работы и быта.

Одновременно с ортопедическими аппаратами ног, по назначению врача, могут выдаваться таторы для пользования ими ночью.

На протез руки выдается одна пара кожаных перчаток, а на протез с хлорвиниловой кистью, вместо кожаных, одна пара трикотажных перчаток.

Следует сказать, что, учитывая повышенное внимание со стороны общества к проблеме реабилитации инвалидов и к той ее части, которая касается обеспечения их техническими средствами, в перспективе правовая база в этой области, несомненно должна и будет развиваться.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС Гарант, 2017.

2. Федеральный закон от 24.11.1995 № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» [в ред. от 07.03.2017] // СПС Гарант, 2017.

3. Постановление Правительства РФ от 10 июля 1995 г. № 694 «О реализации протезно-ортопедических изделий» // СПС Гарант, 2017.

4. Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2005 № 2347-р «Федеральный перечень реабилитационных мероприятий, технических средств реабилитации и услуг, предоставляемых инвалиду» [в ред. распоряжения Правительства РФ от 10.09.2014 № 1776-р)] // СПС КонсультантПлюс, 2017.

5. Приказ Министерства труда РФ от 09.12.2014 г. № 998н «Об утверждении перечня показаний и противопоказаний для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации».

6. Постановление Госстандарта РФ от 28 июля 1997 г. № 263 «О принятии и введении в действие государственных стандартов» // СПС КонсультантПлюс, 2017.

7. Приказ от 15 февраля 1991 г. № 35 «Об утверждении инструкции «О порядке обеспечения населения протезно-ортопедическими изделиями, средствами передвижения и средствами, облегчающими жизнь инвалидов»».

8. Елифанова Е.В. Правовые основы медико - социальной экспертизы. Учебное пособие. - Краснодар, 2016. -320 с.

**Т. ТИТОВА, Х. НОЗИМОВ (Таджикистан)
Н.р. И.А. СУШКОВА**

ПРОБЛЕМА РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НА ОТЦОВСТВО ОДИНОКИМ МУЖЧИНОЙ

Основополагающее неотъемлемое природное право человека - право на продолжение рода, которым он наделён с момента своего рождения. Любому человеку присуще желать и иметь собственных детей. В былые времена из-за моральных принципов детей было заведено рожать лишь в браке. Но институт семьи и брака значительно эволюционировал за последние годы, и число людей, по самым разным причинам не желающих вступать в брак многократно возросло, а желание же реализовать свое право на отцовство или материнство не исчезает.

В XXI веке, в связи с развитием наук, для рождения ребенка можно обойтись без супруги или супруга, воспользовавшись программой суррогатного материнства. Весной 2015 в России впервые появилось понятие «суррогатное материнство», из которого следует, что такое материнство представляет собой вынашивание и рождение ребенка по договору. Ст. 55 Федерального закона «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» гласит, что такой договор заключается между суррогатной матерью (женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона) и потенциальными родителями (чьи половые клетки использовались для оплодотворения), либо между одинокой женщиной (для которой вынашивание и рождение ребенка невозможно по медицинским показаниям) и женщиной, вынашивающей плод после переноса донорского эмбриона [1]. При этом конкретных разъяснений, каким этот договор должен быть, нет: в какой форме, как назвать стороны, каковы обязательства сторон по договору, ответственность за неисполнение или недобросовестное исполнение условий договора. Но это не самые важные вопросы, возникающие из новой статьи закона.

Главной недоработкой поправки в закон является отсутствие упоминания в нём одинокого мужчины. Возможно, кто-то посчитает такой подход вполне справедливым, ведь женщины, как поясняют специалисты клиник, обращаются к искусственному оплодотворению и суррогатному материнству, когда сами страдают от бесплодия. Понять и пожалеть женщину в такой ситуации можно. У мужчин же в подобной ситуации бывают иные мотивы. "Желание мужчины воспользоваться методом суррогатного материнства, в первую очередь, обосновано желанием удовлетворить свои репродуктивные права, а не преодолеть бесплодие, что является недопустимым", - поясняли разработчики закона[2]. Иными словами, мужчина может, но по каким-то причинам не хочет зачать ребенка

обычным способом, а хочет общаться с женщиной через пробирку. В нашем обществе такое поведение одобрения не встречает.

Таким образом, решив проблемы материнства и отцовства, состоящих в браке, пар, и решив проблему материнства одинокой женщины, не решилась проблема отцовства одинокого мужчины. А ведь это можно трактовать как нарушение конституционных прав по части реализации равноправия мужчин и женщин [3]. Вариантом для одинокого мужчины (не теряя своего статуса - одинокий мужчина) в реализации права на отцовство, может стать проведение программы суррогатного материнства за границей, где это возможно (например, в США суррогатная мать родила детей для известного в России певца Филиппа Киркорова). Либо, в случае отказа клиники применения вспомогательных репродуктивных технологий (далее ВРТ), обращение в суд Российской Федерации. Исходя из этого, полагаем, что необходимо внести изменения в нормативные акты, регулирующие «суррогатное материнство» и применение ВРТ.

В Семейном кодексе РФ имеется статья, касающаяся суррогатного материнства[4]. Из этой статьи явствует, что, во-первых, суррогатное материнство в РФ разрешено, а, во-вторых, право определять судьбу ребенка предоставлено суррогатной матери. Легальное определение суррогатного материнства должно акцентировать внимание на договор, заключаемый сторонами, для того чтобы обозначить именно договорный характер возникающих отношений. Таким образом, суррогатное материнство можно определить как соглашение между лицом, желающим стать родителем, и суррогатной матерью - женщиной, согласной на искусственное оплодотворение, вынашивание и рождение ребенка с последующей его передачей другой стороне по договору, за вознаграждение либо без такового. Ст. 51 Семейного кодекса РФ ставит под сомнение юридическую силу договора. А так как законодательное регулирование на этом исчерпывается, то на практике возникает вопрос, как защитить стороны, заключившие договор о суррогатном материнстве. При оформлении родительских прав приоритет должен признаваться за законным родителем, который по медицинским показаниям не может выносить и родить ребенка и изъявил желание воспользоваться методом суррогатного материнства. Основанием суррогатного материнства является юридически признанное желание иметь своего ребенка - за ним и должно быть закреплено преимущественное право на ребенка. Этот приоритет этически оправдан. Одновременно можно было бы представить, что в исключительных случаях у суррогатной матери появилось бы право по решению суда не передавать ребенка «отцу - заказчику» (например, отказ "заказчика" от ребенка или возникшее после родов бесплодие суррогатной матери). Штрафные санкции, взыскание расходов с недобросовестной стороны, возмещение морального вреда и другие материальные возмещения должны быть существенными, что дисциплинирует стороны договора. Договор регулирует два типа отношений: неимущественные и связанные с ними имущественные. Имущественные отношения, возникающие по договору о суррогатном материнстве, по правовой природе ближе всего к договору возмездного оказания услуг. К имущественным отношениям могут быть применены нормы ст. 421 Гражданского кодекса РФ, главы 39 Гражданского кодекса РФ и др. Неимущественные отношения должны быть уре-

гулированы нормами главы 10 Семейного кодекса РФ, для чего представляется необходимым внести соответствующие изменения. Еще один важный момент - проведение генетического анализа после рождения ребенка, служащее защитой прав отца. Если после проведения такой экспертизы окажется, что генетический материал ребёнка отличен от мужчины - заказчика, то суррогатная мать обязана будет возместить предусмотренные договором расходы.

Сделав вывод из всего изложенного, можно сказать, что законодательство прямо не регулирует применение ВРТ в решении проблемы бесплодия (бездетности) одиноких мужчин. В ст. 5 Семейного кодекса РФ говорится, что в отсутствии норм гражданского права для регулирования семейных отношений применяются нормы, регулирующие сходные отношения (аналогия закона), следовательно, если одиноким женщинам можно иметь детей, то можно и одиноким мужчинам.

Отказ мужчине в реализации его законного права на отцовство было бы нарушением таких конституционных прав, как поддержка отцовства, равноправие мужчин и женщин, и равные возможности их реализации, отрицание и умаление прав и свобод человека и гражданина[7].

Однако на этом все проблемы реализации права на отцовство не исчезнут. Предположим, что одинокий мужчина стал отцом: как ему получить свидетельство о рождении ребёнка, в котором в графе мать стоял бы прочерк? Органы записи актов гражданского состояния (далее ЗАГС), которые частную норму права толкуют как общую, могут отказать в регистрации новорождённого[5]. Вся проблема заключается в основаниях государственной регистрации, которая осуществляется лишь по предоставлению документа установленной формы в орган ЗАГС. К тому же и ст.47 Семейного кодекса наделяет родителя и ребёнка правами и обязанностями, основываясь лишь на происхождении ребёнка, а именно на основании записи акта гражданского состояния. Выходит, что одинокий мужчина, являющийся биологическим отцом из-за отказа в регистрации ребёнка, лишается прав и обязанностей в отношении новорождённого. Отказ органа ЗАГС в регистрации может быть обжалован в судебном порядке[6]. Надо отметить, что в таком случае, заявитель может просить суд не только признать отказ в регистрации незаконным, но и компенсации морального вреда и материального ущерба, причинного отказом. Чтобы не случались подобные судебные разбирательства, полагаем, что необходимо лишь внести изменения в Федеральный закон «Об актах гражданского состояния», на который опираются органы ЗАГС при регистрации новорождённого.

Таким образом, необходимы комплексные изменения в законодательстве, чтобы у одинокого мужчины не возникало проблем реализации права на отцовство, в частности:

- внести изменения в ст. 51 Семейного кодекса РФ, касающуюся договора о суррогатном материнстве, чтобы появился новый вид специального семейно-правового договора, в котором необходимо чётко оговорить права и обязанности сторон и, что очень важно, ответственность за невыполнение или недобросовестное выполнение сторонами своих обязанностей;

- урегулировать вопрос о том, кто может выступать стороной - "заказчиком" в договоре суррогатного материнства. В перечень лиц, имеющих право стать «заказчиком» добавить одинокого мужчину;

- изменить установленную форму документа о рождении, выданной медицинской организацией, которая оказывала помощь при родах, а именно внести поправки в ст.14 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»;

- изменить основания государственной регистрации рождения органами ЗАГС, внося изменения в ст. 17 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»;

- наделить одиноких отцов рядом льгот и гарантий наравне с одинокими матерями.

Литература:

1. Федеральный закон Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) ч. 9 ст. 55

2. Российская газета Куликов В. Мама напрокат // Российская газета - Федеральный выпуск. 2014. № 6295 (23).

3. Приказ Минздрава России О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению от 30.08.2012 № 107н.

4. Судебная практика Решение Смольнинского районного суда г. Санкт-Петербург по гражданскому делу №2-1601/11 от 4.03.2011

5. Конституция РФ ст. 7, 19, 55 Конституции РФ (с учётом поправок, внесённых законом РФ к Конституции от 21.07.2014 №11-ФКЗ).

6. Семейный кодекс РФ ст. 51 Семейного кодекса РФ от 29.12.1995 №223-ФЗ (ред. от 30.12.2015).

7. Федеральный закон Об актах гражданского состояния: федеральный закон от 15.11.1997 №143-ФЗ (ред. от 03.07.2016) ст. 14

8. Судебная практика Апелляционное определение Новосибирского областного суда об отказе центром репродукции в лечении методом ВРТ «Суррогатное материнство» одинокого отца от 03.12.2015. Новосибирск.

9. Обзор правоприменительной практики Свитнев К. Н. Обзор правоприменительной практики, по делам, связанным с оспариванием отказов органов ЗАГС в регистрации детей, рождённых в результате реализации суррогатного материнства. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.center-bereg.ru>

К. ШТАНЬКО
Н.р. Л.И. БАБКОВА

ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ ПРИЗНАНИЯ ГРАЖДАНИНА РЕБЁНКОМ-ИНВАЛИДОМ

Установление статуса «инвалид» в Российской Федерации исполняется учреждениями медико-социальной экспертизы и даёт собой врачебную и, в одно и то же, время юридическую функцию процедуру. Установление группы инвалидности владеет юридическим и общественным значением, например, как подразумевает конкретные особенные отношения с социумом: выплата пенсии по инвалидности, присутствие у инвалида льгот, ли-

митирования в работоспособности и дееспособности. Почти все эксперты оценивают инвалидность как одну из форм общественного неравенства.

Сравнительно от степени нарушения функций организма лицам, доказанными инвалидами, уточняется группа инвалидности, а лицам в возрасте до 18 лет уточняется категория «ребенок-инвалид».

Принятие лица инвалидом осуществляется федеральным учреждением медико-социальной экспертизы.

В Российской Федерации в настоящее время принята политкорректная форма обозначения инвалида – «человек с ограниченными возможностями здоровья» [6].

У детей с ограниченными возможностями здоровья существует ряд определенных проблем, решение которых непременно должно осуществляться на основании законодательной базы с привлечением высококвалифицированных специалистов разных областей деятельности и в первую очередь социальных работников:

- главная проблема ребенка с ограниченными возможностями здоровья заключается в нарушении его связи с внешним миром, в ограниченной мобильности, бедности контактов со взрослыми и сверстниками, в ограниченном общении, недоступности ряда культурных ценностей и природных ресурсов для отдыха и организации досуга, а иногда и элементарного образования.

- ребенок с ограниченными возможностями здоровья, может быть так же способен и талантлив, как и его сверстники, не имеющие проблем со здоровьем, но обнаружить свои дарования, развить их, приносить с их помощью пользу обществу ему мешает неравенство возможностей;

- ребенок с ограниченными возможностями здоровья - не пассивный объект социальной помощи, а развивающийся человек, который имеет право на удовлетворение разносторонних социальных потребностей в познании, общении, творчестве. [2]

В соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации № 95 «О порядке и условиях признания лица инвалидом» условиями признания гражданина инвалидом являются:

- а) нарушение здоровья со стойким расстройством функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами;

- б) ограничение жизнедеятельности (полная или частичная утрата гражданином способности или возможности осуществлять самообслуживание, самостоятельно передвигаться, ориентироваться, общаться, контролировать свое поведение, обучаться или заниматься трудовой деятельностью);

- в) необходимость в мерах социальной защиты, включая реабилитацию и абилитацию. [5]

Наличие одного из вышеуказанных условий не является основанием, достаточным для признания гражданина инвалидом.

В зависимости от степени выраженности устойчивых расстройств функций организма, образовавшихся в итоге болезней, результатов травм или же недостатков, гражданину, признанному инвалидом, уточняется I, II или же III группа инвалидности, а гражданину в возрасте до 18 лет - категория «ребенок-инвалид».

К основным видам нарушений функций организма человека относятся:

- нарушения психических функций (восприятия, памяти, мышления, интеллекта, эмоций, воли, сознания, поведения, психомоторных функций);
- нарушения языковых и речевых функций с нарушениями устной и письменной речи;
- нарушения сенсорных функций (зрения, слуха, обоняния, осязания, тактильной, болевой, температурной и других видов чувствительности);
- нарушения статодинамических функций (двигательных функций головы, чудовища, конечностей, статики, координации движений);
- нарушения функций кровообращения, дыхания, пищеварения, выделения, кроветворения, обмена веществ и энергии, внутренней секреции и иммунитета;
- нарушения, обусловленные физическим уродством (деформации лица, головы, туловища, аномальные отверстия пищеварительного, моче-выделительного, дыхательного трактов, нарушение размеров тела).

Согласно Приказу Министерства здравоохранения и социального развития РФ № 1013н при комплексной оценке различных показателей, характеризующих стойкие нарушения функций организма человека, выделяется четыре степени их выраженности:

- 1 степень - незначительные нарушения,
- 2 степень - умеренные нарушения,
- 3 степень - выраженные,
- 4 степень - значительно выраженные нарушения и 7 категорий ограничений жизнедеятельности (ОЖД) трех степеней выраженности.

Категория «ребенок-инвалид» уточняется на 1 год, 2 года, 5 лет или до достижения гражданином возраста 18 лет, а также категория «ребенок-инвалид» сроком на 5 лет уточняется при повторном освидетельствовании в случае достижения первой полной ремиссии злокачественного новообразования, в том числе при любой форме острого или хронического лейкоза.

Гражданам, не достигшим 18 лет, - категория «ребенок-инвалид» устанавливается до достижения возраста 18 лет:

- не позднее 2 лет после первичного установления категории «ребенок-инвалид» гражданина, имеющего заболевания, дефекты, необратимые морфологические изменения, нарушения функций органов и систем организма по перечню;

- не позднее 4 лет после первичного установления категории «ребенок-инвалид» в случае выявления невозможности устранения или уменьшения в ходе осуществления реабилитационных или абилитационных мероприятий степени ограничения жизнедеятельности гражданина, вызванного стойкими необратимыми морфологическими изменениями, дефектами и нарушениями функций органов и систем организма;

- не позднее 6 лет после первичного установления категории «ребенок-инвалид» в случае рецидивирующего или осложненного течения злокачественного новообразования у детей, в том числе при любой форме острого или хронического лейкоза, а также в случае присоединения других заболеваний, осложняющих течение злокачественного новообразования.

Установление без указания срока переосвидетельствования категории «ребенок-инвалид» до достижения гражданином возраста 18 лет может быть осуществлено при первичном установлении категории по указанным выше основаниям, при отсутствии положительных результатов реабилитационных или абилитационных мероприятий, проведенных гражданину до его направления на медико-социальную экспертизу.

Гражданам, обратившимся в бюро самостоятельно категория «ребенок-инвалид» до достижения гражданином возраста 18 лет может быть установлена при первичном установлении категории «ребенок-инвалид» в случае отсутствия положительных результатов, назначенных ему в соответствии с указанным пунктом реабилитационных или абилитационных мероприятий.

В зависимости от степени выраженности стойких расстройств функций организма, возникших в результате заболеваний, последствий травм или дефектов, гражданину, признанному инвалидом, устанавливается I, II или III группа инвалидности, а гражданину в возрасте до 18 лет - категория «ребенок-инвалид». Следовательно, гражданам, которым установлена категория «ребенок-инвалид», по достижении возраста 18 лет подлежат переосвидетельствованию. При этом исчисление сроков осуществляется со дня установления им группы инвалидности впервые после достижения возраста 18 лет. Инвалидность устанавливается до 1-го числа месяца, следующего за месяцем, на который назначено проведение очередной медико-социальной экспертизы гражданина (переосвидетельствования). В случае признания гражданина инвалидом датой установления инвалидности считается день поступления в бюро заявления гражданина о проведении медико-социальной экспертизы.

Порядок направления гражданина на медико-социальную экспертизу.

Медико-социальная экспертиза гражданина проводится в бюро по месту жительства (по месту пребывания, по месту нахождения пенсионного дела инвалида, выехавшего на постоянное жительство за пределы Российской Федерации). Гражданин направляется на медико-социальную экспертизу медицинской организацией независимо от ее организационно-правовой формы, органом, осуществляющим пенсионное обеспечение, либо органом социальной защиты населения.

Медицинская организация направляет гражданина на медико-социальную экспертизу после проведения необходимых диагностических, лечебных и реабилитационных или абилитационных мероприятий при наличии данных, подтверждающих стойкое нарушение функций организма, обусловленное заболеваниями, последствиями травм или дефектами.

Специалисты бюро проводят осмотр гражданина и по его результатам составляют программу дополнительного обследования гражданина и проведения реабилитационных или абилитационных мероприятий, после выполнения которой рассматривают вопрос о наличии у него ограничений жизнедеятельности.

Медико-социальная экспертиза может проводиться на дому в случае, если гражданин не может явиться в бюро (главное бюро, Федеральное бюро) по состоянию здоровья, что подтверждается заключением организации, оказывающей лечебно-профилактическую помощь, или в стационаре, где

гражданин находится на лечении, или заочно по решению соответствующего бюро.

Направления на медико-социальную экспертизу и указанная справка в течение 3 рабочих дней со дня их выдачи направляются медицинской организацией, органом, осуществляющим пенсионное обеспечение, или органом социальной защиты населения в бюро в форме электронного документа с использованием единой системы межведомственного электронного взаимодействия и подключаемых к ней региональных систем межведомственного электронного взаимодействия, а при отсутствии доступа к этой системе - на бумажном носителе с соблюдением требований законодательства Российской Федерации в области персональных данных.

Порядок переосвидетельствования инвалида:

1. Переосвидетельствование инвалидов I группы проводится 1 раз в 2 года, инвалидов II и III групп - 1 раз в год, а детей-инвалидов - 1 раз в течение срока, на который ребенку установлена категория «ребенок-инвалид».

2. Переосвидетельствование гражданина, инвалидность которому установлена без указания срока переосвидетельствования, может проводиться по его личному заявлению или заявлению его законного представителя, либо по направлению медицинской организации в связи с изменением состояния здоровья, либо при осуществлении главным бюро, Федеральным бюро контроля за решениями, принятыми соответственно бюро, главным бюро.

3. Переосвидетельствование инвалида может осуществляться заблаговременно, но не более чем за 2 месяца до истечения установленного срока инвалидности.

4. Переосвидетельствование инвалида ранее установленного срока проводится по его личному заявлению или заявлению его законного представителя, либо по направлению медицинской организации в связи с изменением состояния здоровья, либо при осуществлении главным бюро, Федеральным бюро контроля за решениями, принятыми соответственно бюро, главным бюро.

Гражданин или его законный представитель может обжаловать решение бюро медико-социальной экспертизы в главное бюро в месячный срок на основании письменного заявления.

Бюро, проводившее медико-социальную экспертизу гражданина, в 3-дневный срок со дня получения заявления направляет его со всеми имеющимися документами в главное бюро.

Главное бюро не позднее 1 месяца со дня поступления заявления гражданина проводит его медико-социальную экспертизу и на основании полученных результатов выносит соответствующее решение.

В случае обжалования гражданином решения главного бюро главный эксперт по медико-социальной экспертизе по соответствующему субъекту Российской Федерации с согласия гражданина может поручить проведение его медико-социальной экспертизы другому составу специалистов главного бюро.

Решение главного бюро может быть обжаловано в месячный срок в Федеральное бюро на основании заявления, подаваемого гражданином или

его законным представителем в главное бюро, проводившее медико-социальную экспертизу, либо в Федеральное бюро.

Федеральное бюро не позднее 1 месяца со дня поступления заявления гражданина проводит его медико-социальную экспертизу и на основании полученных результатов выносит соответствующее решение.

Решения бюро, главного бюро, Федерального бюро могут быть обжалованы в суд гражданином или его законным представителем в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Таким образом, для установления ребенку категории «ребенок-инвалид» требуется объективно доказать наличие у него заболевания (последствие травмы или дефекта), приводящего к стойкому умеренному (выраженному или значительно выраженному) нарушению функций организма, сопровождающегося ОЖД хотя бы по одной категории.

При заболеваниях внутренних органов преимущественными нарушениями функций являются нарушения функций кровообращения, дыхания, пищеварения, выделения, кроветворения, обмена веществ и энергии, внутренней секреции и иммунитета.

Исходя из этого, основными задачами врачей МСЭ являются определение стойкости нарушений функций организма, степени их выраженности и определение ОЖД. Стойкость нарушений функций организма определяется клинической формой заболевания.

Врожденная патология (врожденные пороки развития, наследственная и хромосомная патология, последствия перинатальных повреждений) и хроническая приобретенная имеют стойкий характер нарушений различных функций организма.

Вид нарушений также зависит от характера патологического процесса, а степень выраженности зависит от степени компенсации этих нарушений. В большинстве случаев для определения степени нарушений функций организма необходимо объективно доказать степень хронической недостаточности пораженного органа или системы.

Литература:

1. Конвенция о правах инвалидов (принята Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН от 13 декабря 2006 г. № 61/106) // Бюллетень международных договоров.- 2013.-№ 7.

2. Социальная работа с инвалидами: учебное пособие / Под ред. Н.Ф. Басова. — М.: КНОРУС, 2012.

3. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989), вступила в силу для СССР 15.09.1990 // Сборник международных договоров СССР. выпуск XLVI.-М.,1993.

4. Федеральный закон от 24.11.1995 № 181-ФЗ [в ред. от 29.12.2015] «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» // СПС Гарант, 2017.

5. Постановление Правительства РФ от 20 февраля 2006 г. № 95 «О порядке и условиях признания лица инвалидом» // СПС Гарант, 2017.

6. Правовые основы медико-социальной экспертизы: Учеб. Пособие / Е.В. Епифанова – Краснодар, 2016.

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА МЕЖДУНАРОДНОГО КОММЕРЧЕСКОГО АРБИТРАЖА

Между участниками хозяйственной деятельности споры неизбежны. Даже если при большой цели обеспечить надлежащее исполнение обязательства может быть неисполнение контракта. Конечно сторона, в отношении которой обязательство было нарушено, стремится получить хорошую компенсацию. Интересы потерпевшей стороны защищает национальная судебная и правовая система. Нет особого международного суда, или какой-либо иной процедуры по решению международных коммерческих споров. В какой-то степени эта проблема решается за счет работы международного коммерческого арбитража.

Международный коммерческий арбитраж (далее — МКА) представляет собой особый механизм рассмотрения международных коммерческих (хозяйственных) споров частноправового характера. Одной стороной спора может быть государство, но так как спор обязательно имеет частноправовой характер, следовательно, второй стороной должно быть лицо частного права. МКА или третейский суд - это суд, избранный в соответствии с волей сторон для разрешения спора между ними.

Свойства МКА:

- решение вопросов производит независимый арбитр, который был выбран сторонами спора, исключительно на основе профессиональных навыков, для вынесения адекватного решения по завершению спора;
- забирает споры по вопросам объяснения, исполнения коммерческих договоров из компетенции национальных судов общей юрисдикции;
- имеет отличительный характер, т.е. создается на основе независимости воли сторон и имеет негосударственное происхождение.
- споры, подлежащие рассмотрению в порядке международного коммерческого арбитража, рассматриваются по правилам, определяемым на основании Закона Российской Федерации от 7 июля 1993 г. «О международном коммерческом арбитраже».
- наличие в его составе иностранных судей и ориентация на рассмотрение внешнеэкономических споров;
- учреждается в соответствии с национальным правом.

Понятие «международный коммерческий арбитраж» имеет конвенционный характер. Международный- это относящийся к внешней политике, т.е. распространяется на многие народы, нации, интернациональный. В общем это понятие означает наличие иностранного элемента.

Понятия «международный коммерческий арбитраж» и «третейский суд» очень тесно связаны между собой.

Третейский суд – это избранный суд самими сторонами спорного процесса. Состав арбитража определяется также самими сторонами данного спора (также, как и МКА), обращение арбитража основано на соглашении обеих сторон. Споры, разбираемые третейским судом, регулируются Феде-

ральным законом от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации».

Обозначение третейского суда в Российской Федерации predetermined сферой применения каждого из двух российских законов о третейском суде, положений российского процессуального законодательства, т.е. если компетенция третейского суда отнесено рассмотрение и тех, и других споров, то применяются соответственно положения Федерального закона «О третейских судах в Российской Федерации», либо Закон Российской Федерации «О международном коммерческом арбитраже».

Так же существует различие между третейским разбирательством в МКА и третейским разбирательством между государствами на основе норм международного публичного права особенными международно-судебными органами, таких как международный суд ООН, Постоянная палата третейского суда и т.д.

Всё, что применяется в качестве международных критериев сделки, в одинаковой степени применимо для определения международного характера коммерческого арбитража. В актуальной российской доктрине права заведено не вносить МКА в международный гражданский процесс, т.к. МКА рассматривается как отдельный институт, но есть мнения, что это не совсем верная точка зрения. Ведь международный гражданский процесс - совокупность вопросов процессуального характера, связанных с защитой прав иностранцев и иностранных юридических лиц в суде и арбитраже. Следовательно, международный коммерческий арбитраж непосредственно является самостоятельным институтом, но и при этом неразрывно связан с международным гражданским процессом.

Международный гражданский процесс подразделяется на две части: создание по частнопровым спорам в муниципальных судах и создание по коммерческим спорам в международном коммерческом арбитраже. Следовательно, МКА считается деталью интернационального гражданского процесса.

Выдающиеся качества интернационального третейского разбирательства заключаются в надлежащем:

1. Воззвание в МКА выделяет сторонам вероятность не повиноваться строго регламентированному национальному правопорядку и в отношении юрисдикции конкретных правоприменительных органов, и в отношении применимого права, и в отношении процедуры рассмотрения споров.

2. Процедура арбитражного разбирательства отличается простотой, она не урегулирована бесчисленными процедурными общепризнанными мерками, регламентирующими судебную функцию, в следствие этого для МКА свойственно сравнительно резвое разбирательство, т.е. непродолжительность рассмотрения дела.

3. Арбитраж сравнительно (по сопоставлению с совокупным судебным разбирательством) дешев, т.е. на стороны возложена наименьшая сумма затрат и сборов. Это довольно принципиально, потому что в судах множества стран затраты на ведение процесса довольно высоки (обязательное адвокатское консульство, ВУЗ судебного гарантий и т.п.).

4. Обсуждение споров в МКА случается в строго замкнутом заседании, т.е. секретно, собственно, что ручается соблюдение платной потаенны

сторон. В большинстве стран не разрешена объявление заключений МКА без согласия сторон. Судьи должны предохранять тайну информации о рассмотренных спорах.

5. Арбитраж содержит очень демократичный нрав. Это социальное составление, не имеющее ничего совместного с судебными, административными и другими муниципальными органами. Стороны имеют вероятность воздействовать на все стороны арбитражного разбирательства: единодушие сторон — неотъемлемое условие воззвания в арбитраж. Стороны имеют право на вакантный выбор судей, процедуры, пространства и языка арбитражного разбирательства. Они имеют все шансы поручить заключение спора 1 лицу или же нескольким, не в обязательном порядке юрисконсультам, а специалистам в надлежащих секторах экономики домашних отношений. Сами стороны всецело или же отчасти определяют арбитражную функцию. Стороны имеют все шансы изъять спор из сферы воздействия права и востребовать решение его на базе основ верности и добродушной совести (*ex aequo et bono*).

6. Арбитраж больше компетентен, потому что судьи не обязаны в обязательном порядке владеть юридическим воспитанием, а избираются из количества обученных знатоков в всевозможных областях коммерческой работы.

7. Базовый принцип арбитража — это бесповоротный и неотъемлемый нрав арбитражного заключения, сообразно которому арбитражное заключение бесповоротно и в обязательном порядке для сторон, не подлежит изменению, не имеет возможность быть пересмотрено по существу и надлежит исполняться в принудительном порядке. Больше такого, вполне вероятно принудительное выполнение арбитражных заключений. Реализация принудительного выполнения зарубежных арбитражных заключений гарантировано просторным международно-правовым договорным механизмом о обоюдном признании и выполнении зарубежных арбитражных заключений. В Руководстве по арбитражу, изданном Интернациональной торговой палатой (далее — МТП), подчеркивается, собственно, что арбитражные заключения неотклонимы для сторон, имеют мощь закона и имеют все шансы быть принудительно выполнены подобным с принудительным исполнением судебных заключений методом.

Международный коммерческий арбитраж не считается составляющей государственной судебной системы и в собственной работе не находится в зависимости от нее. Это не государственная, а социальная организация, учрежденная в согласовании с государственным правом. Воззвание сторон в арбитраж ликвидирует обсуждение спора в судах совместной юрисдикции. В случае если при наличии арбитражного соглашения 1 из сторон обращается в суд, то суд или по личной инициативе, или по притязанию иной стороны обязан завещать в принятии искового заявления или же закончить уже начатое производство по делу. Государственные правоприменительные органы, в принципе, не вправе ввязываться в работу международного коммерческого арбитража. Впрочем, нет абсолютной изоляции МКА от государственной судебной системы. В праве практически всех стран учтены процессуальные воздействия, связанные с исполнением арбитражных заключений и производимые судами совместной юрисдикции:

- осуществление принудительных мер по подготовительному обеспечению иска. При наличии соответственного воззвания заинтересованной стороны арбитраж имеет возможность и автономно принять эти меры. В случае если же заинтересованная сторона обращается с похожим пожеланием в судебные органы, эта пожелание не является несочетающейся с арбитражной процедурой, и трибунал вправе принять нужные меры.

- принудительное выполнение арбитражного заключения. В случае если арбитражное заключение не наполняется сторонами по собственной воле, то лишь только национальные судебные органы имеют возможности по его принудительному выполнению. Не считая такого, в строго конкретных случаях, связанных с процедурными нарушениями, национальные суды наделены возможностями отменить арбитражное заключение при наличии соответственного ходатайства заинтересованной стороны. За пределами данных исключений МКА оценивает дела всецело автономно.

Между арбитражных институтов более популярными и знатными считаются:

- международный арбитражный суд;
- Лондонский международный арбитражный суд (London Court of International Arbitration),

Ведущий основной арбитражный суд Англии, один из наистарейших в мире, реализован в 1892 году;

- Американская арбитражная ассоциация или Triple-A;
- Арбитражный институт Торговой палаты Стокгольма;
- Китайская комиссия по международному экономическому и торговому арбитражу.

Виды МКА: институционный и изолированный.

Институционный, или же каждый день деятельный, арбитраж формируется при торговых (торгово-промышленных) палатах, биржах, ассоциациях, союзах. Это каждый день деятельные организации, производящие административно-технические, консультативные и контрольные функции. Формируемые при их МКА трудятся каждый день, имеют личный устав и критерии процедуры. База функционирования институционного арбитража - особый государственный закон и регламент соответственного МКА.

Арбитражное разбирательство основано на процедуре, поставленной в регламенте. Есть перечень неизменных судей. Данный вид МКА более предпочтителен при разбирательстве трудных дел, связанных с запутанными и непросто разрешимыми разногласиями, задачами применимого права. Институционные арбитражи работают буквально во всех странах (Арбитражный институт Стокгольмской торговой палаты, Американская арбитражная ассоциация, Лондонский международный третейский суд).

Преимущества институционального арбитража:

- наличие правил и процедур, которые обеспечивают быстрое формирование арбитражного трибунала и начало производства, а также разрешение стандартных процессуальных ситуаций, таких как отвод арбитра, определение арбитражных расходов, обеспечение иска;

- списки рекомендованных арбитров, из которых стороны вправе выбрать тех, которые будут рассматривать спор между ними (хотя выбирать арбитра из списка не обязательно). Институты имеют подробную и регу-

лярно обновляемую информацию об арбитрах, включая их опыт, специализацию, знание языков и т. п.;

- административная и техническая помощь со стороны арбитражного института, в том числе и помощь в ситуации, когда одна из сторон затягивает или игнорирует производство.

Изолированный (разовый) арбитраж или же арбитраж *ad hoc* (третейский суд *ad hoc*) формируется сторонами для рассмотрения определенного дела; впоследствии завершения разбирательства и вынесения заключения прекращает своё существование. Стороны избирают пространство проведения арбитража, ставят критерии избрания судей и арбитражную процедуру. Отделенный арбитраж реализованоснован на буквально не лимитированной автономии воли сторон. Это более действенное средство разбирательства споров, связанных с фактическими жизненными обстоятельствами (проверкой свойства продуктов, определением их цены).

В изолированном арбитраже нередко используются типовые арбитражные регламенты: Арбитражный регламент Европейской финансовой комиссии ООН, Стандартный арбитражный регламент ЮНСИТРАЛ. Они имеют факультативный нрав и используются при наличии ссылки на их в соглашении сторон. Стороны вправе условиться о внесении каждого перемен в критерии регламентов.

Ведущее превосходство арбитража *ad hoc* — предельная ловкость изготовления, большущий потенциал для его ускорения и удешевления. Не считая такого, стороны изготовления *ad hoc* имеют все шансы избежать уплаты арбитражного сбора, в случае если не станут ставить арбитражный институт для администрирования дела.

Ведущей недостаток арбитража *ad hoc* — эффективность изготовления *ad hoc* крепко находится в зависимости от такого, как стороны расположены сотрудничать с целью разрешения собственного спора. В случае если 1 из сторон игнорирует создание или же в том числе и преднамеренно ему противодействует, это приводит к большущим потерям времени, коих возможно избежать в случае институционального арбитража.

В реальное время более обширно все распространённой считается концепция МКА как института, не связанного ни государственным правом какого-нибудь страны, ни интернациональными договорами; свободного улаживать дискуссии на базе норм морали и верности, совокупных основ права, интернационального коммерческого права или же правовых традиций. Теория МКА как негосударственного образования, свободного от использования государственного и интернационального права и основанного лишь только на автономии воли сторон, поддерживается МТП.

Подводя кое-какие выводы можно подметить, собственно, что процедура рассмотрения споров в МКАС стала в большущий степени припоминать обсуждение споров в муниципальном арбитражном суде, в следствие этого отмечены плюсы и минусы процедуры рассмотрения споров в МКАС. Воззвание сторон не к муниципальному, а к третейскому суду в области интернациональных финансовых связей разъясняется тем, что одна из сторон не верует в объективность судопроизводства в иной стране. Это имеет возможность быть связано и с языковым препятствием, и с трудностью ознакомления с чуждыми ей правовыми, включая и процессуальными,

нормами и правилами. Не считая такого, важным дефектом МКАС по сопоставлению с системой арбитражных судов считается высочайшая цена рассмотрения дела.

Литература:

1. Международное частное право: Учебник. - М.: Изд-во Эксмо, 2005. - 752 с. ~ (Российское юридическое образование).
2. Международное право. Особенная часть. Лукашук И.И. - Учебник - М.: 2015. — 544 с
3. Ю. М. Колосов, Э. С. Кривчикова. Международное право: учебник / отв. ред. А. Н. Вылегжанин. — М.: Высшее образование, Юрайт-Издат. — 1012 с.. 2009

**ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ.
ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО
ОБЩЕСТВА КСЭИ**

Выпуск 128

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЮРИСПРУДЕНЦИИ НА
СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ РАЗВИТИЯ НАУКИ И ОБЩЕСТВА**

ЧАСТЬ I

Подписано в печать 22.05.2017.
Формат бумаги 60x84 ¹/₁₆. Усл. печ. л. 10,5.
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.