

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

КУБАНСКИЙ СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ



ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ

Вестник

студенческого научно-творческого общества КСЭИ:
материалы XV межвузовской студенческой конференции
10 апреля 2012 г.

ВЫПУСК ШЕСТЬДЕСЯТ ВТОРОЙ

Краснодар, 2012

Редакционная коллегия:

О.Т. Паламарчук, доктор филологических наук, кандидат исторических наук (ответственный редактор)

А.В. Жинкин, кандидат исторических наук (научный редактор)

Х.Ш. Хуако, кандидат экономических наук

Л.А. Прохоров, доктор юридических наук

Н.И. Щербакова, кандидат филологических наук

Е.Е. Михаелян, кандидат исторических наук

С.А. Ольшанская, кандидат психологических наук

М. Лысенко, председатель Совета СНТО

О. Петрова, К. Кулага, студенты-члены Совета СНТО

ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ. ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО ОБЩЕСТВА КСЭИ: материалы XV межвузовской научно-творческой студенческой конференции 10 апреля 2012г. / под науч. ред. А.В. Жинкина. Краснодар: КСЭИ, 2012. 97с.

Настоящий, очередной вестник студенческого научно-творческого общества КСЭИ – сборник статей студентов-участников и докладчиков XV межвузовской научно-творческой студенческой конференции. В сборнике опубликованы материалы, посвященные юридическим проблемам современности и правовому воспитанию молодежи.

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

СОДЕРЖАНИЕ

ЮРИДИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ МОЛОДЕЖИ

Белхороева Д. Сравнительный анализ развития уголовного права Франции и России	5
Бутренин В. (КубГУ) Об ответственности за нарушения правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств	8
Горобцова Е. (КГАУ) Объективные признаки особой жестокости при убийстве (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ)	12
Гучетль А. Проблемы правового регулирования преступлений в сфере компьютерной информации	15
Джарим А. Преступность несовершеннолетних и современное развитие общества в России	19
Довлатов А. Специальные правила охраны труда на тяжелых, вредных и опасных работах	24
Зюрина Л. Обеспечение прав человека федеральными судами общей юрисдикции	26
Иванова К. Пересмотр решений, постановлений и определений суда по вновь открывшимся обстоятельствам	30
Иноземцева К. Суд присяжных заседателей во Франции и России	33
Мальцева В. Гарантии и правовое положение работников в связи с проведением забастовки	36
Мартиросян А. К вопросу о правовых проблемах института помилования	39
Марченко А. Административно-правовая составляющая обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры ...	43
Марченко А. Проблемы федеративного развития российского государства и перспективы его развития	48
Панеш З. Нужен ли России суд присяжных?	53
Первакова О. История и возникновение предпринимательского права	55
Пилюгин Д. Подростки и их социальная среда: жизненные проблемы и роль значимости взрослых	59
Подраная А. Особенности правового регулирования виртуальной торговли	62
Рысенко Е. Врачебная ошибка: заблуждение врача или его халатность	67
Сичинава Э. Расследование и учет несчастных случаев на производстве	71
Тугуз Ю. Правовое регулирование юридической помощи	73

Творчество молодых

Фолджин А. Ключевые проблемы госзаказа и пути их решения. Основные отличительные идеи нового законопроекта в сфере госзакупок «О федеральной контрактной системе»	77
Хамирзова А. Развитие современного парламента в зарубежных странах	81
Черныш А. Понятие уголовного преследования	86
Шевкопляс А. Права и свободы человека и гражданина	88
Ягьяева Г. Договор имущественного страхования как один из важных вопросов в страховании	93

ЮРИДИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ И ПРАВОВОЕ ВОСПИТАНИЕ МОЛОДЕЖИ

Д. БЕЛХОРОВА

н.р. Л.П. СИДОРЕНКО

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ УГОЛОВНОГО ПРАВА ФРАНЦИИ И РОССИИ

Уголовное право каждой страны обладает своими особенностями, которые обусловлены сущностью и формой государства, его национально-исторической спецификой, уровнем культуры, религиозным мировоззрением и т.д.

Современная преступность носит все более транснациональный характер, обнаруживает сходные тенденции своего существования в разных странах. В такой ситуации, очевидно, что государства должны вырабатывать сходные принципы и основания уголовной ответственности, единые критерии криминализации и декриминализации деяний, иметь соответствующую систему мер наказания и средств уголовно-правового воздействия.

В мире столько правовых систем, сколько и государств, так как уголовное право каждого государства в принципе уникально и неповторимо. Однако правовые системы ряда стран сближаются и обнаруживают много общих черт, что и позволяет говорить о нескольких видах систем современного уголовного права.

Вкратце рассмотрим уголовное право Франции и России. Наиболее ярко основные черты романо-германской уголовно-правовой системы проявляются в уголовном праве Франции. 22 июля 1992г. Президент Французской Республики утвердил 4 закона, излагающие положения нового УК Франции. Четыре закона соответствовали четырем составным частям Кодекса - книгам.

Книга I посвящена Общим положениям УК и соответствует Общей части. Книга II устанавливает уголовную ответственность за преступления и проступки против личности, Книга III - за имущественные преступления и проступки, Книга IV - за преступления и проступки против нации, государства и общественного спокойствия. Законом от 16 декабря 1992 г. текст УК был дополнен Книгой V «Прочие преступления и проступки». Книга VI называется «О нарушениях». Она не содержит норм, так как определение признаков и видов нарушений отнесено к компетенции не законодательной, а исполнительной власти, которая издает регламенты - специальные нормативные акты. Соответственно, Книга VI содержит регламентационные нормы, а остальные книги - как законодательные, так и регламентационные. Книга VI была принята в 1993 г. Специальным Ордонансом от 28 марта 1996 г. была введена Книга VII «Положения, применяемые в заморских территориях и территориальной общности Майот».

Уголовный кодекс не является единственным источником уголовного права Франции. Впервые конституционные нормы, относящиеся к уголовному праву, были сформулированы в Декларации прав человека и гражданина от 26 августа 1789г., которая до сих пор считается действующей. Конституция Франции 1958г. также считается источником уголовного права. В частности, в ст. 34 содержится положение о том, что закон устанавливает нормы, касающиеся оп-

Творчество молодых

ределения преступлений, деликтов и мер наказания за них, уголовного судопроизводства, амнистии. Уголовно-процессуальный кодекс 1958 г. включает положения, касающиеся назначения наказания и условного освобождения. В УПК также приводится шкала сроков принудительного заключения, назначаемого в порядке замены штрафа в случае его неуплаты. Уголовно-правовые нормы содержатся также в Дорожном, Земельном, Лесном кодексах, Кодексе публичного здравоохранения и др.

Источниками уголовного права Франции являются и подзаконные акты, издаваемые исполнительными органами, - ордонансы. Среди них наиболее значимый - Ордонанс от 2 февраля 1945г. о несовершеннолетних правонарушителях, с последующими изменениями, который регулирует вопросы уголовной ответственности несовершеннолетних, не отраженные в УК Франции.

В России Уголовный закон - основной источник уголовного права, поскольку согласно ч. 1 ст. 1 УК РФ уголовное законодательство Российской Федерации состоит из Уголовного кодекса. В то же время для правильного применения его положений необходимо учитывать Конституцию Российской Федерации, другие законодательные акты, а также толкование и применение уголовного закона судами.

Будучи тесно взаимосвязанным с конституционным, административным, гражданским, уголовно-процессуальным, уголовно-исполнительным и другими отраслями права, уголовное право, тем не менее, является самостоятельной отраслью российского права, поскольку оно имеет свой предмет, характерные для него методы правового регулирования и выполняет только ему свойственные задачи.

В Уголовном кодексе Франции, в отличие от Российского законодательства, не дается понятия вины и ее формы, кроме предумысла. Не содержится определения соучастия, а только называются виды соучастников: исполнитель и соучастник. Соучастником преступления или проступка является лицо, которое сознательно своей помощью или содействием облегчило его подготовку или совершение.

По УК Франции преступные деяния в зависимости от их тяжести включают три категории: нарушения (*contravention*), проступки (*delict*), преступления (*crime*).

В систему, уголовные наказания начинают складываться с формированием государств капиталистической общественно-экономической формации. Так, в ст.1 УК Франции 1791 г. - первом уголовном кодексе буржуазного государства - было уже четко определено, что «наказаниями, которые могут выноситься судом присяжных против признанных виновными обвиняемых, являются: смертная казнь, каторжные работы, заключение в смиренный дом, одиночное заключение, лишение свободы, ссылка, лишение гражданских прав, выставление к позорному столбу. Это уже был приведенный в определенную систему, ограниченный перечень мер карательного воздействия». В последующих уголовных кодексах буржуазных государств, в том числе и в России предпринимались попытки установления более или менее сложной системы видов наказаний, именовавшихся «лестницей наказаний».

Система наказаний во Франции основана на классификации преступных деяний. За преступления предусматриваются уголовные наказания, за проступки - исправительные, за нарушения - полицейские. Уголовные наказания делятся на два вида, в зависимости от видов преступлений. За общеуголовные преступления назначается заключение пожизненное и на срок, за политические преступления - заточение пожизненное и на срок. Уголовное заключение отличается более строгим режимом. За преступления также могут быть назначены штраф и дополнительные наказания, которые выражаются в лишении разнообразных прав.

В смысле продолжительности сроков лишения свободы российский УК не отличается от уголовных кодексов европейских стран. УК Франции дифференцирует сроки заточения или заключения в пределах от 10 до 30 лет (ст. 131-1), а тюремного заключения - от 6 месяцев до 10 лет (ст. 131-4).

Одним из признаков системы наказаний является ее упорядоченность. В системе наказаний каждый вид наказания занимает строго определенное место в зависимости от его сравнительной строгости. В советских Уголовных кодексах использовался принцип построения системы наказаний «от более строгого к менее строгому виду наказания». Этот же подход мы видим в УК Франции 1992 г. (ст. 131-1 - 131-18).

Далее рассмотрим содержание наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. Содержание анализируемого вида наказания состоит в лишении права осужденного: занимать должности на государственной службе и в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

Данное наказание имеет две разновидности. В первом случае речь идет о запрещении занимать должности на государственной службе и в органах местного самоуправления. Этот запрет не распространяется на занятие должностей в общественных, коммерческих и иных негосударственных организациях и учреждениях, хотя бы они и были сопряжены с выполнением управленческих функций. Лишение права занимать определенные должности означает: освобождение осужденного от должности с внесением в трудовую книжку осужденного записи о том, на каком основании, на какой срок и какие должности он лишен права занимать, запрещение занимать в течение срока назначенного наказания указанные в приговоре суда должности.

Вторая разновидность этого наказания состоит в лишении права заниматься профессиональной или иной деятельностью. К профессиональной относятся, например, врачебная, педагогическая деятельность. К иной деятельности, которая может быть объектом данного наказания, относятся, например, охота, управление личным транспортом, деятельность в сфере услуг и т.д.

В отличие от российского УК в уголовном законодательстве Франции в качестве наказаний предусматривается лишение конкретных прав или запрещение заниматься определенными видами деятельности. Так, ст. 133-6 УК Франции гласит, что, если проступок карается тюремным заключением, могут быть назначены одно или несколько наказаний в виде лишения или ограничения прав.

Творчество молодых

Институт освобождения от уголовной ответственности в России выступает одной из альтернативных мер уголовному преследованию и наказанию, применяемой к лицам, совершившим преступление небольшой или средней тяжести, а иногда и более тяжкие преступления (ст. 78 УК РФ), при наличии указанных в законе оснований (деятельное раскаяние, примирение с потерпевшим и др.)

Альтернативные меры уголовному преследованию достаточно широко применяются в странах Запада: уголовно-правовая медиация, штраф по соглашению - во Франции и др. О распространенности этих мер свидетельствуют, например, официальные данные французской уголовной юстиции; в 1996г. альтернативы уголовному преследованию были применены по 90128 уголовным делам, в 1997г. - по 101341 делу, в 1998 г. - по 163819 делам, т.е. они применялись к 15-20% от всех лиц, совершивших преступление.

Юридические лица по уголовному праву РФ в отличие от уголовного права Франции, не могут признаваться субъектами уголовной ответственности.

Уголовный кодекс Франции закрепляет уголовную ответственность юридических лиц. Эта ответственность связывается с двумя обстоятельствами: деяние должно быть совершено в пользу юридического лица или оно совершено руководителем или представителем юридического лица.

Впервые вопрос об уголовной ответственности юридических лиц был поднят еще в проекте УК Франции 1934 г. Статья 121-2 УК Франции указывает, что ответственность юридического лица не исключает ответственности физического лица, «исполнителя или соучастника тех же самых действий».

Литература:

1. Ляпунов Ю. Уголовное право: предмет и метод регулирования и охраны. М., 2009.
2. Уголовное право России. Общая часть: учебник / под ред. Ф.Р. Сундурова, И.А. Тарханова. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2009.
3. Уголовно-исполнительное право России: учебник / под ред. П.Е. Конегера, М.С. Рыбака. Саратов: Ай Пи Эр Медиа, 2010.
4. Уголовное право России. Практический курс / под общ. ред. А. И. Бастрыкина; под науч. ред. А. В. Наумова. 3-е изд., перераб. и доп. М., 2007.
5. Головкин Л.В. Альтернативы уголовному преследованию в современном праве. СПб., 2002.
6. Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. А.А. Чекалина, В.Т. Томина, В.В. Сверчкова. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт-Издат, 2007.

В. БУТРЕНИН (КубГУ)

н.р. М.Л. ПРОХОРОВА

ОБ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НАРУШЕНИЕ ПРАВИЛ ДОРОЖНОГО ДВИЖЕНИЯ И ЭКСПЛУАТАЦИИ ТРАНСПОРТНЫХ СРЕДСТВ

Применение статьи 264 УК РФ в силу достаточно высокой степени общественной опасности, типичности и широкой распространенности запрещаемых ею деяний встречается в судебной практике значительно чаще, чем всех остальных норм о транспортных преступлениях вместе взятых.

Непосредственным объектом рассматриваемого преступления является безопасность функционирования (движения и эксплуатации) всех тех видов механических транспортных средств, о которых говорится в примечании к ст. 264

УК. Косвенным подтверждением этого вывода может служить определение понятия «безопасность дорожного движения», содержащееся в ст. 2 Федерального закона от 10 декабря 1995 г. № 196-ФЗ «О безопасности дорожного движения» (1). Под безопасностью дорожного движения Закон понимает такое состояние данного процесса, которое отражает степень защищенности его участников от дорожно-транспортных происшествий и их последствий. Предметом преступления выступают упомянутые в диспозиции нормы и в примечании к ней механические транспортные средства.

Объективная сторона преступления включает в себя совокупность следующих признаков: а) нарушение правил безопасности движения или эксплуатации механических транспортных средств; б) наступление определенных последствий; в) причинную связь между фактом нарушения правил и наступившими в результате последствиями. Для привлечения лица к уголовной ответственности по ст. 264 УК РФ необходимо установить, допущено ли нарушение, в чем именно оно выразилось, какие конкретно пункты правил безопасности движения и эксплуатации транспорта нарушены. Так, в п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 09.12.2008 г. № 25 «О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения» (2) разъясняется, что «при рассмотрении дел о преступлениях, предусмотренных статьей 264 УК РФ, судам следует указывать в приговоре, нарушение каких конкретно пунктов Правил дорожного движения или правил эксплуатации транспортного средства повлекло наступление последствий, указанных в статье 264 УК РФ, и в чем конкретно выразилось это нарушение». Преступление может быть совершено как действием, так и бездействием. Нарушение правил безопасности движения может выражаться в превышении скорости, неподчинении сигналам светофора или жестам регулировщика, выезде на встречную полосу движения, несоблюдении очередности проезда перекрестков, неправильном обгоне или маневрировании на дороге, несоблюдении требований дорожных знаков и указателей и т.п. К видам нарушения правил эксплуатации относится эксплуатация технически неисправных транспортных средств, нарушение правил перевозки пассажиров и грузов, управление транспортным средством в состоянии алкогольного или наркотического опьянения, а также в болезненном, утомленном состоянии и др.

Закон, устанавливая уголовную ответственность за нарушение правил эксплуатации, имеет в виду только те из них, которые непосредственно регулируют безопасность движения. Примечательно, что в ст. 264 УК РФ законодатель четко отделил союзом «или» правила дорожного движения от правил эксплуатации транспортных средств, но при этом подчеркнул, что вменить нарушение этих правил можно лишь лицу, «управляющему механическим транспортным средством». Сказанное означает, что нарушение одних лишь правил эксплуатации без управления самим транспортным средством (в отличие от ст. 263 УК РФ) лежит за рамками данного состава преступления.

Состав преступления, предусмотренного ст. 264 УК РФ, сформулирован как материальный. Это означает, что ответственность за нарушение правил

Творчество молодых

безопасности движения и эксплуатации механических транспортных средств возможна лишь при наступлении определенных последствий. Характер последствий используется законодателем в качестве критерия для выделения квалифицированных видов преступления, причем состав сформулирован таким образом, что исключает уголовную ответственность за причинение вреда виновником аварии самому себе или принадлежащему ему транспортному средству. Обязательным признаком состава преступления является причинная связь между нарушением правил безопасности движения или эксплуатации механических транспортных средств и наступившими в результате последствиями.

Изучение статистики преступлений в сфере безопасности дорожного движения произвольно ставит вопрос о необходимости ужесточения уголовной ответственности за данные преступления. Исходя из судебной практики, средний размер назначенного судом наказания в виде лишения свободы не превышает трех лет. Обратимся к примерам из практики районных судов Краснодарского края. 3 сентября 2010 года около 18 часов 30 минут Ш., управляя технически исправным автомобилем «ВАЗ-21074», двигаясь по ул. Красной п. Кирилловка г. Новороссийска, нарушила Правила дорожного движения, превысила допустимую скорость, не справилась с управлением, пересекла сплошную линию горизонтальной разметки, выехала на полосу встречного движения, где допустила наезд на пешехода Г. В результате ДТП здоровью Г. был причинён тяжкий вред. Ш. осуждена Приморским районным судом г. Новороссийска Краснодарского края за совершение преступления средней тяжести, предусмотренного ч. 1 ст. 264 УК РФ, к одному году лишения свободы с лишением права управлять транспортным средством, сроком на три года.

14 марта 2010 года около 20 часов М., управляя технически исправным автомобилем «Тойота Королла», двигаясь по ул. Лукьяненко в г. Краснодаре, нарушил Правила дорожного движения, напротив дома № 105 допустил наезд на пешеходов В. и П., пересекавших проезжую часть по нерегулируемому пешеходному переходу. От полученных травм П. умер на месте происшествия, а здоровью В. причинён тяжкий вред. М. осуждён Прикубанским районным судом г. Краснодара за совершение преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 264 УК РФ к одному году шести месяцам лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении с лишением права управлять транспортным средством сроком на два года.

Преступные действия указанных лиц при управлении транспортным средством практически в большинстве случаев приводят к наступлению необратимых последствий, и если в описанных случаях может идти речь о легкомыслии, то в следующих двух фабулах, на наш взгляд, такой вывод просто не приемлем.

29 марта 2010 года около 17 часов 20 минут, управляя технически исправным автомобилем «ВАЗ-21093», двигаясь по улице в ст. Варениковской, Ш., находясь в состоянии алкогольного опьянения, нарушил Правила дорожного движения, не справился с управлением и допустил столкновение с припаркованной на обочине автомашиной КАМАЗ. От полученных в ДТП телесных повреждений пассажир автомобиля С. умер на месте происшествия. Ш. осуждён Крымским районным судом Краснодарского края за совершение преступления

средней тяжести, предусмотренное ч.4 ст. 264 УК РФ к трём годам лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении с лишением права управлять транспортным средством сроком на три года.

Аналогичный случай произошёл 4 марта 2010 года в ст. Павловской Краснодарского края. Ч., находясь в состоянии алкогольного опьянения, управлял автомобилем ВАЗ-21093, пытаясь найти зазвонивший мобильный телефон, отвлёкся от управления автомобилем, частично выехал на обочину, где допустил наезд на движущегося в попутном направлении пешехода Д., катившую справа от себя велосипед. В результате полученных в ДТП телесных повреждений Д. умерла. Ч. осуждён Павловский районным судом Краснодарского края за совершение преступления средней тяжести, предусмотренного ч. 4 ст. 264 УК РФ, к двум годам лишения свободы с отбыванием наказания в колонии-поселении с лишением права управлять транспортным средством один год и шесть месяцев.

Действия данных лиц, совершённые, как признано судом, по неосторожности, повлекли за собой причинение смерти. Но о какой неосторожности в данных случаях можно вести речь, если они умышленно сели за руль транспортного средства в состоянии алкогольного опьянения, и могли, даже более, должны были предполагать наступление определённых общественно опасных последствий своих действий. Ни на какие конкретные обстоятельства, которые способны предотвратить наступление вредных последствий, они рассчитывать не могли в силу объективного отсутствия таких обстоятельств. Они намеренно нарушили закон, за что должны понести соответствующее наказание. Но фактически они получили минимальные сроки, и что не менее важно - лишены права управлять транспортным средством на достаточно короткие промежутки времени. Что помешает им, отбыв наказание, снова совершить данное преступление? И где гарантии, что от действий этих лиц в дальнейшем не погибнут ни в чём не повинные люди?

Ознакомившись с делами из практики судов можно сделать вывод, что назначаемые судом наказания не являются объективными вследствие несоответствия подлинному уровню общественной опасности содеянного. Данная статья Уголовного кодекса нуждается в определённой корректировке и дополнении. Соответствующие преступления должны быть переведены из категории средней тяжести в тяжкие. Уголовная ответственность за них должна быть ужесточена.

Литература:

1. О безопасности дорожного движения: федеральный закон от 10.12. 1995 г. № 196-ФЗ (с послед. изм. и доп.) // Российская газета. 1995. 26 дек.; СПС «Консультант Плюс».

2. О судебной практике по делам о преступлениях, связанных с нарушением правил дорожного движения и эксплуатации транспортных средств, а также с их неправомерным завладением без цели хищения: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.12.2008г. № 25 // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. № 2.

ОБЪЕКТИВНЫЕ ПРИЗНАКИ ОСОБОЙ ЖЕСТОКОСТИ ПРИ УБИЙСТВЕ

(П. «Д» Ч. 2 СТ. 105 УК РФ)

Практика применения п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ существенно осложнена неопределенным, оценочным характером понятия особой жестокости.

Согласно толковому словарю Д.Н. Ущакова жестокость раскрывается через понятие «жестокий» как крайне суровый и грубый, беспощадный, бессердечный, безжалостный (1).

Но в законе говорится не просто о жестокости, а об особой жестокости. Таким образом, необходимым критерием для квалификации по данной статье будет проявление крайней, высочайшей степени безжалостности и беспощадности при совершении убийства.

При трактовке оценочного понятия помимо индивидуального правосознания субъекта этого процесса необходимо руководствоваться некоторым стандартом. В правоприменительной деятельности такая роль отводится самой судебной практике, а в большей степени – руководящим разъяснениям Верховного Суда Российской Федерации. Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам об убийстве» особая жестокость связывается как со способом убийства, так и с другими обстоятельствами, свидетельствующими о проявлении виновным особой жестокости (2).

Наиболее полным будет определение особой жестокости как «сопровождающее или следующее за насильственным преступлением, не обязательное для его совершения и наступления обычных для него последствий, умышленное действие (или бездействие), состоящее в причинении потерпевшему или его близким дополнительного, как правило, тяжелого, физического или психического страдания» (3).

О проявлении виновным особой жестокости свидетельствуют, прежде всего, внешние (объективные) данные.

А.Н. Попов к объективным признакам особой жестокости при убийстве относит:

- способ убийства, приводящий к тому, что потерпевший испытывает длительные, сильные физические боли и страдания;
- обстановку убийства, свидетельствующую о причинении потерпевшему или его близким особых нравственных страданий;
- иные объективные обстоятельства, свидетельствующие о проявлении виновным особой жестокости при совершении убийства (4).

Способ в уголовном праве определяется как те приемы и методы, которые использовал преступник для совершения преступления. Закон не называет критерии способа убийства, исходя из которых содеянное следует признавать совершенным с особой жестокостью.

Различные авторы в качестве способов убийства, которые, по их мнению, всегда должны признаваться особо мучительными для потерпевшего, называют следующие способы: 1) убийство потерпевшего путем его сожжения; 2) приме-

нение для лишения жизни электротока, так как такие действия сопряжены с причинением особых мучений; 3) применение пыток и истязаний для лишения жизни; 4) нанесение жертве в течение длительного времени ударов ногами и руками в жизненно важные части организма и голову, в результате чего потерпевший испытывает особые страдания.

Правильной точкой зрения следует считать такую, при которой убийство признается совершенным с особой жестокостью на основании выбранного виновным способа причинения потерпевшему смерти в тех случаях, когда потерпевшему причинялись сильные и длительные страдания, находящиеся за рамками убийства. «Излишние» страдания потерпевшего могут быть целью действий виновного лица или побочным результатом его действий. Они могут выражаться в длительности процесса лишения жизни; нанесении большого количества телесных повреждений; причинении повреждений, которые объективно были направлены или реально причиняли сильные, длительные боли и страдания; применении орудий или средств, которые объективно не могут привести к немедленной смерти потерпевшего и т.д.

Большое количество споров в юридической литературе вызывает вопрос об отнесении множественности ранений к признакам особо жестокого способа убийства.

Представляется, что один лишь факт причинения множественных повреждений не может служить основанием для квалификации преступления как совершенного с особой жестокостью. Необходимо доказать, что виновный действовал с умыслом, направленным на причинение потерпевшему особых (дополнительных) страданий в процессе убийства.

Так, Краснодарским краевым судом по п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ были осуждены Шлюшенко А.В. и Диговцов С.В., желая лишить жизни несовершеннолетнего Докучаева П.М., действуя с особой жестокостью, заведомо зная, что от их действий может наступить смерть, и желая этого, причинив особые мучения и страдания, нанесли потерпевшему в течении длительного промежутка времени большое количество ударов руками и ногами по лицу и телу, а также большое количество ударов остатками разбитой бутылки и кирпичом. Наносили оба, как Шлюшенко, так и Диговцов по голове и другим частям тела, при этом потерпевший был живым, постоянно просил их его не убивать, сопротивления оказать никакого не мог. Однако, Шлюшенко и Диговцов, с целью доведения своего преступного умысла до конца, принесли вдвоем бетонную плиту, закрывающую люк, и с высоты более метра начали бросать на тело потерпевшего. В результате последних их действий наступила смерть потерпевшего на месте.

Обстановка совершения преступления оказывает непосредственное влияние на признание того, что убийство совершено с особой жестокостью, она может свидетельствовать о причинении потерпевшему и (или) его близким особых нравственных страданий при совершении преступлений, а также о проявлении виновным особой жестокости.

Обстоятельства, свидетельствующие о совершении убийства с особой жестокостью с учетом обстановки преступления, можно условно разделить на относящиеся к потерпевшему и к его близким (5).

Творчество молодых

Сильные и продолжительные психические страдания потерпевшего, осознанно причиненные ему действиями виновного лица, непосредственно свидетельствуют о наличии особой жестокости. В своем постановлении Пленум Верховного суда РФ признает наличие особой жестокости виновного в том случае, когда перед лишением жизни или в процессе убийства совершалось глумление (злое и оскорбительное издевательство) над жертвой (6).

Особая жестокость может проявляться в причинении потерпевшему особых психических страданий, вызываемых близостью смерти (например, если потерпевшего перед лишением жизни заставляют рыть себе могилу или иным способом глумятся над ним).

Обстановка преступления может характеризоваться тем, что убийство одного потерпевшего совершается на глазах другого.

К. Сандреев и И. Мухамедзянов считают, что к числу убийств с особой жестокостью следует отнести и убийства в присутствии следующей жертвы, при условии, если виновный сознавал, что второй потерпевший понимал характер его последующих действий и их направленность (7). Преступный умысел виновного должен быть направлен непосредственно на причинение своим жертвам психических страданий фактом поочередного лишения их жизни.

В Постановлении пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам об убийстве» отмечается, что особая жестокость может выражаться в присутствии близких потерпевшему лиц, когда виновный сознавал, что своими действиями причиняет им особые страдания.

Понятие «близких» раскрывается в этом же Постановлении Пленума Верховного Суда РФ. Близкими потерпевшему лицами, наряду с близкими родственниками, могут относиться лица, состоящие с ним в родстве, свойстве (родственники супруга), а также лица, жизнь, здоровье и благополучие которых заведомо для виновного дороги потерпевшему в силу сложившихся личных отношений (8).

Особые страдания близких при убийстве потерпевшего заключаются в самом факте того, что они стали свидетелями смерти родного им человека. Осознание невозвратимости потери родного человека делает эти страдания особенно сильными.

Квалификация действий виновного лица как убийства с особой жестокостью в данном случае будет возможна, если он: 1) знал о том, что близкие потерпевшему лица присутствуют на месте происшествия; 2) знал, что они сознают характер происходящего и испытывают или могут от этого испытывать сильные душевные муки и страдания; 3) желал причинить им особые страдания самим фактом убийства потерпевшего на их глазах или безразлично относился к возможным страданиям близких потерпевшему лиц, или сознательно их допускал.

Иными обстоятельствами, свидетельствующим о проявлении виновным особой жестокости при совершении убийства, будет выступать характер содеянного, выражающийся во всей совокупности обстоятельств преступления – его предумышленность, способ совершения, характер жертвы, мотив преставления и др.

Субъективный компонент при анализе оценочных категорий создает целый ряд проблем. Они связаны, прежде всего, с наличием большого количества

различных толкований, возможностью свободной оценки фактов с учетом индивидуальных особенностей.

Подобное положение дел следует считать совершенно недопустимым, так как закрепление в законе уголовно-правовых норм должно обеспечивать единообразное их применение.

Расхождение в понимании оценочных признаков ведет к спорам при принятии решений по уголовным делам. А поскольку убийство, совершенное с особой жестокостью, относится к особо тяжким преступлениям, то цена ошибки при квалификации данного деяния будет слишком высока.

Литература:

1. Ушаков Д.Н. Большой толковый словарь современного русского языка. М.: «Альт-Принт», 2005. С. 218.
2. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 3.
3. Закалюк А.П., Жарый В.Д., Ковальский В.С. и др. Преступления, совершаемые с особой жестокостью (научный обзор результатов исследования). Киев, 1989. С. 8.
4. Попов А.Н. Убийства при отягчающих обстоятельствах. СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2003. С. 392.
5. Попов А.Н. Указ.соч. С. 413.
6. Бюллетень Верховного суда РФ. 1999. № 3.
7. Сандреев К., Мухамедзянов И.О квалификации умышленных убийств, совершенных с особой жестокостью // Социалистическая законность. 1981. № 10. С. 53.
8. Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. № 3.

А. ГУЧЕТЛЬ

н.р. Л.И. САВЧЕНКО

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СФЕРЕ КОМПЬЮТЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Глобальная компьютеризация современного общества, затрагивающая практически все стороны деятельности людей, предприятий и организаций, государства породила новую сферу общественных отношений, которая, к сожалению, нередко становится объектом противоправных действий. В большинстве стран Европы и Америки компьютерная преступность дает доходы, сравнимые с доходами, получаемыми от незаконного оборота наркотиков и оружия. Последствия неправомерного использования информации могут быть самыми разнообразными: это не только нарушение неприкосновенности интеллектуальной собственности, но и разглашение сведений о частной жизни граждан, имущественный ущерб в виде прямых убытков и неполученных доходов, потеря репутации фирмы, различные виды нарушений нормальной деятельности предприятия, отрасли и т.д. Следует отметить, что хищение информации почти всегда связано с потерей материальных и финансовых ценностей. Каждый сбой работы компьютерной сети это не только моральный ущерб для работников предприятий и сетевых администраторов. По мере развития технологий электронных платежей, «безбумажного» документооборота и других, серьёзный сбой локальных сетей может просто парализовать работу целых корпораций и банков, что приводит к ощутимым материальным потерям. Не случайно, что

Творчество молодых

защита данных в компьютерных сетях становится одной из самых острых проблем в современной информатике.

Всё чаще встречаются такие понятия, как крэкер, киберпреступность, кибертерроризм. Начнём с раскрытия данных понятий.

Крэкер – это тип компьютерного взломщика:

1. Человек, взламывающий системы защит (в частности защиты программного обеспечения);
2. Человек, занимающийся созданием или доработкой крэков (крэк (от англ. crack – взломать) способ, похожий на «загрузчик», но модификация производится статически в файлах программы);
3. Человек, взламывающий компьютерные игры, электронные ящики, ICQ.

Киберпреступность подразумевает преступление, которое может совершаться с помощью компьютерной системы или сети, в рамках компьютерной системы или сети или против компьютерной системы или сети.

Таким образом, к киберпреступлениям может быть отнесено любое преступление, совершенное в электронной среде. Преступление, совершенное в киберпространстве, – это виновное противоправное вмешательство в работу компьютеров, компьютерных программ, компьютерных сетей, несанкционированная модификация компьютерных данных, а также иные противоправные общественно опасные действия, совершенные с помощью или посредством компьютеров, компьютерных сетей и программ. Термин кибертерроризм был определён агентом ФБР М. Поллитом как преднамеренные политически мотивированные атаки на информационные, компьютерные системы, компьютерные программы и данные, выраженные в применении насилия по отношению к гражданским целям со стороны субнациональных групп или тайных агентов (5). Для правового регулирования преступлений в данной сфере в Уголовном Кодексе Российской Федерации предусмотрена Глава 28, которая состоит из трёх статей (272-274) (2). Исходя из содержания данной главы, можно определить следующие виды компьютерных преступлений:

- неправомерный доступ к компьютерной информации;
- создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ;
- нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети.

Чтобы бороться с преступлениями в сфере информационных технологий в МВД РФ существует такое подразделение как БСТМ. Бюро специальных технических мероприятий – секретное подразделение МВД России, одним из направлений деятельности которого является борьба с преступлениями в сфере компьютерных технологий. Региональные подразделения БСТМ действуют во всех субъектах России. К сфере компетенции БСТМ относится борьба с незаконным распространением радиоэлектронных и специальных технических средств, мошенничеством в области электронных платежей, детской порнографией в Интернете. В состав БСТМ входит управление «К», расследующее преступления в сфере информационных технологий, а также незаконный оборотом радиоэлектронных средств и специальных технических средств(4). Является

структурным подразделением службы криминальной Полиции МВД субъектов Российской Федерации.

Основные направления деятельности:

- борьба с распространением порнографии посредством сети Интернет и компакт-дисков (ст. 242 УК РФ);
- борьба с нарушением авторских и смежных прав (ст. 146 УК РФ, ст. 7.12 КоАП РФ) (3);
- выявление незаконного проникновения в компьютерную сеть (ст. 272 УК РФ);
- борьба с распространителями вредоносных программ (ст. 273 УК РФ);
- выявление нарушений правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274 УК РФ);
- выявление использования подложных банковских карт (ст. 159 УК РФ);
- выявление незаконного подключения к телефонным линиям (ст. 165 УК РФ, ст. 13.2 КоАП РФ);
- борьба с незаконным оборотом радиоэлектронных (РЭС) и специальных технических средств (СТС) (ст. 138 УК РФ, ст. 171 УК РФ, ст. 14.1, 14.42 КоАП РФ);

Но этого, на взгляд автора, недостаточно, для пресечения всех нарушений в сфере информационных ресурсов. Опытные правонарушители, которые уже имеют некоторый багаж знаний по рассматриваемым преступлениям, с лёгкостью находят «лазейки» в вышеуказанных нормативно-правовых актах и, как правило, их действия квалифицируются по другим статьям. По моему мнению это связано с недоработкой терминов. Преступления в сфере компьютерной информации, особенно взлом удаленных компьютеров, являются практически идеальной возможностью для преступников совершать свои деяния без наказания. Для их совершения необходим только персональный компьютер, выход в Интернет и наличие специальных навыков. К тому же доказать такие преступления очень трудно.

Кроме того, парадоксальность рассматриваемых преступлений состоит в том, что трудно найти какой-то другой вид преступлений, после совершения которого, его жертва не всегда заинтересована в поимке преступника, а сам преступник, будучи арестован, никак не утаивает совершённые им противозаконные деяния от сотрудников правоохранительных органов. Это можно объяснить:

- во-первых, потерпевшая сторона не всегда стремится афишировать факт взлома ее базы данных, поскольку это может вызвать негативную реакцию у клиентов, которые будут обеспокоены отсутствием хорошей системы защиты получаемой и обрабатываемой информации;
- во-вторых, преступник, даже получив максимальный срок лишения свободы, чаще всего условный, приобретает широкую известность в деловых и криминальных кругах, что позволяет ему с выгодой использовать приобретенные знания и умения.

Вместе с тем одной из основных проблем является отсутствие разработанных методик по проведению компьютерных экспертиз, а также нехватка высококвалифицированных специалистов. Без грамотного экспертного заключе-

Творчество молодых

ния привлечение лица к уголовной ответственности, даже при наличии признаков состава преступления, становится проблематичным.

Также ведётся активная деятельность по пресечению данного вида преступлений в странах СНГ. В рамках этой деятельности 1 июня 2008 года было заключено Соглашение о сотрудничестве государств - участников СНГ в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (1). Сотрудничество сторон в рамках Соглашения осуществляется в следующих формах:

а) обмена информацией, в том числе:

- о готовящихся или совершенных преступлениях в сфере компьютерной информации и причастных к ним физических и юридических лицах;

- о формах и методах предупреждения, выявления, пресечения, раскрытия и расследования преступлений в сфере компьютерной информации;

- о способах совершения преступлений в рассматриваемой сфере;

- о национальном законодательстве и международных договорах, регулирующих вопросы предупреждения, выявления, пресечения, раскрытия и расследования преступлений в сфере компьютерной информации, участниками которых являются Стороны;

б) исполнение запросов о проведении оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий;

в) планирование и проведение скоординированных мероприятий и операции по предупреждению, выявлению, пресечению, раскрытию и расследованию преступлений в сфере компьютерной информации;

г) оказание содействия в подготовке и повышении квалификации кадров, (стажировка специалистов, организация конференций, семинаров и учебных курсов);

д) создание информационных систем, обеспечивающих выполнение задач по предупреждению, выявлению, пресечению, раскрытию и расследованию преступлений в сфере компьютерной информации;

е) проведение совместных научных исследований по представляющим взаимный интерес проблемам борьбы с преступлениями в сфере компьютерной информации;

ж) обмен нормативными актами, научно-технической литературой по борьбе с указанными преступлениями.

Взаимодействие в рамках Соглашения осуществляется на основании запросов компетентных органов Сторон. Информация может предоставляться другой Стороне без запроса, если имеются основания полагать, что она представляет интерес для этой Стороны. Компетентные органы Сторон определяют порядок сотрудничества и перечень уполномоченных на его осуществление лиц, о которых уведомляют друг друга. Однако в исполнении запроса может быть отказано (полностью или частично), если запрашиваемая Сторона полагает, что его исполнение противоречит ее национальному законодательству.

Нельзя забывать и о мировом масштабе компьютерных преступлений. В такой ситуации преступники находятся в одной стране, а потерпевшие в другой. Поэтому немаловажным является международное сотрудничество по данной проблеме. Важную роль в регулировании международной деятельности в

данной сфере играет подписанная странами Совета Европы 23 ноября 2001 года Конвенция о преступности в сфере компьютерной информации.

Среди всех вышеизложенных проблем можно выделить, на мой взгляд, основные четыре:

- незначительные сроки наказания и небольшие суммы штрафов, что повышает уровень заинтересованности преступниками данным видом правонарушений;
- нехватка квалифицированных специалистов в правоохранительных органах;
- недооценка государством значимости правового регулирования преступлений в данной сфере;
- слабая взаимосвязь законодательной власти с исполнительной.

Литература:

1. Соглашения о сотрудничестве государств - участников Содружества Независимых Государств в борьбе с преступлениями в сфере компьютерной информации (Минск, 1 июня 2001).
2. Уголовный кодекс РФ: Федеральный закон от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (с изм. от 21.07.2011 г.) // СПС Гарант. 2012.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30.12.2001 г. № 195-ФЗ (с изм. от 21.07.2011 г.) // СПС Гарант. 2012.
4. О подразделениях криминальной милиции: Постановление Правительства РФ от 07.12. 2000 г. № 925 (с изм. от 14.02.2009 г.) // СПС Гарант. 2012.
5. Лопатина Т. Противодействие преступлениям в сфере компьютерной информации // Законность. 2006. № 6.

А. ДЖАРИМ
н.р. Т.М. ЧАПУРКО

**ПРЕСТУПНОСТЬ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ И
СОВРЕМЕННОЕ РАЗВИТИЕ ОБЩЕСТВА В РОССИИ**

Обратимся к рассмотрению проблемы современности - преступности несовершеннолетних. Преступлением признается предусмотренное уголовным законом конкретное общественно опасное деяние (действие или бездействие), посягающее на общественное или государственное устройство РФ, ее политическую и экономическую систему, государственную, общественную и частную собственность, личность, политические, трудовые, имущественные и другие права и свободы граждан, а равно иное виновно совершенное общественно опасное деяние, предусмотренное уголовным законом. Важно отметить, что к преступлениям относятся только деяния, предусмотренные уголовным законом. Деяние, не указанное в законе, к разряду преступлений не относится и может считаться дисциплинарным, административным или аморальным проступком.

Общественная опасность является критерием, который определяет деяние как преступление, то есть причинение значительного ущерба (вреда) существующим общественным отношениям или содержащее в себе реальную угрозу причинения такого ущерба этим отношениям должно расцениваться как преступление.

Творчество молодых

В настоящее время общество оказалось перед фактом, когда преступность несовершеннолетних катастрофически быстро растет, и вместе с этим коренным образом меняется ее структура и характер. Важно вникнуть в суть этого феномена и понять, почему так все происходит. Не только потому, что с развалом СССР, кризисом общества и государственности распалась ранее существовавшая система профилактики, и не только в связи с действием ряда социально-негативных факторов, на что указывали и указывают криминологи, но и потому, что мы не знаем проблем современной подростковой преступности (1).

Судим о ней поверхностно на основе лишь ярко бросающихся в глаза признаков. При этом ни педагоги, ни практические психологи, ни работники правоохранительных органов психологически не готовы к ее быстрым изменениям. Отсюда – серьезные упущения в профилактической работе. Поэтому постараемся рассмотреть основные характеристики и проявления подростково-юношеской преступности.

Обычно уровень преступности сопоставляют с динамикой населения несовершеннолетнего возраста, так как есть такая закономерность, когда рост преступности соответствует приросту или уменьшению населения подросткового возраста. Сейчас же прирост преступности среди подростков и юношей значительно опережает рост подростково-юношеской популяции: так преступность несовершеннолетних за 10 лет выросла почти в два раза. Вместе с тем, подростково-юношеское население уменьшилось на 15-20%. И это по данным нашей несовершенной и щадящей статистики. Фактически же получить точные данные трудно, поскольку в подростково-юношеской преступности высок уровень латентности. Причины этому различны, но весьма часто – это неверие в возможности полиции установить преступника и привлечь его к уголовной ответственности, а также выбор наименьшего зла («по следствию и судам затаскают»).

В России каждый год фиксируется более 300 тысяч преступлений несовершеннолетних. Треть совершают дети в возрасте до 14 лет (2).

Сегодня в среднем по стране каждое десятое преступление совершается несовершеннолетним. По некоторым регионам – каждое четвертое. Вместе с этим в последние годы отмечается значительный рост девиантных проявлений среди детей до 14 лет. Имеют место случаи, когда 11-12-летние дети имеют большой опыт карманных краж, крадут из автомобилей, угоняют велосипеды. Зачастую такие дети промышляют «обуванием» на вокзалах других детей - окружают их и отбирают деньги. Как правило, такие дети растут в неблагополучных семьях, где один из родителей, а иногда и оба лишены родительских прав. Проблемы в семьях, плохие отношения с отчимом, бедность выталкивают детей на улицу. Кто-то из них сдает бутылки и продает газеты, кто-то занимается воровством. Многие малолетние воришки попадают несколько раз, но после возвращения домой они вновь принимаются за свой промысел. Случаи, когда дети в 13 лет никогда не учились в школе, не умеют читать и писать, встречаются достаточно часто. Обычно 13-14-летние дети заканчивают 5-6 классов и больше учиться не хотят. Распространенным явлением среди этих детей является токсикомания (3).

В настоящее время в Государственной Думе работают над законопроектом о снижении возраста привлечения к уголовной ответственности. В число преступлений, за которые предполагается судить с 12 лет, войдут убийство, похищение человека, захват заложника, изнасилование. Официальная статистика утверждает: преступность среди несовершеннолетних снижается, но пропорционально растет жестокость их преступлений. Детская жестокость опасна для окружающих и для самой подростковой среды (4).

Что скрывается за всем этим? То, что очень рано значительная часть подростково-юношеского населения попадает в преступный мир и приобщается к его страшным законам жизни. Отсюда наибольшая вероятность рецидива: чем раньше встанет человек на этот путь, тем быстрее достигает уровня особо опасного рецидивиста. Это – закономерность. Поэтому за последние 15 лет средний возраст особо опасного рецидивиста снизился на 4-5 лет (с 28-30 лет до 23-25 лет). Рецидивист опасен не только и не столько потенциальной возможностью совершения им нового преступления, сколько возможностью приобщения неустойчивых подростков и юношей к преступному образу жизни (5). Он в одиночку не действует, а организует преступные группы, втягивая в них новичков, т.е. начинает криминализировать подростково-юношеское население, породить первичную преступность. Рецидивист становится учителем и наставником подростков в сфере преступной деятельности. Молодой рецидивист опасен и тем, что по возрасту (23-25 лет) он не далеко «ушел» от подростков и поэтому как личность он психологически им интересен. Значит, чем больше несовершеннолетних становится, на путь преступлений, тем больше опасность эскалации преступности, т.е. ее самопорождения, саморазвития по присущим ей законам. Известно, что истоки формирования криминогенных и криминальных групп несовершеннолетних находятся в семейном неблагополучии подростков, их неудовлетворительном положении в первичном учебном коллективе (классе, учебной группе), в нарушении принципа социальной справедливости в отношении отдельных учащихся, заформализованности работы с ними. Все это они стремятся компенсировать свободой на «улицах» в среде таких же отвергнутых и непонятых.

Именно потребность в общении (у подростков она особенна, обострена), потребность в самоутверждении, в реализации своих возможностей и способностей, в признании окружающих, поиск психологической и физической защиты от необоснованных притязаний окружающих, заставляет их объединяться в группы.

Подросток, совершивший преступление, имеет такие психологические свойства как: отсутствие сдержанности и агрессивность поведения, склонность к межличностным конфликтам, упрямство, неумение подчиняться, трудности социальной адаптации, сочетающиеся с мощным механизмом психологической защиты, - проекцией своих собственных проблем, чувств, эмоций на окружающих, склонность к асоциальному поведению и пренебрежение к морально-этическим нормам, обычаям, правилам, способность к стойкой реализации такой тенденции на фоне нарушенных социальных связей.

Нормативное поведение личности характеризуется рядом психологических особенностей и закономерностей (6). Оно развертывается в социально проблемной ситуации, включает процессы выработки и принятие нормативных

Творчество молодых

решений, ему присущи сложные сочетания сознательных и несознательных компонентов и уровней психической деятельности, и оно включает сложные психические операции и действия с нормами как условиями нормативной задачи и поведения. Личность характеризуется устойчивым типом нормативного поведения и нормативно-ценностной системы.

При формировании личности в нормальных условиях социализации правовые запреты принимаются к сведению и становятся привычными рамками поведения; постепенно складывается социальный стёреотип личности. В основе этого стереотипа лежит индивидуальное правонарушение, базирующееся на общественном правосознании. У человека формируется механизм социального саморегулирования, т.е. привычная готовность действовать в данной обстановке определенным образом.

Отклонения от норм сознания и поведения подростков – правонарушителей зависят от целого ряда причин, среди которых большое значение имеет влияние отрицательных факторов на формирование сознания личности. Исследование лиц, совершивших преступление, позволили выявить следующие закономерности:

- правосознание лица, совершившего преступление, как правило, по ряду аспектов не совпадает с существующим общественным правосознанием, противоречит правовым нормам;

- преступник отрицает конкретную правовую норму и группу норм, защищающих общественные отношения, на которые он посягнул;

- преступник принимает как правильную и справедливую действующую правовую норму, в соответствии с которой он был осужден, в ее абстрактном понимании, однако считает несправедливым (обычно, излишне суровым) в отношении себя.

Следовательно, при перевоспитании осужденных необходимо работать над восстановлением не правосознания вообще, а именно тех его аспектов, которые утрачены или отрицаются данной личностью.

Перед психологом, и психосоциальным работником, практикующим в учреждениях социальной изоляции, стоит серьезная задача индивидуального планирования диагностической и коррекционной работы с подростком – правонарушителем.

Психологическим содержанием подросткового периода (12-18 лет) является, по Э. Эриксону, кризис идентичности. Под идентичностью понимается определение себя как личности, как индивидуальности. Ее кризис наступает после распада детского Я, когда ребенок еще не отделяет себя от родителей в психологическом и социальном плане. Подросток начинает чувствовать, что в нем происходят некие изменения. Меняется тело, поскольку именно в этом возрасте начинается новый этап физического созревания. Он перестает ощущать себя ребенком, у него появляется масса вопросов, на которые он пока не знает ответов, ему все больше и больше хочется привлечь к себе внимание. Он становится очень чувствительным к мнениям и оценкам окружающих людей. Как правило, подросток в этом возрасте идентифицирует себя с тем человеком, который является носителем наиболее привлекательной модели поведения. Чело-

век ищет того, кто мог бы стать его «зеркалом», через которое он проверял бы свои поступки. Он выбирает себе кумира, а остальных взрослых ставит в зависимость от их отношения к своему выбору. Чаще всего «подростковый идеал» отличается эпатажным поведением, опровергающим нормы морали «старшего» поколения. Подросток делает из этого кумира «борца за справедливость». В этой ситуации больше всех страдают родители.

Когнитивное развитие подростков в этот период также претерпевает существенные изменения. Меняется уровень мышления, человек уже способен мыслить на высоком уровне сложности, формируется абстрактно-логическое мышление. В подростковом возрасте дети чувствуют свои появившиеся интеллектуальные возможности. С этими новыми возможностями связаны такие явления, как поиск ошибок у взрослых, выискивание редкой интересной информации, особенно если она противоречит общепринятым точкам зрения, и предъявление ее кому-либо из взрослых. В целом это можно охарактеризовать как проверку ранее выработанных решений и принятие новых, направленных на занятие собственной ниши в мире взрослых.

Тем не менее, для подросткового мышления характерны определенные особенности, накладывающие серьезный отпечаток не только на интеллектуальную, но и на поведенческую сферу. Во-первых, им свойственна склонность к крайним вариантам оценки фактов и событий - преувеличение или преуменьшение. Во-вторых, подростки стремятся к глобализации мышления и делают решительные и окончательные выводы из неполной, единичной информации. В-третьих, свои выводы они основывают на крайней степени максимализма, не различая нюансов. Для них существует только черное или белое. Это черно-белое мышление, максимализм являются яркой отличительной характеристикой подросткового возраста. Подросток ищет и стремится занять свое место в мире взрослых, как-то обозначить его и добиться признания своих прав на него.

Подростковый кризис – это кризис перехода в новую возрастную страту, который ведет к сильным культурным изменениям в окружении человека. Меняется даже тип ведущей деятельности – на смену учебной приходит трудовая.

Это все можно сравнить с современным развитием нашего общества, которое еще в своем становлении на начальном пути и главное, чтобы этот путь не оказался криминальным.

Литература:

1. Васильев В.Л. Юридическая психология. С.106-141.
2. Порог детской жестокости // Российская газета. 2012. 2 марта. С. 7.
3. Холостова, Е.И. Социальная работа с дезадаптивными детьми: учебное пособие. 2-е изд. М.: Издательско-торговая корпорация «Дашков и К», 2008. С 118-130.
4. Порог детской жестокости // Российская газета. 2012. 2 марта. С.7.
5. Пирожков. В.Ф. Психология подростковой преступности. М., 1998.
6. Рубинштейн СЛ. Принципы и пути развития психологии. М. 1959. С 19.

**СПЕЦИАЛЬНЫЕ ПРАВИЛА ОХРАНЫ ТРУДА НА ТЯЖЕЛЫХ,
ВРЕДНЫХ И ОПАСНЫХ РАБОТАХ.**

Современный уровень науки и техники не позволяет полностью устранить возможность вредного воздействия производства на человека, законодательством установлены специальные правила охраны труда, льготы и компенсации. В трудовом праве это воплощается в принципе равенства прав и возможностей работника. Этот принцип лежит в основе трудовой правосубъектности, которая одинакова для всех граждан не зависимо от возраста, пола, национальности, расы и других признаков. Равенство как принцип, способствующий единству трудового права, обеспечивается также общими основаниями возникновения, изменения и прекращения трудовых правоотношений.

Изучение и решение проблем, связанных с обеспечением здоровых и безопасных условий, в которых протекает труд человека - одна из наиболее важных задач в разработке новых технологий и систем производства. Изучение и выявление возможных причин производственных несчастных случаев, профессиональных заболеваний, аварий, взрывов, пожаров, и разработка мероприятий и требований, направленных на устранение этих причин позволяют создать безопасные и благоприятные условия для труда человека. Комфортные и безопасные условия труда - один из основных факторов влияющих на производительность и безопасность труда, здоровье работников. Конституция Российской Федерации в качестве одного из основных прав граждан закрепила право на охрану здоровья. Естественным производным из этого является и право работника на здоровые и безопасные условия труда, которые так же в качестве отдельного принципа и в форме субъективного права закреплены в Конституции.

На основании выше изложенного можно перечислить специальные правила предоставляемые работником в связи с тяжелыми, вредными и опасными работами:

- медицинский осмотр некоторых категорий работников (некоторые тяжёлые, вредные работы, связанные с движением транспорта, подземных работ, допускаются только лица обладающие необходимым для этого состоянием здоровья, подтвержденным медицинским заключением. Граждане работающие в условиях повышенной опасности, проходят обязательное психиатрическое освидетельствование. В соответствии с постановлением Правительства РФ на 27 октября 2003г. № 640 перечни вредных и опасных производственных факторов и работ, при выполнении которых проводятся предварительные и периодические медицинские осмотры, а так же порядок их проведения утверждены приказом Министрство здравоохранения и социального развития РФ от 16 мая 2005г. №6).

- Обеспечение работников средствами индивидуальной защиты, смывающими и обезвреживающими средствами, таковыми являются: технические средства, используемые для предотвращения или уменьшения воздействия на работников вредных или опасных производственных факторов, так же для защиты от загрязнения, сертифицированные средства индивидуальной защиты по

установленным нормам (спецодежда, спецобувь, изолирующие костюмы) утверждены постановлениями Министерством труда РФ, Бюллетень Министерства РФ 1999г.

- Выдача молока лечебно-профилактического питания. Постановлением Правительства РФ от 13 марта 2008г. предусмотрено, что Минздравсоцразвития РФ от 30 декабря 2008 утвердил нормы и условия, порядок осуществления компенсационных выплат, так же перечни работ с вредными и особо вредными условиями труда, правила бесплатны выдачи лечебно-профилактического питания.

- Ограничения веса груза при его подъеме, переноске и перемещении. На погрузочно-разгрузочных работах установлены предельные нормы подъема, переноски и передвижении тяжести.

Между тем следует отметить гарантии, льготы и компенсации работникам занятым на тяжёлых и вредных работах: оплата труда работников производится в повышенном размере; установлено сокращенное продолжительность рабочего времени; предоставляется дополнительный отпуск, специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время. Дополнительные компенсации и льготы с учётом специфики условий труда на конкретном предприятии могут определяться коллективным договором или соглашением.

Все производственные помещения, оборудование, технологические процессы должны отвечать требованиям обеспечения здоровых и безопасных условий труда. Требования к производственному оборудованию, равно как и к его размещению и организации рабочих мест, а также требования безопасности, предъявляемые к организации производственных процессов и направленные на предупреждение производственного травматизма, закрепляются в правилах по технике безопасности. Перечень допускаемых стандартами (санитарными нормами) уровней концентрации и других параметров, опасных и вредных производственных факторов, свойственных производственным процессами, содержит нормы производственной санитарии, предотвращающие возникновение профессиональных заболеваний работников. Требования, содержащиеся в правилах и касающиеся техники безопасности и производственной санитарии, должны выполняться при строительстве предприятий, начиная со стадии проектирования, при конструировании и изготовлении оборудования, станков, машин. Ни одно предприятие, цех, участок, производство не могут быть приняты и введены в эксплуатацию, если на них не обеспечены здоровые и безопасные условия труда.

В заключении хотелось бы сделать вывод, что вопрос охраны труда является одним из важнейших на современном этапе жизни нашего общества, в период когда работодатели ставят для себя основной задачей как можно

быстрее и с минимальным вложением средств извлечь наибольшее количество прибыли, и пользуясь возникшим в последнее время у нас в стране дефицитом рабочих мест, когда наши граждане готовы за мизерную оплату выполнять самую грязную работу мало внимания уделяют, а порой и вообще игнорируют требования безопасности труда.

Увеличение количества профессиональных заболеваний, несчастных случаев на производстве, приводящих к травмам а иногда и к гибели людей, всё это заставляет задуматься о совершенстве нашего законодательства в области

Творчество молодых

охраны труда, и думается, что нашим законодательным, исполнительным и судебным органам государственной власти предстоит ещё много работы в этом направлении.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации принятая на всенародном референдуме 12 декабря 1993г.
2. Трудовой Кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой 21 декабря 2001г.
3. О нормах подъема и перемещения тяжестей женщинами вручную: постановление Министерства труда РФ от 08.12.1997 г. №111.
4. Трудовое право / под ред. О.В. Смирнова и И.О. Смигиревой: 4-е изд. М., 2011.
5. КонсультантПлюс: www.consultant.ru
6. Трудовое право / под ред. А.Я. Рыженкова: 3-е издание Москва ЮРАЙТ, 2011.

Л.ЗЮРИНА
н.р. И.В. АНАНЕНКО

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА ФЕДЕРАЛЬНЫМИ СУДАМИ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

В Российской Федерации действуют федеральные суды, конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации, составляющие судебную систему Российской Федерации.

Проблема права на судебную защиту имеет, несомненно, практическое значение и не теряет своей актуальности и по настоящий день. Несмотря на конституционное закрепление права каждого на судебную защиту его нарушенных прав и охраняемых законом интересов, в реальности существуют ограничения этого правомочия.

Понятие федеральных судов общей юрисдикции в современном российском законодательстве впервые появился после принятия 12 декабря 1993 года Конституции Российской Федерации.

К федеральным судам общей юрисдикции относятся:

1. Конституционный Суд Российской Федерации – самостоятельно и независимо осуществляет судебную власть посредством конституционного судопроизводства и является судебным органом конституционного контроля.

Впервые в России создан в 1991 г. в целях защиты основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции на всей территории РФ (1). Деятельность, полномочия и порядок образования Конституционного Суда РФ определяются Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом «О Конституционном суде Российской Федерации».

Правом на обращение в Конституционный Суд Российской Федерации с индивидуальной или коллективной жалобой на нарушение конституционных прав и свобод обладают граждане, чьи права и свободы нарушаются законом, применённым в конкретном деле, и объединения граждан, а также иные органы и лица, указанные в федеральном законе.

К жалобе обязательно прилагается копия официального документа, подтверждающего применение обжалуемого закона при разрешении конкретного дела.

Жалоба на нарушение законом конституционных прав и свобод допустима, если:

- 1) закон затрагивает конституционные права и свободы граждан;
- 2) закон применен в конкретном деле, рассмотрение которого завершено в суде (2).

2. Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды.

Районный суд – основное звено общих судов.

Граждане вправе обращаться за защитой нарушенных прав в районные суды в качестве суда первой инстанции гражданские дела, подведомственные судам, за исключением дел, отнесенных к полномочиям мировых судов. Например, дела «О признании права собственности», «Об установлении факта имеющего юридическое значение», «О признании прекратившим права пользования жилым помещением» др.

Судьи районных судов имеют право:

- требовать от граждан исполнения распоряжений, связанных с осуществлением правосудия;
- вносить представления в государственные органы и должностным лицам об устранении нарушений закона;
- запрашивать информацию от государственных органов, научных центров и информационных учреждений (например, если спор касается незаконного захвата части земельного участка, судья может запросить межевые дела у кадастровой палаты).

Обязанности судей:

- точно исполнять требования законодательства;
- обеспечивать охрану прав граждан, их чести и достоинства;
- быть справедливым и гуманным;
- изучать и обобщать судебную практику;
- повышать уровень знаний.

Делопроизводство в суде заключается в ведении журналов и нарядов установленных форм, в которых регистрируют движение дел и другой документации в суде. Ответственность за делопроизводство возложена на заведующего канцелярией (3).

Гражданские дела, подсудные верховному суду республики, краевому, областному суду, суду города федерального значения, суду автономной области и суду автономного округа в качестве суда первой инстанции дела:

- 1) связанные с государственной тайной;
- 2) об оспаривании нормативных правовых актов органов государственной власти субъектов Российской Федерации, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;
- 3) о приостановлении деятельности или ликвидации регионального отделения либо иного структурного подразделения политической партии, межрегиональных и региональных общественных объединений; о ликвидации мест-

Творчество молодых

ных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о запрете деятельности не являющихся юридическими лицами межрегиональных и региональных общественных объединений и местных религиозных организаций, централизованных религиозных организаций, состоящих из местных религиозных организаций, находящихся в пределах одного субъекта Российской Федерации; о приостановлении или прекращении деятельности средств массовой информации, распространяемых преимущественно на территории одного субъекта Российской Федерации;

4) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) избирательных комиссий субъектов Российской Федерации (независимо от уровня выборов, референдума), окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

5) о расформировании избирательных комиссий субъектов Российской Федерации, окружных избирательных комиссий по выборам в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации;

6) о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок по делам, подсудным мировым судьям, районным судам (4).

Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции, осуществляет судебный надзор за их деятельностью.

Судьи Верховного Суда РФ назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ.

В функции Верховный Суд РФ входит:

- рассмотрение по существу (по первой инстанции) наиболее сложных и ответственных гражданских и уголовных дел, которые отнесены к ведению судов общей юрисдикции;

- осуществление надзора за нижестоящими судами, выявление и исправление допускаемых ошибок;

- дача разъяснений по вопросам судебной практики;

- обладает правом законодательной инициативы.

Верховный Суд Российской Федерации рассматривает в качестве суда первой инстанции гражданские дела:

1) об оспаривании ненормативных правовых актов Президента Российской Федерации, ненормативных правовых актов палат Федерального Собрания, ненормативных правовых актов Правительства Российской Федерации;

2) об оспаривании нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, нормативных правовых актов Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов иных федеральных органов государственной власти, затрагивающих права, свободы и законные интересы граждан и организаций;

3) об оспаривании постановлений о приостановлении или прекращении полномочий судей либо о приостановлении или прекращении их отставки (за исключением случаев прекращения полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков);

4) о приостановлении деятельности или ликвидации политических партий, общероссийских и международных общественных объединений, о ликвидации централизованных религиозных организаций, имеющих местные религиозные организации на территориях двух и более субъектов Российской Федерации;

5) об оспаривании решений (уклонения от принятия решений) Центральной избирательной комиссии Российской Федерации (независимо от уровня выборов, референдума), за исключением решений, оставляющих в силе решения нижестоящих избирательных комиссий, комиссий референдума;

6) по разрешению споров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, между органами государственной власти субъектов Российской Федерации, переданных на рассмотрение в Верховный Суд Российской Федерации Президентом Российской Федерации;

7) о расформировании Центральной избирательной комиссии Российской Федерации.

8) о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок по делам, подсудным федеральным судам, за исключением районных судов, гарнизонных военных судов.

Рассмотрение дел в Верховном Суде РФ проводится по общим правилам гражданского и уголовного судопроизводства.

3. Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации (5).

Суды рассматривают и разрешают иски с участием граждан, организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов, по спорам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых, жилищных, экологических и иных правоотношений.

Судебные процедуры, как указывал Конституционный Суд, должны гарантировать приоритет прав и свобод человека и гражданина, не допуская предпочтения им даже самых важных общественных, ведомственных или личных интересов.

Литература:

1. Данилов Е. П. Справочник адвоката: консультации, защиты в суде, образцы документов. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2010. С. 620.

2. Данилов Е. П. Справочник адвоката: консультации, защиты в суде, образцы документов. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2010. С. 621.

3. Хованская А. В. Суды в динамичной правовой системе: потенциал самоуправления общества // Правоведение. 2004. № 1.

4. Данилов Е. П. Справочник адвоката: консультации, защиты в суде, образцы документов. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2010. С. 544.

5. Данилов Е. П. Справочник адвоката: консультации, защиты в суде, образцы документов. 4-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2010. С. 568.

К. ИВАНОВА

н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

**ПЕРЕСМОТР РЕШЕНИЙ, ПОСТАНОВЛЕНИЙ И ОПРЕДЕЛЕНИЙ СУДА
ПО ВНОВЬ ОТКРЫВШИМСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАМ**

Актуальность данной темы заключается в том, что данная стадия в наиболее общем виде призвана обеспечивать защиту прав и интересы граждан. Существуют различные точки зрения на данную стадию процесса. Различие взглядов обусловлено и самим расположением норм в Кодексе и тем, что все стадии процесса взаимосвязаны и каждая стадия включает в себя то конкретное, что отделяет ее от других, имеет другую цель. Хотя данный институт гражданского процесса не претерпел глобальных изменений с принятием нового ГПК, споры на его основе имеют место. Так некоторые юристы, не смотря на то, что перечень оснований для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам, данный в ГПК является исчерпывающим, имеют иное мнение. Целью данной стадии является, предоставление суду, вынесшему решение, возможность вернуться к делу с тем, чтобы сопоставить ранее вынесенное решение с дополнительно исследованными фактами, которые не были известны суду ранее. Важность темы уже содержится в самом определении такого пересмотра как самостоятельной, хотя и исключительной стадии гражданского процесса; а урегулированность всего процесса фактически зависит от степени урегулированности его отдельных стадий. Для примера приведем дело, в котором правильно определены обстоятельства, как вновь открывшиеся. Тернопольский горрайонный суд Тернопольской области рассмотрел дело по иску М. к Л. о расторжении брака. Решением от 29 марта 2009 суд исковые требования удовлетворил. 20 апреля 2009 Л. обратилась в суд с заявлением о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам, ссылаясь на свою беременность, о которой на момент принятия судебного решения не знала и не могла знать. Суд определением от 15 мая 2009 заявление удовлетворил, отменив свое же решение от 29 марта 2009.

Таким образом, пересмотр по вновь открывшемся обстоятельствам – это дело суда, вынесшего решение, а не суда вышестоящей инстанции.

В гражданском судопроизводстве после вступления суда в законную силу может обнаружиться, что во время его вынесения существовали обстоятельства, имеющие существенное значение для дела, которые не были и не могли быть известны одной или обеим сторонам. Данные обстоятельства называются вновь открывшимися.

Вновь открывшиеся обстоятельства – это:

1) юридический факт, уже существовавший в момент рассмотрения дела. В этой связи, вновь открывшиеся обстоятельства следует отличать от юридически значимых фактов, возникших после вынесения решения.

2) юридический факт, имеющий важное значение для данного дела, то есть должны быть открыты такие факты, которые могли существенно повлиять

на вывод суда о правах и обязанностях лиц, участвующих в деле, если бы они были известны во время судебного разбирательства дела;

3) обстоятельство, которое не было и не могло быть известно во время рассмотрения дела ни лицу, заявившему об этом впоследствии, ни суду, рассматривающему дело. Если бы вновь открывшееся обстоятельство было известно суду при вынесении решения или определения, то оно обязательно бы повлияло на окончательные выводы суда по данному делу.

Предметом пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам могут быть не только вступившие в законную силу решения судов первой инстанции, но и определения и постановления кассационной или подзорной инстанций, которыми было изменено решение суда первой инстанции или постановлено новое решение.

В соответствии с ч. 2 ст. 392 ГПК основаниями для пересмотра по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений суда, вступивших в законную силу, являются:

существенные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю;

заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, фальсификация доказательств, повлекшие за собой принятие незаконного или необоснованного решения, определения суда и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

преступления сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей, преступления судей, совершенные при рассмотрении и разрешении дела и установленные вступившим в законную силу приговором суда;

отмена решения, приговора или определения суда либо постановления государственного органа или органа местного самоуправления, послуживших основанием для принятия решения или определения суда.

Не будут основанием для пересмотра дела по вновь открывшимся обстоятельствам, обнаруженные после вынесения решения доказательства, подтверждающие или опровергающие факты, исследованные судом. Эти доказательства могут служить основанием для пересмотра дела в порядке надзора, а не по вновь открывшимся обстоятельствам.

При решении вопроса о пересмотре суду необходимо убедиться, что установленные приговором суда обстоятельства повлекли за собой вынесение незаконного либо необоснованного решения, определения. В связи с этим не может служить основанием для пересмотра решения по вновь открывшимся обстоятельствам установленный приговором факт недоброкачества того или иного доказательственного материала, если юридические факты, положенные в основу решения, подтверждаются другими доброкачественными материалами.

В случае если пересмотр дела по вновь открывшимся обстоятельствам возбуждается по основаниям, указанным в п. 2, 3 ч. 2 ст. 392 ГПК, то данные обстоятельства должны быть установлены постановлением суда или административного органа.

С формировавшееся с учетом последних изменений в арбитражном процессе понимание института пересмотра судебных актов в силу вновь открыв-

Творчество молодых

шихся обстоятельств, отражает тот факт, что в судопроизводстве, как разновидности юрисдикционной деятельности, потребность корректировки судебных актов может быть связана, с каждой их трех её элементов:" с установлением фактических обстоятельств, положенных в основу решения; с определением, выявлением и толкованием содержания подлежащих применению норм; и с применением, на их основе санкций или иных правовых последствий.

Наличие в российском законодательстве жестко ограниченного по объему понятия "новые и вновь открывшиеся обстоятельства, позволяющие возобновить производство по уголовному делу", по существу освобождает государство от обязанности обеспечивать приоритетную защиту прав и свобод в случаях судебных ошибок, не выявленных в обычном надзорном порядке, и ограничивает право каждого защищать свои интересы в таких ситуациях всеми не запрещенными законом способами.

Институт пересмотра судебных постановлений (судебных актов) по вновь открывшимся обстоятельствам занимает совершенно особое место в механизме защиты субъективных прав и законных интересов граждан и организаций. Особое назначение этого института в системе пересмотра судебных постановлений (судебных актов) состоит в установлении процессуального порядка для устранения недостатков фактической стороны дела, не связанных с допущенной ранее судебной ошибкой в применении права.

Вместе с тем пока не снята острота значительного числа вопросов, касающихся действенности существующей в стране судебной защиты граждан. Многочисленные жалобы на нарушения прав человека часто своевременно не рассматриваются в связи с перегруженностью судов различных инстанций и особенно судов на местах. Нуждается в коренном улучшении адвокатская деятельность в досудебном и судебном разбирательстве. Необходима регламентация механизма исполнения принятых судебных решений.

Литература:

1. Гражданский процессуальный кодекс. 2012.
2. Шакарян М.С. Гражданское процессуальное право. М.,2009.
3. Алексия П.В., Амаглобели Н.Д. Гражданское процессуальное право России, 2008.
4. Электронная правовая справочная система. Консультант плюс.
5. Электронные издания. Лекции. Гражданский процесс [электронный ресурс]. URL: http://rudiplom.ru/lekcii/pravo/grajdanskii_process/ (2012).

К. ИНОЗЕМЦЕВА

н.р. О.В. ПАНКРАТОВА

СУД ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ ВО ФРАНЦИИ И РОССИИ

Многовековая история существования в цивилизованных странах суда присяжных может быть объяснена только тем, что его введение и функционирование имеет важное общественно-политическое и юридическое значение для защиты прав и свобод человека от административного, следственного и судебного произвола. Об этом свидетельствует и опыт успешного 53-летнего функционирования суда присяжных в Российской Империи. Один из противников суда присяжных проф. Михайловский, отмечая значение этого института в неотвыкшей еще от самодержавно-крепостнических порядков и нравов Российской Империи, в которой судьи по своему менталитету, казенно-бюрократическому стилю деятельности ничем не отличаются от обыкновенных чиновников, писал: “В вопросе о суде присяжных надо строго различать юридическую точку зрения, с одной стороны, и политически-историческую – с другой. Пока страна не обладает классом профессиональных судей, принадлежащих к высшей духовной аристократии... пока судьи ничем не отличаются от чиновников, пока государственный строй не знает политической свободы, пока существует разнь между правительством и обществом... до тех пор требования упразднения судов присяжных во имя теоретического идеала лучшей формы суда, должны рассматриваться как проявление научной близорукости. Вполне естественно, что такие требования находят резкий и страстный отпор со стороны тех, кто ясно понимает важную политическую роль суда присяжных, кто не без основания видит в них палладиум гражданской свободы” (С. 123-124).

Вместе с тем, признавая важное историческое, общественно-политическое значение суда присяжных, проф. Михайловский и многие другие известные ученые отрицали юридическое значение этой формы судопроизводства для правильного и справедливого разрешения конкретных уголовных дел, так как сомневались в способности присяжных заседателей правильно и справедливо самостоятельно решать сложные вопросы о фактической стороне и виновности, поскольку эти обязанности в основном ложились бы на плечи оторванных от сохи необразованных мужиков, не успевших отвыкнуть от крепостного ярма. Однако многолетняя деятельность суда присяжных в России не подтвердила эти опасения. Уже в 1866 г. министр юстиции Д.Н. Замятин в своем “всеподданнейшем” отчете отметил, что присяжные заседатели, состоящие преимущественно из крестьян (например, в Ямбурге из 12 заседателей было 11 крестьян), вполне оправдали возложенные на них надежды: весьма трудные для решения вопросы, над которыми “обыкновенно затруднялись люди, приученные опытом к правильному пониманию уголовных дел”. Благодаря “поразительному вниманию, с которым присяжные заседатели вникают в дело, разрешались в наибольшей части случаев правильно и удовлетворительно” (2. С. 114).

Постепенно в способности присяжных заседателей правильно и справедливо разрешать вопросы о фактической стороне, виновности убедились и большинство судей и прокуроров. В 1894 г. во время совещания старших пред-

Творчество молодых

судей и прокуроров судебных палат в результате всестороннего обсуждения “громким большинством голосов” (18 из 20) пришли к выводу, что “по деятельности своей современный суд присяжных не только является вполне удовлетворяющим своей цели, но и представляет лучшую форму, какую только можно себе представить для разрешения большей части серьезных уголовных дел, особенно в тех случаях, когда тяжкое обвинение связано с уликами, требующими житейской вдумчивости” (3. С.132).

С учетом важного юридического и общественно-политического значения функционирования этой формы судопроизводства Российская Империя не отказывалась от суда присяжных, не сокращала значительных расходов на его содержание даже во время мировой войны, опустошившей ее казну. Примечательно, что в этот период в России в отличие от многих других стран деятельность суда присяжных не только не ограничивалась, но и получила более широкое распространение в результате введения постановлениями Временного правительства от 6 и 28 мая 1917 г. военного суда присяжных (4. С 14).

В связи с тем, что в последние годы наступление на суд присяжных продолжилось под лозунгом замены принятой в Российской Федерации англосаксонской модели суда присяжных на французскую, необходимо напомнить, что французская модель, хотя и носит название суда присяжных, в действительности не является таковой в общепринятом смысле. Во Франции профессиональные судьи и присяжные заседатели образуют единую коллегия, которая разрешает дело в полном объеме. Фактически это одна из разновидностей суда шеффенов. Аналогичная форма существует и в современной России: профессиональный судья и два народных заседателя (различие численного состава не меняет существа дела).

Основной недостаток любой разновидности суда шеффенов, в том числе и той, которую во Франции по традиции именуют судом присяжных, заключается в том, что при объединении в одну коллегия народных представителей (шеффенов, судебных или народных заседателей) и профессиональных судей формальным и неформальным лидером в ней становится председательствующий судья-профессионал, который по своему социально-психологическому “весу”, статусу, правам и обязанностям, властным полномочиям существенно превосходит других членов судебной коллегии, лучше них знает материалы уголовного дела, действующее законодательство, имеет больше возможности контролировать процесс циркуляции доказательственной информации.

После того как во Франции в 1945 г. жюри присяжных и судей объединили в судебную коллегия, влияние профессиональных судей стало решающим, в ряде случаев обвинительный приговор навязывался присяжным вопреки мнению большинства. В результате правозащитный потенциал суда существенно снижается, так как, по свидетельству французского судьи Ж.-М. Ламбера, председательствующий имеет возможность единолично распоряжаться жизнью обвиняемого: “Хотя этим и грешили некоторые председатели суда присяжных, обладающие даром навязывать свое мнение другим и мастерски затаскивать подсудимых под нож гильотины: “Не знаю, что об этом думаете вы, но ведь перед нами убийца пожилой супружеской пары, который уже через восемнадцать

лет выйдет на волю, если мы не приговорим его к пожизненному заключению. Кто может поручиться, что он не возьмется за старое?” Или: “Что бы ни говорили психиатры, я никогда не поверю, что убийца полицейского – сумасшедший или что-то в этом роде. К этим людям у нас не должно быть снисхождения. Пусть это послужит примером для других”(5. С. 148).

Процессуальная форма классической, англосаксонской модели суда присяжных практически исключает возможность массированного психологического давления на присяжных заседателей. Дело в том, что неотъемлемой существенной особенностью такой формы судопроизводства (благодаря которой она более надежно защищает обвиняемого от обвинительного уклона органов уголовного преследования и профессиональных судей, а присяжных от давления председательствующего судьи и внешних влияний) является разделение его на две самостоятельные коллегии: коллегия присяжных заседателей, которая решает вопросы о фактической стороне и виновности подсудимого, и коллегия судей-профессионалов (или единоличного судьи), которая на основании вердикта присяжных разрешает вопросы о наказании и другие правовые вопросы.

Все эти положения обусловили то, что именно данная модель суда присяжных предусмотрена в Концепции судебной реформы, одобренной Верховным Советом РСФСР 24 октября 1991 г. В ней на основании обобщения мировой практики и отечественного опыта успешного функционирования суда присяжных отмечается, что суд присяжных по сравнению с обычной формой судопроизводства, обладая большей коллегиальностью и независимостью, уменьшает риск появления судебных ошибок и злоупотреблений при осуществлении правосудия. С учетом этих и других преимуществ суда присяжных, его важного юридического и общественно-политического значения, Верховный Совет РСФСР в своем постановлении от 24 октября 1991 г. “О концепции судебной реформы в РСФСР” предложил рассматривать в качестве одного из важнейших направлений судебной реформы признания права каждого лица на разбирательства его дела судом присяжных в случаях, установленных законом(6. С.27). Положения указанного постановления Верховного Совета РСФСР и Концепции судебной реформы в Российской Федерации о суде присяжных нашли отражение в Декларации прав и свобод человека и гражданина и четырех статьях Конституции РФ. Так, в соответствии с ч. 4 ст. 123 Конституции РФ судопроизводство с участием присяжных осуществляется в случаях, предусмотренных федеральным законом, и за обвиняемым признается право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей (ч. 2 ст. 47), причем исключительная мера наказания – смертная казнь может быть назначена только при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела с участием присяжных заседателей (ч. 2 ст. 20). Это право провозглашено и в ст. 7 Декларации прав и свобод человека и гражданина: “Смертная казнь впредь до ее отмены может применяться в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления только по приговору суда с участием присяжных”.

Таким образом, признание права каждого лица на рассмотрение его дела судом присяжных в случаях, установленных законом, является одним из важнейших направлений судебной реформы, и закрепление этого права обвиняемо-

Творчество молодых

го в Конституции РФ объясняется не только тем, что эта форма судопроизводства более надежно защищает права и свободы каждого человека, но и потому, что функционирование суда присяжных имеет важное общественно-политическое значение. Все это способствует эффективному решению задач судебной реформы по построению в России демократического правового государства, в котором права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими, признаются, соблюдаются, защищаются, определяют смысл деятельности исполнительной власти, прокуратуры, законодательной и судебной власти, всех должностных лиц и народных представителей, участвующих в предварительном расследовании и судебном разбирательстве уголовных дел.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации. Принята Всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. 21 января 2009г. №7.
2. Журнал Министерства юстиции. 1867. №2.
3. Розин Н.Н. Уголовное судопроизводство. СПб., 1914.
4. Демичев А. Военный суд присяжных // Законность. 1997. №8.
5. Ламбер М.К. Маленький судья. М., 1990.
6. Нормативные материалы о судьях и суде присяжных. М., 1994.

В. МАЛЬЦЕВА

н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

ГАРАНТИИ И ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ РАБОТНИКОВ В СВЯЗИ С ПРОВЕДЕНИЕМ ЗАБАСТОВКИ

Согласно Конституции право работников на забастовку признается как способ разрешения коллективного трудового спора.

Забастовка временный добровольный отказ работника от исполнения трудовых обязанностей в целях разрешения коллективного трудового спора.

Право на забастовку на международном уровне закреплено в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах и в Европейской социальной хартии.

Конституция Российской Федерации, провозгласив нашу страну социальным и правовым государством, закрепила право граждан на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законами способов их разрешения, включая право на забастовку.

Трудовое законодательство развивает конституционные положения и создает правовой механизм для разрешения возникающих трудовых споров – индивидуальных и коллективных.

На первое место выходят проблемы собственности, организационно - правовых форм предпринимательства, инвестиций, прибыли, налогов. Безусловно, все это очень важные элементы рыночной экономики, но она не может существовать без рынка труда, на котором продается и покупается такой специфический "товар", как рабочая сила, способности человека к тому, или иному виду труда. Все остальное производно от этого. Непонимание этой достаточно простой вещи создает базу для социальных конфликтов в основной сфере человеческой деятельности. Интересы работодателя и нанимаемого им работника не

всегда совпадают, поэтому возможно столкновение этих интересов на любой стадии трудового правоотношения, что, в свою очередь, приводит к возникновению конфликтов. Ведущая роль в регулировании общественных отношений (в том числе и в сфере труда) принадлежит праву.

Закон устанавливает, что участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в забастовке. Участие в забастовках не может рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины и основание расторжения трудового договора. Право на забастовку, как и любое конституционное право, может быть ограничено в тех случаях, когда это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Работники вправе организовать и провести забастовку в случае, когда примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного спора.

Забастовка может проводиться не позднее трёх месяцев после отклонения предложения примирительной комиссии, а если стороны обращались к посреднику или (и) в трудовой арбитраж – отклонения предложения посредника, либо (и) несогласия с решением трудового арбитража (за исключением случая, когда оно для сторон спора является обязательным). Решение о проведении забастовки принимается не представительным органом работников (профсоюзом), а непосредственно работниками на собрании или конференции тайным голосованием. Таким образом, ни наниматели, ни их представители не вправе организовывать забастовку и принимать в ней участие. Решение считается принятым, если за него проголосовало не менее двух третей присутствующих работников (делегатов конференции).

В соответствии со ст. 389 Трудового кодекса собрание считается правомочным, если на нём присутствовало более половины работников, а конференция – не менее двух третей делегатов. В процессе проведения забастовки стороны коллективного трудового спора обязаны принять необходимые меры по обеспечению в организациях законности, сохранности государственной и частной собственности, общественного порядка, минимума необходимых работ (услуг). Орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации на основе перечней минимума необходимых работ (услуг), разработанных и утвержденных соответствующими федеральными органами исполнительной власти, разрабатывает и утверждает по согласованию с соответствующими территориальными объединениями организаций профессиональных союзов (объединениями профессиональных союзов) региональные перечни минимума необходимых работ (услуг), конкретизирующие содержание и определяющие порядок применения федеральных отраслевых перечней минимума необходимых работ (услуг) на территории соответствующего субъекта Российской Федерации.

Перечень минимально необходимых работ по поддержанию жизненно важных функций предприятия (организации), прекращение или приостановление которых может вызвать угрозу для жизни и здоровья людей, должен быть определён в коллективном договоре. В случае возникновения разногласий между сторонами спора по минимуму необходимых работ он устанавливается до

Творчество молодых

начала забастовки местным исполнительным и распорядительным органом по письменному ходатайству нанимателя, решение которого является обязательным для сторон. Практика разрешения социальных конфликтов указывает нанимателю на необходимость во время проведения забастовки сосредотачивать внимание на организации эффективного взаимодействия с профсоюзом. Речь идёт об отмене информации на личностном уровне, налаживании отношений на уровне групп работников и путём связи с общественностью, о планировании социального развития в новых условиях и проведении совместных мероприятий по борьбе с противозаконными действиями работников. Но кроме обязанностей закон закрепляет права сторон, а также устанавливает гарантии реализации права на забастовку.

Закон не только закрепляет право на забастовку, но и устанавливает гарантии его реализации.

Вследствие проведения забастовки законодательством предусмотрены гарантии, которые предоставляются работникам в связи с разрешением коллективных трудовых споров:

- работодателю запрещается применять к работникам, участвующим в забастовке, меры дисциплинарной ответственности, за исключением случаев, когда забастовка признана незаконной и работники не приступили к работе;

- на время забастовки за участвующими в ней работниками сохраняются место работы и должность;

- коллективным договором или соглашением, достигнутыми в ходе разрешения коллективного трудового спора, могут быть предусмотрены компенсационные выплаты работникам, участвующим в забастовке

- работникам, не участвующим в забастовке, но в связи с ее проведением не имевшим возможности выполнять свою работу и заявившим в письменной форме о начале в связи с этим простоя, оплата простоя не по вине работника производится в порядке и размерах, которые предусмотрены Трудовым Кодексом. Работодатель имеет право переводить указанных работников на другую работу в порядке, предусмотренном Трудовым Кодексом.

- коллективным договором, соглашением или соглашениями, достигнутыми в ходе разрешения коллективного трудового спора, может быть предусмотрен более льготный порядок выплат работникам, не участвующим в забастовке.

В процессе урегулирования коллективного трудового спора, включая проведение забастовки, работодатель не имеет права применить локаут т.е. уволить работников по инициативе работодателя в связи с их участием в коллективном трудовом споре или в забастовке.

Российское законодательство подробно регламентирует порядок использования права на забастовку для разрешения коллективных трудовых споров. Идея предоставления работникам права на забастовку заключается в том, чтобы дать им возможность оказать экономическое давление на работодателя. Однако если работодатель ответит на это встречными мерами – уволит или иным образом накажет работников, – то эффективность забастовки сведется к нулю. С другой стороны, неконтролируемая и ненаказуемая возможность проведения

забастовки может привести к значительным негативным экономическим последствиям для предприятий. Поэтому законодательство большинства стран пытается найти баланс между интересами работников и работодателей в случаях проведения забастовок.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации принятая на всенародном референдуме 12 декабря 1993г.
2. Трудовой Кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой 21 декабря 2001г.
3. Трудовое право / под ред. О.В. Смирнова и И.О. Снигиревой. 4-е изд. М., 2011.
4. Трудовое право / под ред А.Я. Рыженкова. 3-е изд. М.: ЮРАЙТ 2011.
5. КонсультантПлюс: www.consultant.ru.

**А. МАРТИРОСЯН
н.р. Л.А ПРОХОРОВ**

К ВОПРОСУ О ПРАВОВЫХ ПРОБЛЕМАХ ИНСТИТУТА ПОМИЛОВАНИЯ

Институт помилования имеет давнюю историю и применяется во многих странах (1). Право помилования, как отмечал П.И. Люблинский, могло свободно приспособляться в течение долгого времени своего существования к выполнению самых разнообразных задач в судебной области. На его основе часто образовывались новые самостоятельные правовые институты: в Англии - пересмотр уголовных дел; Германии, Америке - условное осуждение, условное освобождение, реабилитация. Помилование осужденных применяется как некоторый корректив недостатка уголовных законов или несовершенства судебного строя, если в отдельных случаях эти недостатки повлекли резкую несправедливость (2). Таким образом, помилование по своему характеру является милостью со стороны государства. В свое время профессор Н.С. Таганцев отмечал: «Преступник доступен чувству раскаяния, жалости, угрызения совести, а государство не может игнорировать эти проявления человеческой природы, не может забывать, что возбуждение раскаяния составляет одно из желаемых последствий уголовной кары»(3).

Применение помилования соответствует Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 года, провозгласившей, что «каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность». Это положение получило дальнейшее развитие в Международном пакте о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года. Начиная с 90-х годов прошлого века, в Российской Федерации был восстановлен институт помилования, упраздненный в 1917 году. Правовые основы осуществления помилования в России установлены нормами Конституции Российской Федерации, Уголовного кодекса Российской Федерации, Указа Президента РФ и Уголовно-исполнительного кодекса и ряда других подзаконных нормативных актов.

До 2001 года вопросами подготовки материалов по ходатайству осужденных о помиловании занималась комиссия по помилованию при Президенте РФ. Указом Президента Российской Федерации «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации» от 28 декабря 2001

Творчество молодых

года № 1500 были созданы соответствующие комиссии в каждом субъекте РФ. И вполне естественно, что значительный интерес представляет региональная практика комиссий по вопросам помилования, так как в этом году исполняется 10 лет с момента их формирования.

Комиссия по вопросам помилования на территории Краснодарского края была сформирована в феврале 2002 года. За этот период она накопила огромный опыт. Значительный всплеск числа прошений наблюдался в 2010 году. За этот год комиссией было рассмотрено 37% ходатайств из числа всех поданных за весь срок ее функционирования (471 из 1264), к помилованию были представлены 103 осужденных, а также получено 38% Указов Президента, поддержавшего решение о помиловании. Комиссия по помилованию на территории Краснодарского края занимает одно из первых мест по числу помилованных Президентом РФ. Каждый второй из числа осужденных, помилованных Президентом РФ в 2010 году, рекомендован комиссией Краснодарского края (4).

Членам комиссии за период ее функционирования приходилось рассматривать прошения о помиловании лиц, совершивших преступления различного вида: против жизни (ч. 1 и ч. 2 ст. 105 УК); против здоровья (ч. 1-4 ст. 111 УК); против собственности (ст. 158, 159, 160, 161, 162 УК); незаконное приобретение, хранение и сбыт наркотиков (ст. 228, 228¹ УК); получение взятки (ст. 290 УК); дорожно-транспортные происшествия (ч. 1-5 ст. 264 УК). Например, в 2010 г. комиссия рассмотрела 471 ходатайство, из которых 285 - от лиц, впервые осужденных за преступления небольшой и средней тяжести, и 186 - от лиц, осужденных за тяжкие и особо тяжкие преступления. Интересной представляется информация, что с 2002 года члены комиссии получили всего одно прошение о снятии судимости.

Чаще всего помилование применяется к мужчинам и женщинам в возрасте 30-39 лет, на втором месте группа осужденных в возрасте 40-49 лет. В большей степени положительные решения комиссия принимала в отношении осужденных женщин, отбывающих наказание с детьми в возрасте до трех лет. Это во многом обусловлено тем, что на территории Краснодарского края расположена женская колония с домом ребенка. Доля состоявших в браке помилованных мужчин равна 51,8%, а женщин – 47,8% (5).

Как свидетельствует анализ региональной практики, комиссии сталкиваются с рядом проблем, которые законодатель не осветил в действующих правовых нормах. *Во-первых*, следует ли актом помилования освобождать от дополнительного наказания? По мнению А.С. Михлина, возможность освобождения от дополнительного наказания более присуща акту амнистии, нежели акту помилования.(6) Но, формируя нормы ст. 85 УК РФ, законодатель опирался на родовое понятие наказания, закрепленное в ст. 43 УК РФ. Часть первая статьи гласит: «Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод этого лица». Поэтому положение, закрепленное в ст. 85 УК РФ, допускает возможность применения помилования и к дополнительному наказанию, хотя прямого указания об этом в законе нет.

Комиссия по вопросам помилования на территории Краснодарского края в своей практике придерживается этого правила, особенно по делам о дорожно-транспортных происшествиях.

Во-вторых, необходимо ли регламентировать сроки рассмотрения прошения о помиловании Президентом? Указ Президента Российской Федерации «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации» от 28 декабря 2001 года № 1500 закрепил порядок предоставления ходатайств о помиловании, в котором были регламентированы сроки направления и рассмотрения прошения от администрации учреждения или органа, исполняющего наказание, до высшего должностного лица субъекта Российской Федерации. Срок рассмотрения прошения Президентом остался открытым, что, несомненно, может затянуть процесс помилования. В то время, когда ходатайство находится на рассмотрении, осужденный может быть освобожден по болезни, условно-досрочно, может уже отбыть наказание, что неоднократно показывала практика.

Возникает также вопрос о возможности продления сроков направления ходатайства о помиловании администрацией учреждения или органа, исполняющего наказание, в территориальный орган уголовно-исполнительной системы, установленный в 10-дневный срок для лица, впервые осужденного за преступления небольшой или средней тяжести, и, соответственно, 20 дней для лица, осужденного за тяжкое или особо тяжкое преступление. К ходатайству о помиловании прилагается целый перечень документов, причем этот перечень является открытым. На этапе подготовки документов осужденные нередко сталкиваются с серьезными проблемами. Одна из них состоит в том, что, кроме необходимых документов, прилагаемых администрацией учреждения, исполняющего наказание (копия приговора; справка о состоянии здоровья осужденного; сведения о возмещении материального ущерба, причиненного преступлением; характеристика от администрации исправительного учреждения), в интересах осужденного необходимо представить иные документы, положительно характеризующих его личность до осуждения: характеристики с места работы и учебы, места жительства, иные справки и свидетельства, отражающие социально-позитивные черты (7). Поэтому целесообразно предусмотреть возможность продления срока направления прошения в первую инстанцию.

Профессор Л.А. Прохоров полагает целесообразным «делегировать главам субъектов Российской Федерации принимать окончательное решение о помиловании лиц, совершивших преступление небольшой и средней тяжести, а равно тяжких, не сопряженных с посягательством на жизнь, здоровье, половую неприкосновенность личности» (8), что лучшим образом отразится на оперативности принятия окончательных решений.

В-третьих, возможно ли применять комбинированное помилование?

Существующее уголовное законодательство не исключает возможности применения Президентом комбинированного помилования. В одном Указе о помиловании Президент вправе применить несколько видов помилования к одному лицу одновременно. Например, освободить от дальнейшего отбывания основного нака-

Творчество молодых

зания, а также, поскольку это лицо считается отбывшим наказание, - снять в порядке помилования и судимость. Правовых препятствий к этому нет (9).

Дискуссионным является вопрос о возможности участия в процессе помилования прокурора, адвоката, уполномоченного по правам человека и уполномоченного по правам ребенка. Особенно актуально это для несовершеннолетних осужденных: не секрет, что среди них есть и неграмотные, и малообразованные (не говоря уже о полном отсутствии житейского опыта). Очень немногие из них смогут правильно и обоснованно составить ходатайство о помиловании, сформулировать свое отношение к совершенному преступлению или объяснить причины обращения о помиловании. Кроме того, согласно подп. 7 п. 2 ст.2 ФЗ от 31.05.2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре Российской Федерации» адвокат имеет право представлять интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях. В связи с этим в процедуре применения помилования целесообразно предусмотреть возможное участие адвокатов, представителей осужденных и уполномоченных по правам человека.

Несмотря на высокую степень общественной опасности преступлений, совершенных ранее помилованными комиссией лицами, отмечается низкий процент рецидива преступлений среди этих лиц. К уголовной ответственности привлечено всего 10% лиц, помилованных Президентом РФ. Причем, помилованные лица, отбывавшие наказание за убийство, причинение тяжкого вреда здоровью, незаконный оборот наркотиков, вновь к уголовной ответственности не привлекались. Нельзя не отметить в качестве позитивного момента то, как помилованные оценивают применение к ним этого акта милосердия: многие из них присылали в адрес комиссии отдельные письма благодарности, обращались с просьбами и советами. Отмеченные обстоятельства свидетельствуют о социальной полезности института помилования (10). Поэтому его функционирование в России необходимо и оправдано ситуацией и временем, однако многие его составляющие требуют неотложного *правового совершенствования*.

Литература:

1. Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 1995. С. 244-245.
2. Гришко А.Я. Амнистия и помилование. Рязань, 2006. С. 26-27.
3. Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Тула, 2001.
4. Прохоров Л.А., Прохорова М.Л. Реализация института помилования: итоги анализа девятилетнего регионального опыта // Юридический вестник Кубанского государственного университета. 2011. №1. С. 5.
5. См.: Там же.
6. Михлин А.С. Выступление на Всероссийской конференции по проблемам помилования. Великий Новгород, 25-26 октября 2000 г. М., 2001.
7. Волкова Т. Право на помилование: актуальные проблемы реализации // Уголовное право. 2006. №3.
8. Прохоров Л.А. Помилование: особенности исторического развития и точки соприкосновения с правосудием // Мировой судья. 2008. №5.
9. Саженов В.Ю., Селиверстов В.И. Правовые проблемы помилования в России. М., 2008. С. 92.
10. Прохоров Л.А., Прохорова М.Л. Указ. соч. С. 5.

А.МАРЧЕНКО

н.р. М.В.КУЛИШ

**АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВАЯ СОСТАВЛЯЮЩАЯ
ОБЕСПЕЧЕНИЯ БЕСПРЕПЯТСТВЕННОГО ДОСТУПА ИНВАЛИДОВ
К ОБЪЕКТАМ СОЦИАЛЬНОЙ ИНФРАСТРУКТУРЫ**

Обеспечение беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры является одним из направлений социальной политики в отношении инвалидов, осуществляется для достижения равных с другими гражданами возможностей в реализации гражданских, экономических, политических и других прав и свобод и включает в себя:

- беспрепятственный доступ к объектам социальной инфраструктуры (жилым, общественным и производственным зданиям, строениям и сооружениям, спортивным сооружениям, местам отдыха, культурно-зрелищным и другим учреждениям);

- беспрепятственное пользование железнодорожным, воздушным, водным, междугородным автомобильным транспортом и всеми видами городского и пригородного пассажирского транспорта, средствами связи и информации;

- приспособление объектов социальной инфраструктуры для доступа к ним инвалидов;

- удовлетворение минимальных потребностей инвалидов, в случаях, когда действующие объекты невозможно полностью приспособить для нужд инвалидов;

- обеспечение оборудования организациями машиностроительного комплекса, осуществляющими производство транспортных средств, а также организациями независимо от организационно-правовых форм, осуществляющими транспортное обслуживание населения, специальными приспособлениями и устройствами в целях создания условий инвалидам для беспрепятственного пользования указанными средствами;

- внеочередное предоставление мест для строительства гаража или стоянки для технических и других средств передвижения вблизи места жительства с учетом градостроительных норм;

- выделение не менее 10% мест (но не менее одного места) для парковки специальных автотранспортных средств инвалидов, которые не должны занимать иные транспортные средства;

- бесплатное пользование местами для парковки специальных автотранспортных средств.

Правовое регулирование в указанной области осуществляется в том числе и посредством норм административного права. В данном случае следует говорить, прежде всего, о разграничении компетенции в области административно-правовых и иных правоотношений, круге федеральных органов исполнительной власти, уполномоченных осуществлять те или иные функции, обозначении соответствующей административно-правовой ответственности (составах административных правонарушений), определении субъектного состава административно-процессуальных правоотношений.

Творчество молодых

В данной связи представляется необходимым определение соответствующих конституционных положений, так или иначе определяющих предмет правовой регламентации, круг субъектов правотворческой инициативы, формы реализации соответствующих полномочий.

Для целей настоящей работы следует выделить нормы Конституции Российской Федерации, обозначающие федеративное устройство Российской Федерации, наличие и иерархическую структуру законодательства Российской Федерации, разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации, две ветви органов государственной власти (федеральные и субъектов Российской Федерации), презумпцию передачи государственных полномочий.

Отношения в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры носят межотраслевой характер, поэтому чрезвычайно важным представляется выделение из предметов ведения соответствующих составляющих, опосредующих определенный субъектный состав (органы исполнительной власти).

Реализацию государственной политики в отношении инвалидов, отождествляющейся нормами законодательства Российской Федерации с социальной защитой, призваны осуществлять, прежде всего, органы социальной защиты населения (федеральные и субъектов Российской Федерации).

Административное и административно-процессуальное право находится также в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Законодательство о градостроительной деятельности в области обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения состоит из федеральных законов и иных нормативных правовых актов Российской Федерации, а также законов и иных нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

Таким образом, большая часть общественных отношений в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, что обуславливает двухуровневое правовое регулирование и функционирование двух ветвей органов исполнительной власти.

Функциональная направленность федеральных органов исполнительной власти нормами Указа Президента Российской Федерации от 9 марта 2004 г. N 314 "О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти" подтверждена определенной градацией:

- выработка государственной политики и нормативно-правовое регулирование (как правило, министерства);
- оказание государственных услуг (как правило, агентства);
- контроль и надзор (как правило, службы).

На федеральном уровне к организационному механизму в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры можно отнести:

- Министерство здравоохранения и социального развития Российской Федерации (функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию, а также по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере здравоохранения и социального развития);

- Министерство регионального развития Российской Федерации (функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере строительства, архитектуры, градостроительства, оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере градостроительства);

- Министерство промышленности и торговли Российской Федерации (функции федерального органа по техническому регулированию);

- Федеральное медико-биологическое агентство (функции по оказанию государственных услуг и управлению государственным имуществом в сфере здравоохранения и социального развития... по организации предоставления социальных гарантий, установленных законодательством Российской Федерации для социально незащищенных категорий граждан);

- Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии (функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом в сфере технического регулирования и обеспечения единства измерений);

- Федеральная служба по надзору в сфере здравоохранения и социального развития (функции по контролю и надзору в сфере здравоохранения и социального развития);

- Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (функции по контролю и надзору в сфере обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты прав потребительского рынка);

- Федеральная служба по надзору в сфере транспорта (функции по контролю и надзору в сфере гражданской авиации (кроме вопросов использования воздушного пространства и аэронавигационного обслуживания пользователей воздушного пространства Российской Федерации), морского (включая морские торговые, специализированные, рыбные порты, кроме портов рыбопромысловых колхозов), внутреннего водного, железнодорожного, автомобильного (кроме вопросов безопасности дорожного движения), промышленного транспорта и дорожного хозяйства, а также обеспечения транспортной безопасности).

Обеспечение беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры является одной из составляющих социальной защиты инвалидов, координация деятельности которой возложена на органы социальной защиты населения. Вопросами социальной защиты населения в разное время занимались Народный комиссариат социального обеспечения РСФСР, Государственный комитет СССР по труду и социальным вопросам, Министерство труда и социальных вопросов СССР, Министерство социального обеспечения РСФСР, Министерство социальной защиты населения Российской Федерации, Министерство труда и социального развития Российской Федерации, Мини-

Творчество молодых

стерство здравоохранения и социального развития Российской Федерации, Федеральное агентство по здравоохранению и социальному развитию, Федеральное медико-биологическое агентство.

При определенной позиции толкователя положений ч.1 ст.7 Конституции Российской Федерации можно обозначить термин "социальная политика" - "составляющая политики Российской Федерации как социального государства" и включить его в наименование органа, осуществляющего деятельность в области социальной защиты (Санкт-Петербург). К тому же Федеральным законом от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ к полномочиям государственной власти субъектов Российской Федерации отнесены меры социальной поддержки.

Выбор термина носит в том числе и практический характер, так как в соответствии с положениями п.17 ч.2 ст.28.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ) протоколы об административных правонарушениях, предусмотренных ст.5.41-5.43, 9.13 (уклонение от исполнения требований доступности для инвалидов объектов инженерной, транспортной и социальной инфраструктур), 9.14, 11.24, ч.1 ст.19.5, ст.19.6, 19.7 КоАП РФ; призваны составлять должностные лица органов социальной защиты.

Отнесение органов к органам социальной защиты должно осуществляться исходя из их функциональной направленности в ракурсе практических мероприятий в сфере социальной защиты.

Принимая во внимание функциональную направленность, на федеральном уровне к последним можно отнести территориальные органы Минздравсоцразвития России, ФМБА России, Росздравнадзора.

Анализ актов указанных органов выявляет пробельность в правовом регулировании по вопросу определения органов, должностные лица которых уполномочены составлять протоколы об указанных выше административных правонарушениях.

Акт Минздравсоцразвития России еще не принят. В Перечень административных правонарушений, предусмотренных статьями КоАП РФ, по которым должностные лица Федерального медико-биологического агентства и его территориальных органов уполномочены составлять протоколы, ст.9.13, 9.14 не включены, а в акте Росздравнадзора аналогичный перечень отсутствует.

Анализ статусных правовых актов показывает, что составлять протоколы об административных правонарушениях в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры должны быть уполномочены либо должностные лица Росздравнадзора в силу его функциональной направленности (контроль и надзор в сфере социального развития), либо ФМБА России, так как агентство организует предоставление социальных гарантий, установленных законодательством Российской Федерации для социально незащищенных категорий граждан. При выборе органа следует исходить из схемы расположения территориальных органов, их штатной численности, наличия соответствующих специалистов.

За уклонение от исполнения требований к созданию условий инвалидам для беспрепятственного доступа к объектам инженерной, транспортной и соци-

альной инфраструктур, а также для беспрепятственного пользования железнодорожным, воздушным, водным, междугородным автомобильным транспортом и всеми видами городского и пригородного пассажирского транспорта, средствами связи и информации предусмотрена административная ответственность.

Статьи КоАП РФ содержат соответствующие составы <27>, исходя из структурных частей ст.15 Федерального закона "О социальной защите инвалидов".

Сравнительный анализ показывает, что круг составов административных правонарушений в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры должен быть дополнен составами в части приспособления объектов социальной инфраструктуры для доступа к ним инвалидов, а также удовлетворения минимальных потребностей инвалидов, в случаях, когда действующие объекты невозможно полностью приспособить для нужд инвалидов.

Кроме того, в целях совершенствования законодательства в области обеспечения беспрепятственного доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры представляется необходимым разработать и утвердить:

- Постановление Правительства Российской Федерации "О проведении экспертизы соблюдения требований обеспечения доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры";

- Приказ Минздравсоцразвития России "Об утверждении Административного регламента Федеральной службы по надзору в сфере здравоохранения и социального развития по исполнению государственной функции по организации и проведению государственной экспертизы соблюдения требований обеспечения доступа инвалидов к объектам социальной инфраструктуры".

Литература:

1. С изменением, внесенным Федеральным законом от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых законодательных актов Российской Федерации в связи с принятием Федеральных законов "О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (далее - Федеральный закон от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ) // СЗ РФ. 2004. N 35. Ст. 3607.

2. В редакции Федерального закона от 23 октября 2003 г. N 132-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросам реабилитации инвалидов" (СЗ РФ. 2003. N 43. Ст. 4108).

3. С изменениями, внесенными Федеральным законом от 8 августа 2001 г. N 123-ФЗ "О внесении изменений и дополнения в ст. ст. 15 и 16 Федерального закона "О социальной защите инвалидов в Российской Федерации" (далее - Федеральный закон от 8 августа 2001 г. N 123-ФЗ) // СЗ РФ. 2001. N 33 (ч. I). Ст. 3426; Федеральным законом от 22 августа 2004 г. N 122-ФЗ.

4. СЗ РФ. 1995. N 48. Ст. 4563.

5. ч.1 ст.1, ч.1 ст.3, глава 3 Конституции Российской Федерации // Российская газета. 25 декабря 1993 г. N 237.

6. ч.2 ст.4, ч.2 ст.5, п. «а» ст.71, п. «а» ч.1 ст.72, ч.1-2,4 ст.15, ч.5 ст.76, ч.2 ст.85, ч.3 ст.90, ст.115 Конституции Российской Федерации.

7. ч.3 ст.5, ч.3 ст.11, ст.71-72, ч.1-2 ст.76 Конституции Российской Федерации

Творчество молодых

8.п.ж» ч.1 ст.72, ч.1 ст.1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30 декабря 2001 г. N 195-ФЗ (далее - КоАП РФ) // СЗ РФ. 2002. N 1 (ч. I). Ст.

9.ч.1 ст.3 Градостроительного кодекса Российской Федерации: Федеральный закон от 29 декабря 2004 г. N 190-ФЗ // СЗ РФ. 2005. N 1 (ч. I). Ст. 16; ст.3 Федерального закона от 30 марта 1999 г. N 52-ФЗ "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" // СЗ РФ. 1999. N 14. Ст. 1650 (в редакции Федерального закона от 31 декабря 2005 г. N 199-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием разграничения полномочий" (СЗ РФ. 2006. N 1. Ст. 10)).

10.п.1 Положения о Министерстве здравоохранения и социального развития Российской Федерации. Утверждено Постановлением Правительства Российской Федерации от 30 июня 2004 г. N 321 "Об утверждении Положения о Министерстве здравоохранения и социального развития Российской Федерации" (в редакции Постановления Правительства Российской Федерации от 2 июня 2008 г. N 423 "О некоторых вопросах деятельности Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации, Федерального медико-биологического агентства" // СЗ РФ. 2008. N 23. Ст. 2713.) // СЗ РФ. 2004. N 28. Ст. 2898.

А. МАРЧЕНКО
н.р. Л.И. САВЧЕНКО

ПРОБЛЕМЫ ФЕДЕРАТИВНОГО РАЗВИТИЯ РОССИЙСКОГО ГОСУДАРСТВА И ПЕРСПЕКТИВЫ ЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ

Основываясь на принципах Конституции Российской Федерации (1) и общепризнанных нормах международного права, государственная федеративная политика находит свое выражение в системе федеральных нормативных правовых актов, законов субъектов Российской Федерации, а также договоров о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации(2).

Эффективная федеративная политика предоставляет современным государствам необходимый набор практических инструментов достижения баланса между внутренним многообразием, часто имеющим этническую природу, и потребностью сохранения государственного единства, установления единых принципов и рамок. Однако специфика каждого многонационального государства накладывает свой уникальный отпечаток на пути, формы и методы строительства и развития федеративных и межнациональных отношений. Независимо от специфики видов и форм федерализма и федераций, существующих на сегодняшний день, все они, в конечном счете, решают одну и ту же непростую задачу – как добиться эффективного сочетания единого управления государством с высоким самоуправлением его частей, как построить эффективную и справедливую систему соучастия во власти многочисленных территориальных единиц, различных наций и народностей на государственном и региональном уровне.

Государственная федеративная политика тесно связана с вопросами более четкого разграничения предметов ведения федерации и субъектов, конкретизации компетенции законодательной и исполнительной власти последних, регионального и национального развития, бюджетного федерализма, урегулирования региональных конфликтов, предотвращения националистических и сепаратист-

ских проявлений. Эффективное развитие правовых и институциональных основ федеративных и межнациональных отношений в Российской Федерации – одно из ключевых условий обеспечения национальной безопасности, государственной целостности страны и ее политической стабильности.(5)

По мнению ряда экспертов и представителей общественности, в России до сих пор не решены проблемы справедливых бюджетных отношений между федеральным центром и субъектами Российской Федерации, не урегулированы вопросы взаимоотношения государства и национальных общественных объединений, не созданы институты защиты прав народов России, не нашли своего отражения место и роль русского народа как опоры российской государственности и устойчивости межнациональных отношений. Все эти проблемы требуют существенных корректировок действующего законодательства, а также принятия ряда новых нормативных актов, регулирующих вопросы федеративного развития и межнациональных отношений в Российской Федерации.

С 1999 года наступил новый этап развития российского федерализма, который характеризовался «укреплением власти по вертикали». Были созданы сначала семь, затем восемь федеральных округов; приведено в соответствие с Конституцией РФ законодательство субъектов РФ; приняты ключевые федеральные конституционные и федеральные законы, и прежде всего это Федеральный закон «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ» (4); укрупнены субъекты РФ. Все названные меры позволили стабилизировать законодательную базу федеративных отношений, централизовать государственное устройство России.

Конституция РФ в ч. 2 ст. 80 провозглашает Президента РФ гарантом прав и свобод человека и гражданина. В установленном Конституцией порядке он принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Согласно п."к" ст. 83 Президент РФ назначает и освобождает своих полномочных представителей. В части 1 статьи 85 устанавливается, что Президент РФ может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти Федерации и ее субъектов.

Субъектный состав Российской Федерации сегодня довольно разнообразен. Конституция провозглашает равноправие всех субъектов Федерации во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти (ч. 4 ст. 5 Конституции РФ). Например: ч. 5 ст. 66 Конституции РФ предоставляет право на изменение статуса субъекта по взаимному согласию самой Федерации и ее субъекта в соответствии с федеральным конституционным законом (3).

Следует отметить, что нормы Конституции, закрепляющие статус субъектов Федерации, не способствуют практическому достижению их равноправия. С одной стороны, Основной закон закладывает потенциальный механизм выравнивания статуса субъектов, что позволяет рассматривать их как равноправных членов Федерации, а с другой - устанавливает основу для их неодинакового правового положения. Например, в соответствии с ч. 2 ст. 5 Конституции РФ

Творчество молодых

республики в составе Российской Федерации именуется как государства, имеющие свою конституцию и законодательство. Конституция республики может приниматься как законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ, так и на референдуме субъекта РФ. Остальные же субъекты принимают свой устав только законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ.

Развитие российской государственности требует поиска рациональных путей реализации положений Конституции Российской Федерации, затрагивающих вопросы разграничения предметов ведения и полномочий между Российской Федерацией и ее субъектами. Цель заключается в том, чтобы решение публичной властью стоящих перед ней задач осуществлялось на том уровне, который способен сделать это наиболее эффективно, с обеспечением вытекающих из Конституции РФ принципов, гарантий и стандартов. В этой связи вопрос о разграничении предметов ведения и полномочий - центральный вопрос федеративных отношений.

Полномочия по предметам совместного ведения также разграничиваются по-разному.

Один из способов состоит в перечислении вопросов, по которым федерация определяет общие принципы законодательства, а субъекты федерации издают законы, конкретизирующие эти принципы.

Другой способ заключается в том, что по вопросам совместного ведения законодательным органам субъектов федерации предоставлено право принимать законы лишь в том случае, когда по данному вопросу не принят федеральный закон.

Конституция Российской Федерации указывает на три способа разграничения предметов ведения и полномочий - собственно конституционный, договорный (ч. 3 ст. 11) и законодательный (ст. 76). Основной закон России определяет предметы ведения Российской Федерации (ст. 71), предметы совместного ведения (ст. 72), а также полноту государственной власти субъектов Российской Федерации (ст. 73).

Проблема разграничения полномочий органов государственной власти особенно актуальна для сферы совместного ведения Федерации и ее субъектов. Предметы ведения, закрепленные в ст. 72 Конституции Российской Федерации, не дают представления, что в этих сферах правомочна делать Федерация, а что - ее субъекты. Значительный по составу перечень многообразных по природе предметов совместного ведения (ч. 1 ст. 72 Конституции) еще более усложняет применение каких-либо унифицированных подходов к разграничению полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

По предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации, причем нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам, принятым по пред-

метам ведения Российской Федерации, а также по предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов.

Конституция Российской Федерации не содержит перечня предметов ведения субъектов Российской Федерации. Формулировка ст. 73 Конституции говорит о полноте государственной власти субъектов Российской Федерации, которой они обладают вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения. Однако из статьи 76 (ч. 4), устанавливающей, что вне пределов ведения Российской Федерации, совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов последние осуществляют собственное правовое регулирование, следует вывод о существовании предметов ведения субъектов Российской Федерации.

В настоящее время не существует единства мнений о сущности, содержании и процедуре разграничительного процесса, поскольку в науке и практике сложились два диаметрально противоположных подхода к пониманию и, соответственно, правовому регулированию "разграничения".

Первый предполагает буквальное толкование ч.3 ст.11 Конституции Российской Федерации. В соответствии с этим подходом разграничение понимается как разделение конкретного предмета ведения между Федерацией и субъектом Российской Федерации с последующим определением компетенции конкретных федеральных органов государственной власти (по своей части предмета) и, отдельно, компетенции органов государственной власти субъекта Российской Федерации (по своей части предмета).

Второй подход предполагает толкование части 3 ст.11 во взаимосвязи с частями 1 и 2 ст.76 и другими статьями Конституции Российской Федерации, а также с ее разделом вторым "Заключительные и переходные положения". В его основе - понимание используемых в Конституции Российской Федерации юридических категорий с точки зрения сложившихся в правовой теории и практике представлений. Согласно этому подходу часть 3 ст.11 Конституции Российской Федерации содержит материальную норму, устанавливающую:

- перечень правовых актов, в которых закрепляются основания и процедура разграничения ("сама" Конституция Российской Федерации и договоры);
- иерархию правовых актов (верховенство Конституции Российской Федерации и федеральных законов);
- что разграничению подлежат как предметы ведения, так и полномочия, при этом разграничение предметов ведения и полномочий между Федерацией и ее субъектами - прерогатива Конституции Российской Федерации (ст.71, 72 и 73).

Эти выводы вполне применимы и к разграничению полномочий по предметам совместного ведения между федеральными и региональными органами государственной власти.

Из сказанного следует, что:

- разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации осуществляется исключительно Конституцией Российской Федерации в ее ст.71, 72, 73;
- предметы совместного ведения, перечисленные в ст.72 Конституции Российской Федерации, не подлежат разграничению (разделению) между феде-

Творчество молодых

ральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

- полномочия между федеральными и региональными органами государственной власти разграничиваются федеральными законами и в случаях, установленных в федеральных законах, договорами;

- в федеральном законе по предмету совместного ведения должны быть указаны:

○ компетенция Федерального Собрания Российской Федерации;

○ компетенция Президента Российской Федерации;

○ компетенция Правительства Российской Федерации и иных федеральных органов исполнительной власти;

○ законодательная компетенция субъектов Российской Федерации; процедуры взаимодействия федеральных и региональных органов исполнительной власти.

Представляется также, что перенос основного акцента договорного регулирования с разграничения предметов ведения и полномочий на передачу осуществления части полномочий позволит в определенной мере решить существующие проблемы и федерального центра, и регионов. Для обеспечения устойчивости Федерации гораздо целесообразнее временно передавать осуществление полномочий, даже если их объем достаточно велик, нежели "перезакреплять" полномочия непосредственно за органами государственной власти другого уровня. Замена разграничения передачей могла бы обеспечить и большую оперативность, и конституционность договорного регулирования.

Несмотря на весьма широкие возможности, использование этого института, естественно, не должно быть неограниченным. Чтобы не допустить бесконтрольности в его применении, необходимо предварительно разграничить федеральные полномочия между органами различных ветвей власти, определить перечень "не передаваемых" полномочий, права органов государственной власти относительно распоряжения своими полномочиями и приема дополнительных, ответственность за осуществление принимаемых полномочий, возможные сроки их передачи, порядок досрочного прекращения действия соглашения о передаче осуществления полномочий и т.д.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) (с поправками от 30 декабря 2008 г.).

2. О разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации" (вместе с "Протоколом к Федеративному договору о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами власти суверенных республик в составе Российской Федерации: Федеративный договор от 31.03.1992 г. // СПС КонсультантПлюс. 2011.

3. О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 17.12.2001 № 6-ФКЗ (в ред. от 31.10.2005) // СПС КонсультантПлюс. 2012.

4. Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ: Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ (в ред. от 28.12.2010) // СПС КонсультантПлюс. 2012.

5. Анненкова, В.Г. Модернизация федеративных отношений и укрепление единства Российской Федерации / В.Г. Анненкова // Конституционные ценности: содержание и проблемы реализации: материалы Международной научной конференции / под ред. проф. Н.В. Витрука, проф. Л.А. Нудненко. Т.2. М., 2009. С. 19-24.

З. ПАНЕШ
н.р. Р.В. ТОРОСЯН

НУЖЕН ЛИ РОССИИ СУД ПРИСЯЖНЫХ?

Вопрос, вынесенный в заголовок, – риторический, поскольку, в соответствии с частью второй статьи 47 Конституции, обвиняемый имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом. Однако эта тема дискутируется все пятнадцать лет: с 1993 года, когда суд присяжных был введен в порядке эксперимента в девяти регионах, и до сегодняшнего дня, когда такой суд есть во всех субъектах Федерации за исключением Чеченской Республики.

Существуют как противники суда присяжных, так и те, кто относится к нему положительно.

Первые аргументируют свое отрицательное отношение к суду присяжных эмоциональным, субъективным отношением присяжных к обстоятельствам рассматриваемых дел, неправильной оценкой доказательств, непониманием процессуальных тонкостей законодательства и незнания судебной практики присяжными.

Вторые, наоборот, считают этот суд независимым и объективным, т.к. присяжные заседатели не связаны с правоохранительными и судебными органами, являются представителями всех слоев общества, они случайным отбором включены в коллегии двенадцати человек. Подкупить или запугать их невозможно либо весьма проблематично. Поэтому в результате рассмотрения дела их вердикт, принятый по совести, справедливости и закону, объективен и окончателен.

В России присяжные заседатели выносят свой вердикт по 400 – 600 делам, что составляет менее 1% от общего числа рассматриваемых судами уголовных дел. Бюджетные расходы на такие процессы несопоставимы с теми издержками, которые возникают из-за неоднократных (в основном не по вине суда) переносов или откладываний судебных заседаний по другим делам.

В современной России есть вердикты суда присяжных, как оправдательные, так и обвинительные, воспринятые обществом, мягко говоря, как странные и спорные. Но и они являются окончательными, поскольку не подлежат обжалованию по праву (такова специфика процессуального закона).

Однако относиться к проблемам суда с участием присяжных заседателей только с двух – резко противоположных – позиций сторонников и противников – это упрощенный и, как представляется, неконструктивный путь. Он ведет к обострению противостояния в обществе вместо поиска решений, сближающих точки зрения в оценках общественно значимого, исторически predeterminedного, существующего де-юре и де-факто судебного института.

Коронные судьи (так называют судей-профессионалов, ведущих процесс) считают основным достижением суда с участием присяжных его состязательность. В их присутствии стороны гласно и аргументировано представляют и

Творчество молодых

опровергают доказательства, убедительность которых во многом зависит от подготовки, опыта и мастерства представителей обвинения и защиты.

Сила и значимость суда присяжных заключается в способе случайного отбора кандидатов. Они представляют, по возможности, разные слои населения, реализуя известный принцип «Глас народа – глас божий».

Широко и остро дискутируется вопрос о компетенции суда присяжных. Изъятие из его подсудности отдельных категорий уголовных дел – тема, заслуживающая внимания и обсуждения, хотя вопрос и был решен вполне легитимно в пределах законных полномочий депутатов как народных представителей в Государственной Думе.

Речь идет о тяжелейших преступлениях: террористический акт, захват заложников, государственная измена, шпионаж и некоторые другие. Не очень внятно озвучена мотивировка принятия решения. В пояснительной записке к законопроекту отсутствует четкое обоснование передачи этих дел от суда с участием присяжных суду, состоящему из трех профессионалов. Из публичных выступлений авторов этих изменений можно было понять, что главный мотив – особая сложность таких дел для не юристов. Не самый веский аргумент, ведь в компетенции суда присяжных остались такие сложнейшие по раскрытию, расследованию и доказательствам преступления, как бандитизм, преступные сообщества, заказные убийства.

Коллегия присяжных в совокупности основных и запасных заседателей – это полтора десятка обычных граждан, не дающих подписку о неразглашении, очевидно, что дела о шпионаже, государственной измене и пр. связаны с государственной тайной и секретами. Часто они раскрываются с использованием агентуры и не афишируемых оперативно-розыскных мероприятий. Все это не подлежит огласке, ибо может привести к реальным трагическим последствиям для граждан, к подрыву общественной и государственной безопасности. Исключить полностью утечку секретной информации трудно, если вообще возможно. Поэтому думается, что по таким делам и по такому принципу изменения подсудности, которые приняты, достаточно логичны. Кроме того, нельзя не учитывать вопросы безопасности участников процесса, каковыми являются и сами присяжные заседатели. Представляется, что все эти детали в комплексе следовало озвучить самым широким образом, и тогда мотивация и основания изменений были бы понятны всем и стали бы, наверное, менее дискуссионными.

Так нужен ли такой суд, который вызывает к себе столь, мягко говоря, неоднозначное отношение? Думается, что все-таки нужен. Кому именно? Прежде всего гражданам, которые хотели бы разбирательства своего дела народными судьями. Тем, для кого участие в суде в качестве присяжных является мощным средством правового воспитания, понимания и осознания «на себе», «изнутри» принципов правосудия.

Этот суд нужен профессиональным судьям, прокурорам, адвокатам, органам следствия и дознания. Дело в том, что именно в суде присяжных наиболее ярко реализуется состязательность судебного процесса. И, соответственно, чет-

ко и однозначно высвечиваются как непрофессионализм, так и мастерство всех лиц и органов, причастных к расследованию конкретного уголовного дела.

Он нужен законодательной власти, которая имеет возможность на конкретных, резонансных примерах судебной практики убедиться в недостатках уголовного и уголовно-процессуального законодательства и своевременно внести соответствующие поправки в законы.

И в целом обществу в правовом государстве, в котором на вердиктах суда присяжных реализуется воспринимаемый как должное принцип «Так решил суд!».

О. ПЕРВАКОВА

н.р. М.А. ДРЕМАНОВА

ИСТОРИЯ И ВОЗНИКНОВЕНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА

Римские юристы отмечали, что «предпринимательством» считалось занятие, дело, деятельность, особенно коммерческая, а предпринимателем – арендатор, человек, ведущий общественное строительство. В средние века понятие «предприниматель» употреблялось в нескольких смыслах. Прежде всего к ним относили лиц, занимавшихся внешней торговлей. Пример такого предпринимательства-Марко Поло, стоявший у истоков развития торговли между Европой и Китаем. Начиная торговый путь, торговец (предприниматель) подписывал контракт с купцом (банком) на продажу товаров. Предпринимателями считались и организаторы парадов, балаганов и представлений, а также руководители крупных производственных или строительных проектов. По мнению Берта Хозелица, «типичным предпринимателем в средние века было духовное лицо, которое осуществляло большой объем архитектурных работ, возведение замков, строительство фортификационных сооружений, общественных зданий, монастырей, кафедральных соборов».

В XVII веке, предпринимателем стали называть человека, заключившего с государством контракт на выполнение работ или на поставку определенной продукции.

Впервые экономическое определение слова «предприниматель» появилось во Всеобщем словаре коммерции, изданном в Париже в 1723 г., где под ним понимался человек, берущий «на себя обязательство по производству или строительству объекта».

Впервые научное определение слова «предприниматель» появилось в работах английского экономиста Ричарда Кантильона. Под предпринимателем он понимал человека, действующего в условиях риска, в связи с тем, что торговцы, фермеры, ремесленники и прочие мелкие собственники покупают по определенной цене, а продают - по неизвестной.

Француз К. Бодо (физиократ) развил эту идею дальше Р. Кантильона. Им было отмечено, что предприниматель должен обладать определенным интеллектом, то есть различной информацией и знаниями. А еще один француз-экономист, Тюрго, считал, что предприниматель должен обладать не только определенной информацией, но и капиталом. Он отмечал, что капитал служит основой всей экономики, прибыль - цель успеха предпринимателя, основа раз-

Творчество молодых

вития производства. А. Маршалл и его последователи считали, что предпринимателем может быть не каждый, ведь главный стержень предпринимательства - организаторская способность – есть не у всех (1).

Как свидетельствуют историки, самым благоприятным периодом отечественного развития предпринимательства был период с 1861 г. по 1917г., когда на-растание предпринимательской активности ощущалось вне зависимости от реформаторской деятельности царей, правительства, от кризисов или благоприятных условий. К началу реформ (1861г.) в России насчитывалось 128 акционерных обществ с капиталом в 256 млн. руб., более двух сотен механических и литейных заводов с несколькими десятками тысяч рабочих. Реформа (19.02.1861г.) дала импульс по-настоящему широкому и интенсивному развитию частного предпринимательства. Получила бурное развитие ведущая в современном рыночном хозяйстве форма предпринимательства: акционерно-паевая.

В 1861-1873 гг. в стране было учреждено 357 акционерных обществ: 53 железнодорожных общества с капиталом примерно 700 млн. руб., 73 банка с капиталом порядка 220 млн. и 163 промышленных общества с капиталом в 130 млн. руб. Российская промышленность росла быстрее, чем промышленность ведущих европейских держав. По подсчетам специалистов немецкого конъюнктурного института, продукция всей российской промышленности возросла в 1860-1900 гг. более чем в 7 раз. Российское законодательство в те годы выделяло такие организационные структуры предпринимательства, как единоличные фирмы, торговые дома и акционерно-паевые общества. Участники торгового дома (“товарищи”) отвечали в случае несостоятельности предприятия всем своим имуществом, т.е. несли полную, неограниченную ответственность, а участники товарищества на паях (“пайщики”) и участники акционерного общества (“акционеры”) несли неполную, ограниченную ответственность в пределах их вклада в капитал предприятия (2).

К концу XIX - началу XX в. ведущую роль в промышленности Российской империи стали играть акционерные и паевые предпринимательские структуры. В паевых предпринимательских структурах, где капитал уже имелся, пайщики руководствовались мотивами расширения и развития дела, стремясь к ограничению круга пайщиков в целях сохранения решающей роли за прежними владельцами фирмы. В трудах К. Маркса, Ф. Энгельса и В. И. Ленина встречается немало негативных оценок предпринимательства, они считают его пережитком экономической старости. В связи с этим история развития российского предпринимательства печальна. Прервавшись почти на 70 лет правления Советской власти, оно вряд ли может рассчитывать на возрождение. Надо строить систему нового предпринимательства, соответствующую современной рыночной системе. Однако нужно не забывать уроки истории, ведь осознание прошлых ошибок – важнейший момент в концепции управления.

Период с октября 1917 года до начала 20-х годов можно условно назвать вторым этапом развития отечественного предпринимательства. Его особенностью было широкое вытеснение предпринимательства из экономической жизни. Такая политика вытекала из марксистских представлений о коммунистическом обществе. Рассматривая предпринимательскую деятельность, классики

марксизма связывали ее прежде всего с частной собственностью и эксплуатацией, хотя и признавали созидательные и организаторские функции предпринимателя (3).

Период НЭПа знаменовал собой новый (третий) этап. Началом НЭПа можно считать утверждение Советом Труда и Оборона (СТО) «Основных положений к восстановлению крупной промышленности, поднятию и развитию производства» от 12.08.1926г., где провозглашался перевод промышленных трестов на хозяйственный и коммерческий расчет. В период НЭПа интересы государства, как никогда ранее, были четко сформулированы: держать предпринимателей для своих целей. Но даже в этих условиях предпринимательство стало развиваться на всех уровнях.

Четвертый этап в истории отечественного предпринимательства был самый длительный и драматичный. Он охватил период, длившийся около 60 лет – с конца 20-х годов до второй половины 80-х годов. Это был период безраздельного господства административно-командной системы. Из легального сектора экономики предпринимательство практически было изгнано (если не считать остатков индивидуально-ремесленной деятельности) и перешло на нелегальное положение, переместившись в теневую экономику. Став одной из составных частей этого сектора экономики, предпринимательская деятельность в меньших масштабах и с большей для себя опасностью все же продолжала свое существование.

Начало развития многоукладной экономике в СССР выпало на конец 80-х годов с появлением экономических субъектов – представителей различных форм собственности. Наиболее благоприятными для их развития оказались 1987-1991 гг. По данным налоговых организаций, в этот период было зарегистрировано 240 тыс. малых предприятий.

В 1989-1990 гг. кооперативы образовывались в основном на основе государственной собственности, поэтому сектор малого предпринимательства был тогда незначителен. Государство оставалось доминирующим звеном экономики, а малое предпринимательство так и оставалось на «вторых ролях». Но уже тогда происходило его отделение в самостоятельную отрасль относительно системы жесткого централизованного управления. Новое в развитии малого предпринимательства появилось в 1990 году, с изданием постановления правительства о мерах по созданию и развитию малых предприятий, установлению налоговых льгот для них. Эта идея состояла в том, чтобы начать массовый процесс приватизации мелких нерентабельных и малоэффективных государственных предприятий, перевести их на арендную систему поощрений, кооперативную форму собственности либо передать трудовым коллективам на принципах акционирования (5).

В 1990-1991 гг. государственной статистикой был зафиксирован рост малого предпринимательства, произошедший за счет преобразования кооперативов в малые предприятия, так как они имели право на налоговые льготы. Кроме того, сказалось отрицательное отношение населения к кооперативам.

Предпринимательство – неотъемлемый элемент современной рыночной системы хозяйствования, без которого экономика и общество в целом не могут нормально существовать и развиваться.

Творчество молодых

Независимые предприниматели представляют собой наиболее многочисленный слой частных собственников и в силу своей массовости играют значительную роль не только в социально-экономической, но и в политической жизни страны (6).

Предпринимательство обеспечивает укрепление рыночных отношений, основанных на демократии и частной собственности. По своему экономическому положению и условиям жизни частные предприниматели близки к большей части населения и составляют основу среднего класса, являющегося гарантом социальной и политической стабильности общества.

В Конституции России определено, что каждый гражданин имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Права и свободы человека и гражданина, а значит, и право свободной предпринимательской деятельности осуществляются на всей территории России и распространяются на каждого гражданина страны. Все органы государственной власти обязаны обеспечивать и защищать в своей деятельности права предпринимателей и свободу предпринимательства, а их противодействие должно рассматриваться как нарушение Конституции России. Государство признает и защищает равным образом частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности. Статистические данные свидетельствуют о том, что предпринимательство стало заметным явлением в экономике России. Сегодня в стране работает около 850 тыс. малых предприятий с численностью постоянно занятых свыше 6 млн. человек, зарегистрировано около 3,5 млн. предпринимателей, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью. С учетом работающих по договорам и по совместительству, а также предпринимателей, работающих без образования юридического лица, в предпринимательстве занято около 14 млн. человек.

Международный опыт убедительно показал, что развитие предпринимательства возможно только при наличии целенаправленной политики государства в отношении малого предпринимательства, исходящей из необходимости развития этого сектора экономики и понимания уязвимости малых предприятий по сравнению с крупными, обусловленной самим характером их функционирования. Другими словами, государство помогает малому предпринимательству, потому что это необходимо и государству, и народу.

В России государство предприняло определенные шаги по развитию малого предпринимательства: формируется законодательная база, были приняты программы развития малого предпринимательства на федеральном и региональном уровнях, при содействии государства создана сеть сервисных организаций (7).

Литература:

1. Ершова И.В., Иванова Т.М. Предпринимательское право: учебное пособие. М.: Юриспруденция, 2002.
2. Круглова Н.Ю. Предпринимательское право: учебник. М.: Русская деловая литература, 2000.
3. Толкачев А.Н. Российское предпринимательское право: учебное пособие. М.: Экзамен, 2003

4. Анохин В.С. Предпринимательское право: учебник. М., 2003, 392с.

5. Беляева О.А. Предпринимательское право: учебник. М., 2009, 352с.

6. Белых В.С., Берсункаев Г.Э., Виниченко С.И. Предпринимательское право России. М.: Издательство: «Проспект», 2009. 656 с.

7. Ершова И.В., Иванова Т.М. Предпринимательское право: учебное пособие. 2-е изд. испр. и доп. М.: Юриспруденция. 2000. 140 с.

Д. ПИЛЮГИН
н.р. Л.А. ПРОХОРОВ

ПОДРОСТКИ И ИХ СОЦИАЛЬНАЯ СРЕДА: ЖИЗНЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ И РОЛЬ ЗНАЧИМОСТИ ВЗРОСЛЫХ

«Дети - цветы жизни» - эту фразу каждый взрослый не один раз повторял и, уверен, принимал как аксиому. Покажите мне человека, который признается, что не любит детей...

Относиться к несовершеннолетним членам общества взрослые стараются терпеливо, а порой и назойливо, сея в неокрепшие детские души "доброе и вечное", внедряя в умы стереотипы и устоявшиеся догмы, настаивая на собственном понимании "что такое хорошо, а что такое - плохо". Не хватает еще отцам мудрости понять, почему его обожаемое чадо однажды превращается в равнодушное и чужое существо, отвергающее все попытки наставить его на путь истинный. Отчасти потому, что дети есть отражение семьи, отражение общества, в котором воспитываются, а общество многолико и разнообразно. Не все дети становятся гениями и вырастают преступниками с порочными взглядами на жизнь. Другое дело, что негативная часть несовершеннолетних, явственно выделяется из общей массы своих сверстников, выставляя в невыгодном свете позитивную сторону (1. С.43).

Как известно, многим детям свойственны временные отклонения от поведения. Как правило, они легко преодолеваются усилиями родителей, учителей, воспитателей. Но поведение какой-то части детей выходит за рамки допустимых шалостей и проступков, и воспитательная работа с ними, протекая с затруднениями, не приносит желаемого успеха. Таких детей относят к категории «трудных».

Традиционно трудные подростки – это выходцы, как правило, из неблагополучных семей: семей с одним родителем, семей с нарушенными социальными функциями (семьи алкоголиков, осужденных и т.п.). Однако социологические исследования опровергают такую трактовку. Во-первых, нетипичным является то, что почти половина трудных подростков (48,6%) – выходцы из полных семей. При этом у 70% не отмечается конфликтности с родителями. В то же время 42% подростков – выходцы из неполных семей, которые традиционно хуже справляются со своими воспитательными функциями. Семьи же с двумя родителями заставляют приглядеться к ним внимательнее. Столь значительный процент полных семей, дети которых относятся к категории трудных, позволяет предположить, что на сегодня семья утрачивает какие-то важные воспитательные функции. С другой стороны, само наличие обоих родителей в семье еще не доказывает, что семья нормальна. У трудных подростков, опрошенных в 2010-2011 годах, по составу и благосостоянию семьи ситуация аналогична. Почти половина

Творчество молодых

из них (46%) – выходцы из полных семей. Материальное положение семей (76,83%) вполне благополучно. Уровень образования родителей трудных подростков тоже достаточно высок – 56,4% родители имеют высшее или среднее специальное образование. Конфликтные семьи, семьи пьющих родителей – традиционные источники девиантного поведения подростков (2. С.64).

Еще один важный показатель внутрисемейной атмосферы – уровень доверия между подростками и родителями. В современных условиях семья испытывает комплекс мощных деформирующих воздействий, приводящих к тому, что внешне нормальная семья утрачивает важный воспитательный потенциал. Примерно каждый десятый подросток испытывает стресс одиночества – ему не с кем посоветоваться или поделиться своими проблемами.

В этом возрасте подросток начинает осознавать свою особенность и неповторимость, в его сознании происходит постепенная переориентация с внешних оценок (преимущественно родительских) на внутренние. Таким образом, постепенно у подростка формируется свое «Я-концепция», которая способствует дальнейшему, осознанному или неосознанному, построению поведения молодого человека. При этом появляется потребность быть самостоятельным, значимым в мире взрослых, потребность осознать себя как личность, отличную от других людей. Отсюда стремление к самоутверждению, самореализации, самоопределению. Появляются собственные вкусы, взгляды, оценки, собственная линия поведения. Подросток начинает претендовать на равноправие в отношениях со старшими и идет на конфликты, отстаивая свою «взрослую» позицию.

Возникающее чувство взрослости, обособление от родителей, активное желание отстаивать свои права и самостоятельность соседствуют с потребностью в поддержке со стороны авторитетного взрослого. Особенно благоприятна ситуация, когда взрослый выступает в качестве друга. В этом случае взрослый может значительно облегчить подростку поиск его места в системе новых, складывающихся взаимодействий, помочь оценить свои способности и возможности, лучше познать себя. Совместная деятельность, общее времяпровождение помогают подростку по-новому узнать сотрудничающих с ним взрослых. В результате этого создаются более глубокие эмоциональные и духовные контакты, поддерживающие подростка в жизни (3. С. 362-363).

Очевидно, это связано с высокой эмоциональной значимостью общения для подростков, поскольку именно для большинства из них являются основным и наиболее важным круг их общения (4). Ведь для абсолютного большинства молодежи значимой средой общения является компания, группа сверстников или взрослых. Ясно просматривается не критично-позитивное восприятие подростками своей эталонной среды общения.

Диапазон широк: от морально и юридически нейтрального до осуждаемого с позиций нравственности и закона. Особо опасным является последнее, когда под влиянием криминального давления взрослых в менталитете подростков размываются нравственные начала. Любое нарушение стабильности, переоценка социальных ценностей вызывают всплеск подростковой преступности, показатель которой в целом «привлекает» проблема подросткового насилия (5). Преобладание активности исполнителя изменяет функционально-ролевой ста-

тус несовершеннолетних, насилие один из способов достижения желаемого результата (6). Негативные личностные установки несовершеннолетних, эгоизм, корысть, жестокость, социальные по своему происхождению формируемые в процессе взаимодействия индивида с окружающей средой, способствуют в виктимологическом отношении для вовлечения их в преступную деятельность.

В последние годы мы стали свидетелями небывалого роста числа правонарушений, совершенных несовершеннолетними. По данным МВД РФ в 2010 году зарегистрировано около 10 тысяч случаев вовлечения несовершеннолетних в совершение преступления или антиобщественную деятельность. При этом 9,6% всех преступлений, зарегистрированных в 2010г., а это около 250 тысяч (7), совершены непосредственно несовершеннолетними или с их участием. Формирование криминального стереотипа поведения происходит через формирование делинквентного поведения в результате воздействия неблагоприятных социальных, а в частности, микросоциальных факторов. Подростковая преступность становится все более самостоятельной, организованной и профессиональной (8. С.73), являясь одной из причин преступности взрослых.

Общественно опасные нарушения взрослыми лицами интересов воспитания несовершеннолетних разнообразны по форме и содержанию, а также по степени побуждающего, провоцирующего влияния на несовершеннолетних, когда личность человека только формируется, вырабатывается его жизненная ориентация, когда особенно актуальными являются проблемы воспитания, становления личности, направленности ее поведения. Это ставит проблему правовых форм определения ответственности, в том числе и уголовной, в отношении отрицательно влияющих взрослых.

В охране подрастающего поколения от негативных влияний важная роль принадлежит уголовно-правовым нормам, предусматривающим ответственность взрослых за вовлечение несовершеннолетних в преступную и иную антиобщественную деятельность (9). Видимо, необходимо адекватно отразить в законе степень общественной опасности побуждающего, провоцирующего на преступления влияния, которое оказывают различные преступления, нарушающие интересы воспитания несовершеннолетних. Соответственно, должны быть движущие силы способные влиять на формирование социальной политики в отношении подрастающего поколения как приоритетной для развития общества (10), что позволит преодолеть его криминальную деформацию.

Литература:

1. Зиядова Д. Уголовно-правовые меры охраны развития и социализации подростков // Уголовное право. 2003. № 1. С. 43.
2. Хагуров Т.А., Чепелева Л.М., Войнова Е.А., Резник А.П. Трудные подростки: опыт социологического исследования нормативного сознания и образа жизни региональной молодежи 2000-х. Краснодар, 2011. С.64.
3. Мухина В.С. Возростная психология. М., 2003. С.362-363.
4. Осипьян А.В. Вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий: уголовно-правовые проблемы // Научные труды ученых-юристов Северо-Кавказского региона. Краснодар, 2004.
5. Карпец И.И. Пределы криминологических исследований // Социалистическая законность. М., 1968. С 9-14.
6. Алауханов Е.О. Криминологические проблемы предупреждения корыстно-

Творчество молодых

насилованных преступлений. СПб, 2005.

7. Александрова М.А. Проблемы социального поведения и самореализации личности. Самиздат, 2009.

8. Башкатов И.П. Психология неформальных подростково-молодежных групп. М.: Информпечать, 2000. 336 с.

9. Миньковский Г.М., Тузов А.П. Профилактика правонарушений среди несовершеннолетних. Киев, 1998.

10. Чапурко Т.М., Черник Н.Ю. Региональные политико-правовые проблемы защиты прав и интересов несовершеннолетних // Региональная конференция «Современная уголовная политика в области защиты прав свободы, чести и достоинства личности». Краснодар, 2010.

**А. ПОДРАНАЯ
н.р. Л.И.САВЧЕНКО**

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ВИРТУАЛЬНОЙ ТОРГОВЛИ

Интернет стремительно поглощает человечество. Все больше сфер нашей жизни перемещается в виртуальную область. Не стала исключением и торговля. В последнее время «поход в магазин» не требует долгих сборов и может быть выполнен не выходя из дома – путем посещения сайта в Интернете. Для того чтобы посещение такого магазина не обернулось для вас неприятностями, необходимо знать ряд основных правовых правил дистанционной торговли.

В настоящее время в Гражданском кодексе РФ в ст. 497 (1) дается понятие «дистанционного способа продажи товара». Оно означает заключение договора купли-продажи товара на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и др.) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо с образцами товара при заключении такого договора.

Гражданский кодекс РФ дает лишь общие положения о том, как должна регламентироваться дистанционная торговля. Для более подробной правовой регламентации в 2004 году в Закон РФ «О защите прав потребителей» (2) была введена статья 26.1 «Дистанционный способ продажи товаров» (3), а в 2007 году вступили в силу Правила продажи товаров дистанционным способом (4).

Прежде чем понять тонкости Интернет-торговли необходимо установить, какие товары могут реализовываться дистанционным способом, в том числе через Интернет.

Как правило, продавец определяет перечень этих товаров, но вместе с тем не допускается продажа дистанционным способом алкогольной продукции, товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена. Относится это и к табачной продукции, поскольку ее продажу регулирует Федеральный закон «Об ограничении курения табака»(5).

А также на территории РФ запрещен оборот:

- в качестве гражданского оружия – огнестрельного и холодного оружия, а также средств самообороны, перечисленных в ст. 6 Федерального закона «Об оружии» (6);

- психотропных, наркотических веществ и их прекурсоров в соответствии с нормами ст. 2 Федерального закона «О наркотических средствах и психотропных веществах» (7).

Кроме того, лица, осуществляющие розничную продажу товаров дистанционным способом, обязаны соблюдать нормы, закрепленные в абзаце 2 пункта 4 Правил продажи отдельных видов товаров (4). Они гласят, что вне стационарных мест торговли запрещена продажа:

- продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков и пива, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара);

- лекарственных средства и лекарственное сырье;

- изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней;

- оружия и патронов к нему;

- яды, наркотические средства и психотропные вещества;

- экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм.

Вместе с тем существует масса организаций, реализующих лекарственные средства, продукты питания или экземпляры аудиовизуальных произведений посредством сети Интернет. Здесь необходимо отметить - Указ Президента РФ № 179 от 22.02.1992 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, реализация которых запрещена»(8), который закрепил порядок реализации продукции, предусмотренной в перечне, и контроль за строгим соблюдением этого порядка.

Свободная реализация лекарственных средств, вне мест стационарной торговли, как уже сказано выше, запрещена. Предлагаемые препараты не зарегистрированы как лекарственные средства в установленном порядке в Российской Федерации и не внесены в Государственный реестр лекарственных средств (9), относятся к биологически активным добавкам (БАД).

Биологически активные добавки являются пищевыми продуктами, а не лекарственными препаратами и не применяются для лечения каких-либо заболеваний. Тем временем, реклама предлагает БАДы как высокоэффективное средство для лечения очень многих заболеваний.

В настоящее время аптечные организации, имеющие лицензию на розничную торговлю лекарственными средствами, осуществляют их продажу через Интернет.

Продавец, сознательно обманывая потребителя, зачастую не несет ни какой ответственности. Потому что, Минздравсоцразвития России не уполномочен рассматривать имущественные споры и не вправе в административном порядке обязать представителя торговли выплатить какие-либо штрафы потребителю, поскольку указанными полномочиями наделены исключительно судебные органы.

Незаконная продажа, выше указанных товаров, является нарушением налогового законодательства, а также несоблюдение правовых норм. Несмотря на запреты, доля этих товаров в Интернете растет. Есть лазейки и уловки, чтобы обходить законы. Тем самым наносится ущерб не только потребителю, но и прежде всего государству.

Творчество молодых

Однако устранить, такого рода, пробелы в законодательстве не удастся, до тех пор, пока не будут организованы специальные службы по борьбе с незаконными сайтами в сети Интернет, которые сделают рынок "белым" и "управляемым".

Потребителю при посещении интернет-магазинов до заключения договора розничной купли-продажи необходимо обращать внимание на следующую информацию:

- об основных потребительских свойствах товара;
- о месте изготовления товара;
- о сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке;
- о полном фирменном наименовании (наименовании) продавца;
- об адресе (месте нахождения) продавца;
- о цене и об условиях приобретения товара;
- о порядке оплаты товара;
- о способах его доставки;
- о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора.

Информация о продавце, товаре, способах доставки и оплаты должна доводиться до покупателя в наглядной и доступной форме в описании товара.

Если покупатель хочет приобрести товар в интернет-магазине, он сообщает продавцу о своем намерении. Это сообщение оформляется, как правило, в виде электронного письма или онлайн-заявки непосредственно на сайте продавца. Оно должно обязательно содержать:

- полное фирменное наименование (наименование) и адрес (место нахождения) продавца;
- фамилию, имя, отчество покупателя или указанного им лица (получателя) и адрес, по которому следует доставить товар;
- наименование товара, артикул, марку, разновидность, количество предметов, входящих в комплект приобретаемого товара, цену товара;
- вид услуги (при предоставлении), время ее исполнения и стоимость;
- обязательства покупателя.

Товар оплачивается способами, указанными продавцом, а именно: наличными курьеру; почтовым переводом; безналичным расчетом; с использованием электронных платежных систем. Способы доставки товара, также определяются самим продавцом.

Важно знать, что покупатель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, после передачи – в течение 7 дней, а если срок возврата не был указан продавцом в письменной форме, то в течение трех месяцев. При этом покупатель обязан компенсировать продавцу все расходы, связанные с доставкой возвращенного товара. Вернуть стоимость товара продавец должен в течение десяти дней со дня предъявления соответствующего требования покупателем. Продавец при этом не вправе отказывать покупателю в удовлетворении его требования принять товар обратно, даже если это технически сложный товар, поскольку нормы статьи 26.1 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 являются специальными и не содержат исключений относительно технически сложных товаров.

В случае если товар покупателю был передан с нарушением условий договора, касающихся количества, ассортимента, качества, комплектности, тары или упаковки, то его действия следующие.

Прежде всего, необходимо известить продавца о данных нарушениях. Сделать это можно не позднее 20 дней после получения товара. При этом потребитель вправе требовать от продавца устранения указанных недостатков.

Основные ошибки потребителя при заключении договора через интернет-магазины совершаются при незнании действующего законодательства, а также неготовность, что называется, идти до конца – писать претензии, обращаться с исками в суд, привлекать для помощи Роспотребнадзор.

Особенно часто, потребитель страдает от собственной спешки и невнимательности при выборе интернет-продавца. Например, мы за частую не проверяем досконально данные о продавце, а руководствуемся только той информацией, которая размещена на сайте, забывая, что можно и позвонить в магазин или офис продавца. В предоставлении информации о себе и о товаре продавец не вправе отказывать покупателю.

При получении товара потребитель не пользуется своим правом на проверку товара по качеству, количеству и ассортименту, а также на получение от продавца всех необходимых товаросопроводительных документов, гарантийных талонов, информации о порядке возврата и обмена товара.

Зачастую обмен или возврат товара в интернет-магазин происходит с бодом и скандалами. В этом случае нужно действовать по следующей схеме:

1. Составляем претензию в двух экземплярах. Претензия должна быть в письменном виде, в ней обязательно должно быть указано следующее:

- лицо, которому направлена претензия (директор магазина);
- лицо от кого исходит претензия (ваше ФИО);

- суть претензии. Например: такого-то числа я приобрел в вашем интернет-магазине такой-то товар по такой-то стоимости, но ввиду того, что приобретенный товар не подходит мне по таким-то параметрам (имеет такие-то неисправности) прошу расторгнуть договор купли-продажи и вернуть его стоимость в таком-то размере (заменить на товар надлежащего качества, устранить возникшую неисправность) в соответствии со статьей такой-то Закона РФ «О защите прав потребителей»;

- дата, подпись.

2. Прилагаем к претензии копию чека, копию гарантийного талона и технического паспорта (в том случае, если речь идет о товаре ненадлежащего качества);

3. Один экземпляр передаем в магазин, а на другом просим сотрудников магазина поставить свою подпись, и этот экземпляр оставляем себе. Если представитель магазина отказывается подписать ваш экземпляр претензии или не принимает его, отправляем ему его по почте заказанным письмом с уведомлением о вручении.

4. Если в установленные законом сроки продавец не удовлетворил ваши требования или официально не отказал в их удовлетворении, то стоит обратиться в суд.

Творчество молодых

Автор надеется, что данная информация будет полезной вам при посещении интернет-магазина и позволит избежать неприятностей.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный закон от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (с изм. от 18, 19 июля 2011г.) // СПС Гарант. 2012.
2. О защите прав потребителей: Закон РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 (с изм. от 18 июля 2011 г.) // СПС Гарант. 2012.
3. О внесении изменений в Закон Российской Федерации "О защите прав потребителей" и о признании утратившим силу пункта 28 статьи 1 Федерального закона "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей»: Федеральный закон от 21.12.2004 г. № 171-ФЗ (с изм. от 25 октября 2007 г.) // СПС Гарант. 2012.
4. Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом: Постановление Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612 // СПС Гарант. 2012.
5. Об ограничении курения табака: Федеральный закон от 10.07.2001 № 87-ФЗ (с имз. от 22.12.2008 г.) // СПС Гарант. 2012.
6. Об оружии: Федерального закона от 13.12.1996 № 150-ФЗ (с изм. от 19 июля 2011г.) // СПС Гарант. 2012.
7. О наркотических средствах и психотропных веществах: Федерального закона от 08.01.1998 № 3-ФЗ (с изм. от 14 июня 2011г.) // СПС Гарант. 2012.
8. О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, реализация которых запрещена: Указ Президента РФ № 179 от 22.02.1992 (с изм. от 30.12. 2000г.) // СПС Гарант. 2012.
9. Положение о Государственном реестре лекарственных средств: Приказ Министерства здравоохранения РФ от 01.12.1998 г. № 01/29-15 // СПС Гарант. 2012.

Е. РЫСЕНКО

н.р. Т.В. ПИЛЮГИНА

ВРАЧЕБНАЯ ОШИБКА: ЗАБЛУЖДЕНИЕ ВРАЧА ИЛИ ЕГО ХАЛАТНОСТЬ

Ошибиться может каждый: и пекарь, и водитель, и кассир, и врач, и... Все люди ошибаются. Только расплачиваться за врачебную ошибку приходится очень дорого - своим здоровьем, к сожалению, далеко не все медицинские вмешательства заканчиваются благополучно, иногда врачебные ошибки влекут за собой и лишение жизни. Вопросы правового регулирования медицинской деятельности сегодня приобрели повышенную актуальность.

По мнению британского "Фонда общественного мнения", 42% россиян считают, что они стали жертвами медицинских ошибок или неправильного лечения. 32% говорят, что они были неправильно диагностированы или им предписано неправильное лечение. 19% заявляют, что были свидетелями халатности врачей по отношению к членам своей семьи. По информации организации "Лига защиты пациентов", ежегодно от ошибок врачей в России умирает 50 тысяч человек. Официальную статистику врачебных ошибок, которые приводят к гибели пациентов, в России никто не ведет, однако, по неофициальным данным самих же медиков каждый третий диагноз – ошибочный, «халтура» и «просчеты» медиков убивают больше россиян, чем дорожно-транспортные происшествия.

Тогда как уровень медицинских ошибок в системах здравоохранения в США. В этой связи представляется необходимым освещение вопросов, связанных с правовой регламентацией дефектной работы российских медиков.

Законодательству термин «врачебная ошибка» неизвестен, поэтому юристы, как правило, его не употребляют. Он имеет распространение преимущественно в медицинской литературе, но и здесь не существует общепринятого понятия этого термина. Врачебной ошибке можно дать несколько определений (1. С.4). Одно из первых определений врачебной ошибки было сформулировано известным патологоанатомом И.В. Давыдовским: «Врачебная ошибка – это добровольное заблуждение врача, основанное на несовершенстве современного состояния медицинской науки и методов ее исследования, либо вызванное особенностями течения заболевания определенного больного, либо объясняемое недостатками знаний, опыта врача (2. С. 3). А.П. Громов и И.Ф. Огарков сходятся во мнении, что в основе врачебной ошибки лежит добросовестное заблуждение врача (3. С. 75; 4. С. 133). Иными словами врачебной ошибкой можно назвать ошибку врача в профессиональной деятельности, вследствие добросовестного заблуждения при отсутствии небрежности, халатности или невежества. Ошибка врача при исполнении своих профессиональных обязанностей, являющиеся следствием добросовестного заблуждения и не содержащие состава преступления или признаков проступков трактуется также как врачебная ошибка. Неправильное определение болезни врачом (диагностическая ошибка) или неправильное врачебное мероприятие (операция, назначение лекарства и др.), обусловленные добросовестным заблуждением врача также рассматриваются как врачебная ошибка. Имеющее в своей основе несовершенство современной науки, незнание или неспособность использовать имеющиеся знания на практике влечет за собой неправильное действие (или бездействие) врач и это тоже врачебная ошибка. По всей видимости, врачебную ошибку можно считать наиболее противоречивым явлением теоретико-правового осмысления медицинской практики. (5с.) Рассматривая врачебную ошибку через призму правовых оснований, определим ее как правильное определение болезни врачом (диагностическая ошибка) или неправильное врачебное мероприятие (операция, назначение лекарства и др.), обусловленные добросовестным заблуждением врача.

Сразу необходимо оговориться, что на сегодняшний день в нормативно-правовых актах отсутствует понятие врачебной ошибки, что дает основания некоторым авторам считать ее неправовой категорией. (6. С.2; 7. С.22). Разрабатываемые медиками концепции (в частности, представление об уголовной ненаказуемости «врачебной ошибки» по причине добросовестности заблуждения врача) противоречили положениям уголовно-правовой науки и потому фактически оказались вне сферы практического применения. В законодательстве Российской Федерации ответственность врача, медицинского учреждения перед пациентом оговорена в целом ряде законов и подзаконных актов, начиная с "Правил предоставления платных медицинских услуг населению..." и заканчивая Уголовным Кодексом Российской Федерации.

В соответствии с Уголовным кодексом РФ лицо подлежит уголовной ответственности только за те опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается. Виновным в преступлении признается лицо, совершившее деяние умышленно или по неосторожности. В подавляющем большинстве случаев

Творчество молодых

речь идет о неосторожной форме вины в виде преступного легкомыслия либо преступной небрежности, причем небрежность встречается гораздо чаще, чем легкомыслие. В врачебной практике России почти неизвестны случаи умышленного причинения вреда.

Деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей УК РФ, то есть если такие действия сформулированы как состав преступления в УК РФ. Неосторожные действия медицинских работников встречаются значительно чаще, и выражаются в недостаточном обследовании больного и невыполнении специальных исследований, несвоевременной госпитализации и преждевременной выписке, в недостаточной подготовке и небрежном выполнении хирургической операции или манипуляций. Небрежный уход и наблюдение за больным, несоблюдение медицинских инструкций и правил, небрежное применение лекарств, ведение истории болезни и других медицинских документов, невежественные действия врача также составляет состав преступления. В результате каждого такого действия или бездействия врача может наступить смерть больного. Оценка неблагоприятных исходов устанавливает причинную связь между неправильными действиями врача или, наоборот, его бездействием и тем самым неблагоприятным исходом. Выявление причины такого поведения врачей дает возможность установить его сущность и может служить критерием для оценки последствий этих действий. Часто от молодых врачей можно услышать оправдание «не предвидел, не ожидал таких последствий, просто не знал (не нарочно, без умысла)». Но уровень знаний и умения должны обеспечить основное назначение врача - сохранение здоровья, облегчение страданий, наконец, спасение жизни людей. Человекверяет врачу свое здоровье, свою жизнь и, если медицинский работник ненадлежащим образом выполняет свои профессиональные обязанности, в результате чего наступает такое необратимое последствие, как смерть человека, то он должен нести уголовную ответственность.

Граница между врачебной ошибкой, совершенной в результате «добросовестного заблуждения» и преступлением «по неосторожности», когда врач имел все основания объективно оценить ситуацию, очень тонкая. Здесь необходимо учитывать оценку его действий на профессиональном уровне. Подобного рода уголовные дела основаны на выводах судмедэкспертизы. Доказательства получить очень трудно, порой невозможно, особенно учитывая корпоративную солидарность, несомненно, имеющуюся во врачебной среде.

Основными признаками, квалифицирующими медицинскую ошибку, являются: соблюдение медицинскими работниками предусмотренных законом и обычаями правил профессионального поведения; добросовестность поведения при осуществлении медицинской деятельности. В медицинской практике встречаются ситуации, когда здоровье или жизнь пациента могут быть сохранены или не сохранены в зависимости от ряда субъективных и объективных факторов. Проблема квалификации врачебной ошибки чаще всего связывают именно с такими ситуациями.

С целью юридической квалификации необходимо выделить субъективные и объективные причины ошибок в медицинской практике. К объективным

причинам стоит отнести наказуемые врачебные ошибки, совершенные вследствие неосторожности или недостаточности опыта, а так же знаний врача: например, при невнимательном обследовании, неадекватной оценке клинических и лабораторных данных, небрежном выполнении операций и других лечебно-профилактических мероприятий, небрежном уходе и наблюдении за пациентом, неудовлетворительной организации деятельности медицинских учреждений.

На практике врачебные ошибки нередко смешивают с небрежностью или халатностью, однако разные проявления небрежности и ее последствий заставляют в одних случаях признать небрежность проступком, а в других - преступлением. Если врач в своей профессиональной деятельности прямо или косвенно вступает в конфликт с законом, речь идет о преступлении. При этом в каждом конкретном случае необходимо определять единственное основание для уголовной ответственности это наличие состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом.

Как правило, преступления медицинских работников совершаются неумышленно (без явного, намерения причинить повреждение здоровья пациенту), а по неосторожности. Преступления признаются совершенными по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления общественно опасных (вредных) последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение, либо не предвидело наступления таких последствий, но могло и должно было их предвидеть (ст. 9 УК). Как правило, общественно-опасные, уголовно-противоправные деяния, медицинских работников, при исполнении своих профессиональных обязанностей или вопреки своему профессиональному долгу, влекущие за собой причинение вреда здоровью или смерть пациента или создающие опасность наступления этих последствий. Когда речь идет о врачебной ошибке это причинение смерти по неосторожности (ст.109), причинение тяжкого или средней тяжести вреда здоровью по неосторожности (ст.118), а также неоказание помощи больному (ст.124) (8. С. 12).

Любая практика сопряжена с ошибками. Однако есть области, где ошибки недопустимы. И врачебная практика - это тот самый случай. Врачебные ошибки очень тяжело воспринимаются самим больным, его родственниками, всем обществом. Некоторые врачебные ошибки, ставшие достоянием обществу благодаря средствам массовой информации, получают широкий общественный резонанс и тогда все СМИ: пресса, радио, телевидение заполняются гневными репортажами и откликами «с мест» (9. С.8).

Жизнь коротка, путь искусства долог, удобный случай скоропреходящ, опыт обманчив, суждение трудно. Людские нужды заставляют нас решать и действовать. Но если мы будем требовательны к себе, то не только успех, но и ошибка станет источником знания. Ясно одно, проблема не должна перерасти в «охоту на ведьм». Она должна стать крайней точкой, от которой необходимо в кратчайшие сроки пересмотреть всю законодательную систему в области медицины. При этом надо четко понимать, что закон должен защищать не только пациентов, но и врачей. На сегодняшний день на рассмотрении в Правительстве Российской Федерации находится проект «Концепции развития здравоохране-

Творчество молодых

ния Российской Федерации до 2020 года», в соответствии с которой к числу первоочередных задач отнесено совершенствование законодательства в сфере здравоохранения, в том числе, разработка законов «О правах пациентов» и «О страховании профессиональной ответственности медицинских работников». Насколько эффективной будет проводимая работа в этой области, мы сможем судить в ближайшие годы.

Литература:

1. Канунникова Л.В., Фролов Я.А., Фролова Е.В. О правовых проблемах врачебной (медицинской) ошибки // Медицинское право. 2003. № 2. С. 22-23
2. Давыдовский И.В. Врачебные ошибки // Советская медицина. 1941. № 3. 56.
3. Громов А.П. Права, обязанности и ответственность медицинских работников. М.: Знание, 1976. 218 с.
4. Огарков И.Ф. Врачебные правонарушения и уголовная ответственность за них. Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1966. 234 с.
5. Беркенгейм М. Врачебная ошибка: законы и практика. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.pravo.ru/review/view/14897/>
6. Зальмунин Ю.С. Врачебные ошибки и ответственность врачей (по материалам Ленинградской судебно-медицинской экспертизы): автореф. дис. ... канд. мед. наук. Л., 1959. С. 2.
7. Давыдовский И.В. Врачебные ошибки // Советская медицина. 1941. № 3. С. 9.
8. Маргацкая Н.А. Гражданско-правовые проблемы донорства и трансплантации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1984. С. 22.
9. Татаркин В.В. Преступления медицинских работников против жизни и здоровья: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М.: ПроСофт-М, 2007. 28 с.
10. Кибальник А.Г., Старостина Я.В. Врачебная ошибка и уголовная ответственность // Актуальные проблемы уголовной ответственности медицинских работников. М, 2006 с.

Э. СИЧИНАВА

н.р. Л.А. ТАРАКАНОВА

РАССЛЕДОВАНИЕ И УЧЕТ НЕСЧАСТНЫХ СЛУЧАЕВ НА ПРОИЗВОДСТВЕ

В условиях современного рыночного гражданского оборота значительно возросла потребность в трудовых ресурсах, однако в то же время положения в области охраны труда значительно обострилось. Такое положение во многом обусловлено утратой централизованного способа финансирования затрат на программы по охране труда, что привело к увеличению травм и аварий на производстве. Современное общество характеризуется высоким уровнем использования технических средств, предназначенных для удовлетворения жизненных потребностей человека. Современные технические средства становятся все более и более автоматизированными, однако, по-прежнему ключевым элементом на производстве остается человек, призванный обслуживать, управлять, контролировать. Поэтому, в производственной деятельности трудовых коллективов, организаций, граждан важное место занимают вопросы обеспечения безопасности жизни и здоровья.

Эффективное обеспечение охраны труда может осуществляться качественно лишь в случае регулирования этих отношений в нормативно-правовых актах. Ведущая роль здесь принадлежит Трудовому Кодексу РФ, в котором определяются общие условия охраны труда; права и обязанности нанимателя и наемных работников по обеспечению охраны труда, соблюдению законода-

тельства в этой области; устанавливаются правила по расследованию и учету несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, а также регламентируются иные вопросы, касающиеся организации работы по охране труда. Кроме того, правовые предписания об охране труда получили закрепление и в иных актах различных государственных органов.

Конституция РФ также содержит нормы, в соответствии с которыми гражданам гарантируется право на труд, а также на здоровые и безопасные условия труда. Изучение и выявление возможных причин производственных несчастных случаев, профессиональных заболеваний, аварий, взрывов, разработка мероприятий и требований, направленных на устранение этих причин позволят создать безопасные и благоприятные условия для труда человека. Комфортные и безопасные условия труда - один из основных факторов влияющих на производительность и безопасность труда, здоровье работников.

Требования по охране труда - нормативные предписания, направленные на сохранение жизни, здоровья и трудоспособности работников в процессе их трудовой деятельности, содержащиеся в нормативных правовых актах, в том числе технических нормативных правовых актах. Охрана труда тесным образом связана с теми общественными отношениями, участники которых призваны своими действиями создавать для субъектов трудовых правоотношений здоровые и безопасные условия труда. А это значит, что меры охраны труда связаны непосредственно с определенными факторами, условиями, способствующими бесперебойности, четкости трудового процесса.

С точки зрения тяжести, а также порядка расследования несчастных случаев на производстве и оформления материалов расследования все несчастные случаи на производстве делятся на следующие виды:

- несчастные случаи, вызвавшие необходимость перевода работника в соответствии с медицинским заключением на другую работу либо потерю работником трудоспособности на срок не менее одного дня;
- групповые несчастные случаи (2 и более человек);
- тяжелые несчастные случаи (по схеме определения тяжести несчастных случаев на производстве, утвержденной Минздравом РФ по согласию с Минтрудом РФ);
- несчастные случаи со смертельным исходом, в том числе групповые несчастные случаи на производстве с числом погибших пяти и более человек; крупные аварии с числом погибших пятнадцати и более человек.

Меры по предотвращению несчастных случаев на производстве установлены в Конвенции № 174 «О предотвращении крупных промышленных аварий» и в рекомендации № 181 к ней. Международные стандарты по переноске и передвижению тяжестей закреплены в Конвенции № 127 «О максимальном грузе, допустимом для переноски трудящимися» и в Рекомендации № 128 к ней. Для расследования несчастных случаев работодатель незамедлительно создает комиссию в составе не менее трех человек. В состав комиссии включаются специалист по охране труда или лицо, назначенное ответственным за организацию работы по охране труда приказом работодателя, представители работодателя, представители выборного органа первичной профсоюзной организации или

Творчество молодых

иного уполномоченного работниками представительного органа, уполномоченный по охране труда. Положения об особенностях расследования несчастных случаев на производстве в отдельных отраслях и организациях и формы документов, необходимых для расследования несчастных случаев, утверждаются в порядке, определяемом Правительством РФ. На основании Федерального закона «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» в расследовании каждого случая травмы и профессионального заболевания должны участвовать соответствующие представители органов Фонда социального страхования. В связи с вышесказанным, представители работодателя, органы государственного надзора за соблюдением трудового законодательства, иные лица, формирующие комиссию по расследованию несчастного случая, обязаны сообщить о его проведении в соответствующий орган Фонда социального страхования, а также обязаны включить в её состав представителя Фонда.

Анализ причин производственного травматизма и профессиональных заболеваний свидетельствует, что на протяжении последних лет они получили устойчивый характер: высокая степень изношенности оборудования, применение устаревших технологий, оборудования с конструктивными недостатками, ликвидация и отказ от создания на предприятии служб охраны труда. В нарушение ст. 12 Федерального закона «Об основах охраны труда в Российской Федерации» и постановления Правительства Российской Федерации № 843 «О мерах по улучшению условий охраны труда» на многих предприятиях были ликвидированы службы охраны труда, основной деятельностью которых являлось улучшение условий охраны труда, предупреждение производственного травматизма и профессиональных заболеваний. Из вышесказанного можно сделать следующий вывод: положение с реализацией конституционного права граждан на безопасные условия труда не отвечает предъявляемым требованиям. Уровень травматизма и профессиональных заболеваний продолжает оставаться высоким. Реорганизация системы управления охраной труда, повсеместное сокращение финансирования, неудовлетворительное материально-техническое обеспечение безопасности труда, отсутствие должного взаимодействия с органами власти и управления, правовой нигилизм и некомпетентность многих руководителей в вопросах охраны труда привели к тому, что на производствах по-прежнему гибнут десятки и сотни работников.

Литература:

1. Конституция РФ принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
2. Трудовой Кодекс Российской Федерации, принятый Государственной Думой 21 декабря 2001г.
3. Конвенции № 174 «О предотвращении крупных промышленных аварий» и в рекомендации № 181 к ней.
4. Конвенции № 127 «О максимальном грузе, допустимом для переноски трудящимися» и в Рекомендации № 128 к ней.
5. Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний: федеральный закон.
6. Трудовое право / под ред. О.В. Смирнова и И.О. Смигиревой: 4-е изд. М., 2011.
7. Трудовое право / под общей ред. А.Я Рыженкова. 3-е изд. М.: ЮРАЙТ, 2011.
8. КонсультантПлюс: www.consultant.ru.

Ю. ТУГУЗ
н.р. М.В. КУЛИШ

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЮРИДИЧЕСКОЙ ПОМОЩИ

На данный момент, юридическая помощь – это перспективное, быстро развивающееся направление в правоохранительной деятельности. Кроме того, право на юридическую помощь – это важный конституционный принцип, закрепленный в Конституции РФ.

Статья 48 Конституции РФ гласит: «каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи; в случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно» Однако надо отметить, что на сегодняшний день это направление недостаточно хорошо изучено.

Причина этого в том, что до недавнего времени основными формами организации юридической помощи были адвокатура, нотариат и правовые (или юрисконсультские) службы, которые создавались на предприятиях, в организациях и общественных объединениях для оказания помощи соответственно этим предприятиям, организациям или объединениям. Теперь же создано поле для новых форм юридической деятельности, это пресловутые «иные формы оказания юридической помощи». Так называют в учебниках все остальные формы оказания юридических услуг, которые не относятся к адвокатуре и нотариату. К сожалению, более точного определения этим формам дать нельзя, так как они представляют великое множество различных форм оказания юридических услуг, причем их перечень является открытым. Это и вносит путаницу в понимание юридической помощи. Эта работа есть скромная попытка систематизировать формы юридической помощи, осознать их значение и функции и внести хоть какую-то ясность в понятие юридической помощи и ее значение в современном обществе. Это очень актуальная проблема, так как, несмотря на новизну многих принципов и форм юридической помощи, она (юридическая помощь) хорошо «прижилась» в нашей стране и сейчас в любом городе можно встретить какую-нибудь форму: нотариальную кантору, или адвокатуру, или частные консультативные фирмы по вопросам права, или даже частные детективные агентства и детективов, которые тоже оказывают юридические услуги.

Потребность в получении юридической помощи возникает постоянно и повсеместно. Практически нет такой сферы жизни или человеческой деятельности, в которой каждому человеку, а не только юристу необходимо знать и уметь применять те или иные правовые нормы. Идет ли речь о работе или учебе, приобретении или продаже товаров, получении услуг, необходимости обращения в государственные или иные органы, участии в деятельности общественных организаций, выборах в парламент и так далее - везде может потребоваться квалифицированная помощь юриста. Для этого и существует юридическая помощь, которая оказывает населению помощь в понимании, осмыслении законодательства и помогает использовать его во благо человека, который нуждается в этой помощи. Правовые услуги – это услуги по оказанию помощи лицам по вопросам правового характера.

Творчество молодых

Деятельность по оказанию правовых услуг – один из видов юридической практики, которая объективно необходима в любом обществе, имеющем государственное устройство.

Юридическая деятельность стоит в одном ряду с другими видами деятельности по оказанию услуг, как-то: аудиторская, консультационная, маркетинговая, информационная, мониторинговая, оценочная и риэлторская деятельность. Все эти виды деятельности удовлетворяют общественный спрос на определенные виды услуг, сопутствующих основным – производственным – видам экономической деятельности.

Юридическая деятельность это: государственная, негосударственная или частная (коммерческая) деятельность профессиональных юристов по оказанию квалифицированной помощи физическим и юридическим лицам в понимании, правильном использовании и соблюдении законодательства, консультации по юридическим вопросам и вопросам права, которая направлена на защиту и способствует осуществлению прав и законных интересов граждан.

Спорным является вопрос о необходимости жесткого государственного контроля частной юридической практикой. Госконтроль может осуществляться различными способами, прежде всего путем лицензирования и аккредитации. Основными профессиональными участниками рынка правовых услуг являются: адвокаты и адвокатские образования; юридические фирмы, иные организации, специализирующиеся на оказании правовых услуг; индивидуально практикующие юристы. Деятельностью по оказанию правовых услуг занимаются также организации, не являющиеся юридическими фирмами, но в соответствии со своими уставными целями и задачами предоставляющие правовую помощь своим участникам и иным лицам. Близкой к деятельности по оказанию правовых услуг является деятельность нотариусов, способствующая надлежащему оформлению совершаемых сделок и других актов. Многие коммерческие организации имеют в своем составе штатную юридическую службу, благодаря которой обеспечиваются потребности организации в правовых услугах.

Предпринимательская деятельность осуществляется на определенной правовой основе. Соблюдение правовых норм дает предпринимателям возможность успешно развивать свой бизнес. Напротив, нарушение предписаний правовых норм, влечет для предпринимателей нежелательные последствия в виде. Например, ответственности по обязательствам, а неоднократные или грубые нарушения законодательства могут привести к принудительной ликвидации предпринимателя - к административной и уголовной ответственности. Для того чтобы избежать нарушений и во всем следовать требованиям законодательства, предприниматели обращаются к специалистам, обладающим правовыми знаниями, т. е. к практикующим юристам. Правовое обслуживание бизнеса – закономерное объективно обусловленное явление, одна из составных частей правовой деятельности. Правовое содействие, оказываемое юристами предпринимателям, называют также правовой поддержкой, правовым сопровождением, правовым обеспечением. Все перечисленные термины близки по смыслу и могут употребляться в различных контекстах в одном и том же семантическом значении: оказание юристами-профессионалами консультационных и иных услуг предпринимателям

по правовым вопросам осуществления бизнеса. В более широком аспекте используется также термин «правовое обслуживание», под которым понимается оказание заинтересованным лицам – клиентам, заказчикам – разнообразных правовых услуг на договорной основе, предполагающей постоянное или периодическое взаимодействие и сотрудничество исполнителя и клиента. В понятие правового обеспечения предпринимательской деятельности входит направленность действий юристов на соблюдение законности предпринимательской деятельности заказчика; реализацию прав, составляющих содержание право и дееспособности предпринимателя, и его субъективных прав; защиту прав и охраняемых законом интересов предпринимателей от нарушений со стороны любых третьих лиц; восстановление прав предпринимателей, пострадавших от нарушений. Эти задачи, которые можно было бы назвать правовыми задачами, тесно связаны с целями предпринимательской деятельности: удовлетворением различных общественных потребностей и систематическим извлечением прибыли. Названные задачи соответствуют специфике предмета юридической деятельности, определяют круг профессиональных функциональных обязанностей юристов, обслуживающих предпринимателей. В то же время в содержание правового обеспечения не могут входить задачи иного характера, например, экономические, производственно-технологические, управленческо-организационные.

Юристы не занимаются решением экономических или производственно-технологических задач, но способствуют их решению, осуществляя необходимое правовое сопровождение деятельности предпринимателя по их выполнению. Например, когда ставится вопрос о принятии той или иной схемы транспортировки товара, юристы анализируют предлагаемую схему с правовой точки зрения, оценивают ее правомерность, обеспечивают внесение соответствующих условий в содержание заключаемых договоров (контрактов).

Адвокатская деятельность это вид частной юридической практики, своеобразие которой в том что в задачи адвокатов входит не только правовое обслуживание организаций и граждан, но и защита по уголовным делам, возбуждаемым против граждан. В силу большой социальной роли адвокатуры в гражданском обществе адвокатская деятельность не признается предпринимательской деятельностью. Адвокатская деятельность осуществляется только адвокатами, т. е. юристами, обладающими особым правовым статусом адвоката. Права адвокатов, вытекающие из особенностей их правового статуса, и правовое положение адвокатских образований предусмотрены Законом об адвокатуре.

Статус адвоката могут приобрести граждане, имеющие высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении высшего профессионального образования, и стаж работы по юридической специальности не менее двух лет. Юрист, не имеющий необходимого стажа, для получения статуса адвоката должен пройти стажировку продолжительностью от одного года до двух лет. Прохождение стажировки завершается допуском стажера к сдаче квалификационного экзамена. После успешной сдачи квалификационного экзамена претендент приносит присягу.

Формами адвокатских образований являются коллегия адвокатов, адвокатское бюро, адвокатский кабинет и юридическая консультация.

Творчество молодых

В последние годы в стране заметно возрос спрос на юридические услуги. Это связано со всеми Великими Переменами, которые произошли в нашей стране в последнее время. Существенным изменением стало внедрение рыночных отношений в общественную и экономическую жизнь. Это изменение самым существенным образом повлияло на юридическую помощь. С возникновением и развитием рыночных отношений появилось много новых частных и гражданских отношений, которые урегулировались законом, соответственно участники этих отношений нуждались в помощи по разъяснению им этого законодательства. С другой стороны, все законодательство в какие-то несколько лет было в корне изменено или хотя бы частично отредактировано государственными органами различного уровня, и уже каждый гражданин нуждался в юридической помощи по новому, еще незнакомому и непонятному, законодательству. Государственная система правового обслуживания перестала справляться с потребностями новых рыночных отношений в обществе. Это способствовало возникновению коммерческих структур, основной или вспомогательной функцией которых стало оказание различных юридических услуг организациям и гражданам. Частным бизнесом на этом поприще начали заниматься и некоторые юристы-предприниматели. Рынок юридических услуг стал более эффективным и разнообразным. Это стало прибыльно и популярно, и теперь это уже неотъемлемая часть нашей жизни. Появилось огромное количество новых форм организации юридической помощи, причем это связано не только с изменениями в государственном строе, но и с техническими нововведениями. На самом деле, все новые формы юридической помощи не могли не возникнуть в новых условиях, и они были востребованы населением.

А. ФОЛДЖИН

н.р. И.А. СУШКОВА

КЛЮЧЕВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГОСЗАКАЗА И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ. ОСНОВНЫЕ ОТЛИЧИТЕЛЬНЫЕ ИДЕИ НОВОГО ЗАКОНОПРОЕКТА В СФЕРЕ ГОСЗАКУПОК «О ФЕДЕРАЛЬНОЙ КОНТРАКТНОЙ СИСТЕМЕ»

Государственные закупки являются важным компонентом национальной экономики Российской Федерации. Объем госзакупок с каждым годом растет, в связи с этим проблема организации госзакупок с использованием электронных торгов (конкурсов, аукционов госзакупок) чрезвычайно актуальна в масштабах страны.

Системы проведения электронных госзакупок (аукционов и конкурсов) имеют целый ряд преимуществ. С одной стороны, они позволяют сократить сроки торгов, что выгодно отличает их от аукционов с очной формой, с другой – минимизируется и упрощается документооборот. При этом электронные госзакупки проходят в реальном времени благодаря тем возможностям, которые предоставляет всемирная сеть. Очень важно, что сохраняется полная прозрачность всей процедуры проведения госзакупок, что исключает возможную недобросовестность отдельных участников. К тому же, затраты на организацию госзакупок с использованием электронных торгов являются минимальными. По мнению аналитиков, госзакупки электронные представляют собой также наиболее удобный и эффективный инструмент по привлечению поставщиков

для различных государственных заказов. Выбор исполнителя становится намного проще, а процедура проведения госзакупок - быстрой и дешёвой. В то же время на организацию госзакупок средствами электронных торгов (конкурсов, аукционов) в полной мере распространяются требования действующих законов Российской Федерации.

При проведении госзакупок используются как открытые, так и закрытые аукционы в электронной форме, которые обеспечиваются специальными сайтами в интернете (электронные торговые площадки) и позволяют организовать электронные торги госзакупки, аукционы. В процессе проведения подобных аукционов поставщики осуществляют многократную подачу ценовых предложений. Победителем аукциона на заключение государственного контракта признается поставщик, который в результате смог предложить наименьшую цену контракта. Оператором электронной площадки (сайта) может выступать юридическое лицо вне зависимости от организационно-правовой формы и уставных параметров или физическое лицо, зарегистрированное как индивидуальный предприниматель в соответствии с требованиями законодательства Российской Федерации. Единственным условием является правообладание электронной площадкой и возможностями для обеспечения её полноценного функционирования и проведения электронных торгов госзакупки.

Преимущества электронных площадок:

- Быстрое проведение аукционов за счет применения электронных копий документов с применением ЭЦП.
- Простой и удобный процесс создания новых аукционов, как самостоятельно, так и при помощи операторов.
- Эффективность и надежность применяемой технологии проведения электронных аукционов, торгов.
- Значительная экономия средств государственного или муниципального учреждения за счет снижения закупочных цен.
- Полная прозрачность совершаемых сделок.
- Доступ сразу к большому числу поставщиков.

Система проведения электронных госзакупок имеет как преимущества, так и недостатки. Самым главным недостатком является то, что заказчик видит товар/ услугу только после подписания контракта. Проблема заключается в том, что в связи с большим демпингом цен и качество поставляемых товаров также существенно падает, что приводит, в итоге, к срыву обеспечения жизнедеятельности учреждения. Чтобы предотвратить это – заказчику необходимо очень внимательно и грамотно подходить к подготовке технического задания, так как именно на его основе и осуществляется поставка, а также детально изучать все предложения участников. Подчас одно добавленное слово может повлечь за собой необратимые последствия. В любом случае, только персональный консультант и эксперт по госзакупкам может помочь избежать проблем, связанных с крупными закупками, а также решить возникшие проблемы с поставщиками, с ФАС и другими органами власти.

Проект федерального закона «О федеральной контрактной системе» разработан во исполнение поручения Президента Российской Федерации от 28 де-

Творчество молодых

кабря 2011 г. № Пр-3884.

Вступивший в силу с 1 января 2006 г. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон 94-ФЗ) принципиально изменил систему госзаказа.

В соответствии с Законом 94-ФЗ сведения о закупках стали размещаться в электронной форме на едином общероссийском официальном сайте. Установлен закрытый перечень требований к участникам торгов (наличие правоспособности, лицензий и т.д.). Произвольные квалификационные требования к участникам торгов заменены на финансовые гарантии исполнения контрактов. Предусмотрено ведение реестра недобросовестных поставщиков, исключающих их участие в госзаказе.

Обеспечен переход на преимущественное размещение заказов путем проведения открытого аукциона в электронной форме на ограниченном количестве электронных площадок. Все предприниматели страны стали работать всего на пяти площадках. За счет этого обеспечена высокая ликвидность торгов и минимизация рисков для электронного мошенничества. Электронные аукционы доказали свою эффективность как средство от сговора и инструмент достижения конкурентной среды при заранее заданном качестве. Кроме того, запуск единого общероссийского официального сайта и переход на проведение открытых аукционов в электронной форме стали серьезным технологическим прорывом, поскольку работа с указанными информационными ресурсами осуществляется с использованием электронной цифровой подписи (ЭЦП).

Установлено требование о неизменности условий заключенных контрактов. Законодательство, действовавшее до принятия Закона 94-ФЗ, позволяло произвольно изменять любые условия контрактов при их исполнении, в том числе и цены контракта, что фактически означало фиктивность процедур торгов и приводило к неконтролируемому росту стоимости контрактов.

Установлена административная процедура обжалования действий заказчика, которые ущемляют права и законные интересы участников торгов. До принятия Закона 94-ФЗ результаты конкурса можно было обжаловать только в суде в ходе длительной судебной процедуры. К моменту вынесения судебного решения контракт мог быть уже исполнен, что фактически означало невозможность реального обжалования недобросовестных и коррупционных действия заказчиков на торгах. Кроме того, введена административная ответственность должностных лиц заказчиков за нарушения требований законодательства о размещении заказов.

Вместе с тем, реформа системы госзаказа, начало которой было положено принятием Закона 94-ФЗ, еще не завершена и в настоящее время требуется принятие комплексного законопроекта, направленного на решение остающихся проблем в данной сфере.

Среди имеющихся в настоящее время проблем, на решение которых направлен законопроект, можно отметить, в том числе, следующие:

– отсутствует система планирования закупок;

- низкоквалифицированное выставление требований к продукции, в том числе к ее качеству;
- недостаточная регламентация вопросов установления начальной (максимальной) цены контракта;
- отсутствует регламентация требований к финансовому обеспечению контрактов;
- произвольная оценка заказчиком квалификации участников конкурса и качества их предложений;
- наличие запроса котировок, позволяющего выбирать «своего» поставщика;
- злоупотребления участников, выражающиеся в подаче жалоб без наличия оснований;
- недостаточность регламентации отраслевой специфики размещения заказов;
- длительная судебная процедура расторжения контрактов;
- недостаточная регламентация ответственности за нарушения законодательства о размещении заказов;
- недостаточный контроль за стадиями исполнения контрактов и за конечным результатом, принимаемый товар во многих случаях не соответствует заданному качеству;
- не применение заказчиками штрафных санкций, а также неоплата качественно исполненных контрактов.

Законопроектом, разработанном ФАС России, предлагается ввести системное и функционально более полное правовое регулирование общественных отношений, возникающих в сфере размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд, муниципальных нужд и нужд бюджетных учреждений, и сохранить все позитивное, что есть в Законе 94-ФЗ. Предусмотренные законопроектом положения регламентируют отношения на всех стадиях размещения заказов, в том числе на стадиях планирования закупок и исполнения контрактов. В законопроекте установлена дополнительная регламентация размещения заказов на выполнение научно-исследовательских работ. Это не решает всех проблем в данной сфере, что после практической апробации внесенных изменений потребует в дальнейшем дополнительного законодательного совершенствования, также как и целый ряд других отраслевых особенностей в таких сферах, как экспертиза, оценка, консалтинг, юридические и иные работы и услуги творческих направлений.

Также следует отметить, что целевое финансирование научных исследований в ряде случаев, например, при выполнении фундаментальных исследований, целесообразно осуществлять не путем размещения госзаказа, а через механизм грантов или субсидий. Соответствующие механизмы финансирования науки должны быть проработаны в рамках отраслевого и бюджетного законодательства.

Предусмотренный законопроектом подход к совершенствованию системы госзаказа является эволюционным (в отличие от имеющихся альтернативных предложений, основанных на отказе от положительных результатов, дос-

Творчество молодых

тигнутых в ходе реформирования системы размещения заказов с 1 января 2006 года) и сохраняющим сформированное единое экономическое пространство на территории Российской Федерации. Целостность системы размещения заказов также обеспечивается преемственностью принятых в развитие Закона 94-ФЗ более 30 подзаконных актов Правительства Российской Федерации. Кроме того, важным преимуществом данного подхода является сохранение судебной практики, сформированной за последние годы, а также отсутствие необходимости проводить переобучение более 1 млн. специалистов в сфере госзаказа. Положения законопроекта взаимоувязаны с планом по введению федеральной контрактной системы, одобренным Председателем Правительства Российской Федерации от 12.01.2011 №ВП-П13-49.

Литература.

1. Проект федерального закона "О федеральной контрактной системе", подготовленный ФАС России [Электронный ресурс]. URL: http://www.fas.gov.ru/legislative-acts/legislative-acts_50878.html

2. Рыхтикова Н. А., Доронин С. Н., Васильев А. О. Учебник. Госзакупки: законодательная основа, механизмы реализации, риск-ориентированная технология управления. М.: Изд.: Форум, 2012. 232 с.

3. Храбкин А. А. Противодействие коррупции в госзакупках. Учебник. М.: Изд.: Юриспруденция, 2011. 152 с.

4. Лозенко Л.Л. Развитие механизма взаимодействия предпринимательских и властных структур при исполнении госзаказа. М.: Изд.: Элит, 2011. 272 с.

5. О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд: федеральный закон № 94-ФЗ от 21.07.2005 г.

**А. ХАМИРЗОВА
н.р. Л.И. САВЧЕНКО**

РАЗВИТИЕ СОВРЕМЕННОГО ПАРЛАМЕНТА В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

Термин «парламент» происходит от английского «Parliament», который обязан своим рождением французскому глаголу «parler» – говорить.

Считается, что родиной парламента является Англия. Хотя предшественником парламента были представительные органы еще в Древней Греции и в Древнем Риме. Происхождение современного парламента связывают с событиями XIII-XIV вв. в Англии, когда власть короля была ограничена собранием крупных феодалов, высшего духовенства, представителей городов и сельской местности (общин) (2).

Современный парламент – это высший орган народного представительства, главная функция которого в системе разделения властей заключается в осуществлении законодательной власти. Путем принятия законов парламент призван регулировать важнейшие общественные отношения, осуществлять контроль за деятельностью органов исполнительной власти и высших должностных лиц. В зависимости от формы правления и государственного режима парламент в зарубежных странах обладает разными полномочиями. Он формирует высшие органы государства, например, в некоторых странах избирает президента, образует правительство, назначает конституционный суд, ратифицирует международные договоры, заключенные правительством, объявляет амнистию и т.д.

Значение парламента в современном обществе заключается в том, что он является выразителем интересов различных политических сил, ареной поиска компромиссов. Однако, в парламентской деятельности доминируют и мелкие и мельчайшие интересы, личные амбиции, различные неформальные связи, как это бывает в странах СНГ. Как показывает мировой опыт, парламент тогда выступает подлинным представителем нации (народа), когда в его составе имеются крупные политические объединения депутатов, выражающие интересы значительных слоев общества (3).

Под парламентом обычно понимают однопалатное представительное учреждение или нижнюю палату двухпалатного парламента, хотя с юридических позиций это понятие гораздо сложнее. В англосаксонском праве парламент – это триединое учреждение, включающее главу государства (монарха в Великобритании, президента в Индии), верхнюю и нижнюю палаты (при этом закон может быть принят при согласии всех этих трех составных частей). В странах с влиянием англосаксонского права, где главой государства является президент и существует одна палата (например, в Танзании по конституции 1977 г.) (5), парламент рассматривается как двуединое учреждение, состоящее из главы государства и Национального собрания. В континентальном праве, в Германии, Франции, под парламентом понимаются две его палаты, глава же государства не является составной частью парламента. Наконец, в некоторых странах (Египет) глава государства рассматривается как часть однопалатного парламента.

В настоящее время в большинстве стран действуют двухпалатные парламента, и число палат, как правило, не превышает двух. Однако в некоторых странах Африки и Океании существуют особые палаты вождей, но они обладают только совещательными полномочиями по определенным вопросам (обычай, культура и др.).

Палаты парламента называются по-разному (например – палата депутатов и сенат), но в теории конституционного права их принято называть нижней и верхней палатой. В настоящее время в большинстве стран верхняя палата обладает меньшими полномочиями, чем нижняя.

Для того, чтобы парламент мог успешно реализовывать свои функции, конституции наделяют его необходимыми полномочиями, которые вместе с функциями составляют его компетенцию.

В зависимости от того, каков объем конституционной компетенции парламента, мы можем выделить три ее вида: неограниченная, абсолютно ограниченная и относительно ограниченная.

В качестве примера неограниченной компетенции парламента можно привести – Британский Парламент, о котором говорили, что он может все, кроме превращения женщины в мужчину и наоборот (4).

Верховенство данного вида парламента предполагает: 1) верховенство законодательства (никто, кроме Парламента, не должен обладать правом издавать законы, а законы выше по своей юридической силе, чем любые другие нормативно-правовые акты органов власти); 2) право утверждать государственный бюджет и устанавливать законы; 3) коллективную ответственность Правительства перед Парламентом; 4) право утверждать судей; 5) отсутствие других

Творчество молодых

подобных конкурирующих властей. Конституция Японии 1946 года, установившая в ст. 41, что «Парламент является высшим органом государственной власти и единственным законодательным органом государства» (1).

Примером абсолютно ограниченной компетенции можно привести французскую Конституцию, в ст. 34, 35, 49 которой дается точный перечень вопросов, по которым только Парламент может принимать законы (1). Любые остальные вопросы принадлежат рассмотрению главным образом правительству. Абсолютно ограниченная компетенция парламентов встречается и во многих развивающихся странах. Ряд из них (Сенегал, Габон, Мадагаскар и др.) бывшие ранее колониями Франции, восприняли французскую конституционную модель с абсолютным ограничением даже законодательной компетенции парламента.

Чаще встречается относительно ограниченная компетенция парламентов, которая характерна для федеративных децентрализованных унитарных государств. Поскольку в таких государствах компетенция центральной власти конституционно ограничена правами субъектов федерации или иных территориальных образований, то соответственно парламент может действовать только в этих рамках. Например поправка X к Конституции Соединенных Штатов Америки 1787 года устанавливает, что Конгресс США может осуществлять только те полномочия, которые Конституция прямо отнесла к его ведению или которые она запретила осуществлять штатам(6).

Некоторые ученые вводят еще один класс парламентов «консультативные», которые существуют в некоторых мусульманских странах. Иногда они принимают законы с одобрения монарха, иногда вообще не могут издавать законы (в ОАЭ, например, хотя существует назначаемое Национальное собрание, акты же, имеющие силу закона, издает Совет эмиров). В Саудовской Аравии подобные акты издает король (после обсуждения в Консультативном совете – совете аш-шура), но они не называются законами, так как считается, что важнейшие отношения, являющиеся предметом законов, уже урегулированы в священных книгах – Коране и сунне (5).

Главная задача парламентов – это принятие законов. Среди них важнейшее значение имеют основные законы – конституции (в некоторых странах они принимаются парламентами), поправки к ним, органические законы, а также ежегодно принимаемые законы о государственном бюджете.

Парламент избирает, назначает, образует другие органы государственной власти, формируя их целиком или в части (другую часть может назначать президент). Например, на Украине парламент дает согласие президенту на назначение председателя Антимонопольного комитета, генерального прокурора. В некоторых странах парламент избирает президента (Израиль, Ливан, Турция и др.). В странах тоталитарного социализма парламент избирает постоянно действующий орган, который между сессиями выполняет многие полномочия парламента (Государственный совет на Кубе, Постоянный комитет Всекитайского собрания народных представителей), избирает (Германия, Япония) или назначает премьер-министра. Во многих странах парламент образует весь состав правительства: путем голосования по программе правительства выражает ему доверие, после чего правительство назначается актом главы государства.

Парламент (одна из палат) формирует конституционный суд или назначает часть его членов, верховный суд (или назначает его председателя), назначает генерального прокурора, некоторых других должностных лиц. Полномочия по образованию высших органов и назначению высших должностных лиц разные палаты обычно осуществляют отдельно, у каждой из них своя компетенция.

В настоящий момент в развитых странах вопрос о числе палат парламента не предмет политических столкновений, вопрос иметь в парламенте одну палату или две решается, исходя из различных соображений, имеющих политическое значение в момент соответствующей конституционной реформы.

Современные федеративные государства имеют обычно двухпалатный парламент, в котором верхняя палата представляет субъектов федерации (США, Германия, Бразилия, Мексика, и др.). В унитарных государствах с двухпалатным парламентом его верхняя палата также обычно формируется по политико-административным территориальным единицам (Италия, Испания, Франция, Польша, Япония и др.). Примерно в половине государств Европы парламенты однопалатные (Финляндия, Венгрия, Болгария, Швеция, Дания и др.).

Нижние или единственные палаты часто именуются Национальное собрание или Национальная ассамблея (Франция, Вьетнам, большинство стран Африки), Национальный совет (Австрия, Швейцария, Словакия), Палата депутатов (Италия, Бразилия, Румыния, Чехия), Палата представителей (США, Япония, Хорватия, Бельгия). Верхние палаты, пожалуй, в большинстве стран, где они существуют, именуются Сенатами, а в некоторых федерациях названия верхних палат отражают либо данную форму политико-территориального устройства, либо название субъектов данной федерации.

Так, в Австрии, Германии верхняя палата именуется Федеративный (или Союзный) совет (именно так переводится «Бундесрат»), в Швейцарии – Совет кантонов, в Индии – Совет штатов.

Члены нижней палаты парламента обычно называются депутатами, народными представителями, члены верхней палаты – сенаторами.

Единственные или нижние палаты парламента формируются почти исключительно путем всеобщих и прямых выборов. Исключений из этого правила очень немного, наиболее серьезный пример – это Всекитайское собрание народных представителей, которое избирается Собраниями народных представителей автономных областей, провинций, городов центрального подчинения и собраниями представителей военнослужащих. Срок полномочий нижних или однопалатного парламента – обычно составляет 4-5 лет с полным одновременным обновлением. В некоторых странах резервируются места для сторонников определенных религий и национальностей, а так же для женщин. Эти места замещаются путем непрямых выборов (для женщин – в Бангладеш, для приверженцев индуистских религий – в Пакистане, для ассирийцев в Иране и т.д.) В Египте половина мест резервируется для депутатов – рабочих и крестьян. В Бутане, Тонго, Брунее в однопалатных парламентах значительное число мест занимают лица по должности - находящиеся на службе у короля, и представители знати.

Правильность избрания депутатов проверяет либо сам парламент (на практике – создаваемая палатой мандатная комиссия), либо (по жалобам и про-

Творчество молодых

тестам) орган конституционного контроля, верховный суд, специальный избирательный трибунал.

Верхняя палата формируется различными способами: путем прямых и косвенных выборов, назначения, занятия места по должности и др. Прямые выборы сенаторов гражданами предусмотрены в США, (по два сенатора от штата), в Бразилии (по три), в Италии (не менее семи от области), в Японии, Румынии и многих других странах. Путем косвенных выборов выбирается сенат во Франции, где избирательную коллегию в каждом регионе (наиболее крупной административно-территориальной единице) составляют члены нижней палаты от данного региона и советники различных муниципальных округов. В Испании сочетаются прямые и косвенные выборы: часть сенаторов избирается непосредственно гражданами, а часть – представительными органами автономий. В Бельгии часть сенаторов избирается прямыми выборами, часть назначается, часть избирается косвенными выборами – провинциальными советами.

Полностью назначаются верхние палаты главой государства в Канаде, Иордании, Таиланде, Ямайке, Барбадосе, Белизе (во многих из них генерал-губернатором – представителем короны Великобритании). В Зимбабве часть сенаторов избирается нижней палатой, часть назначается президентом. Своеобразен порядок формирования германского Бундесрата, который хотя фактически выполняет функции верхней палаты парламента, формально такой не считается (равно как и Сенат в Польше) (4).

«Бундесрат состоит из членов правительства германских земель, делегируемых этими правительствами. Смена правительства в той или иной земле автоматически влечет смену представительства этой земли в Бундесрате» (2).

В Великобритании места в палате лордов занимают по наследству дворяне (пэры), имеющие титул не ниже барона (с 1963 г. – и женщины), а также лица, которым такой титул был пожалован королевой по представлению кабинета министров, епископы и архиепископы, члены, избираемые шотландскими и ирландскими лордами, апелляционные (судебные) лорды.

Более подробное изучение данной темы раскрывает мировой опыт парламентской деятельности, ее позитивные и негативные стороны для каждой отдельно рассматриваемой страны.

Литература:

1. Маклаков В.В. Конституции зарубежных государств. Великобритания, Франция, Германия, Италия, США, Япония, Бразилия. М., 2010. С. 649.
2. Арбузкин А.М. Конституционное право зарубежных стран: учебное пособие. М., 2010. С. 355.
3. Лейбо Ю. И., Орлов А. Г., Ракитская И. А. Конституционное право зарубежных стран. М., 2012. С.79.
4. Комкова Г. Н., Колесников Е. В., Афанасьева О. В. Конституционное право зарубежных стран. М., 2011.
5. Фалях Исмаил Хачим. Конституционное право стран Ближнего Востока и Северной Африки. М., 2009. С. 112.
6. Избранные конституции зарубежных стран: учебное пособие /под ред. Б. А. Страшун. М., 2011. С. 89.

ПОНЯТИЕ УГОЛОВНОГО ПРЕСЛЕДОВАНИЯ

Сущность уголовного преследования – это соответствующее назначению уголовного судопроизводства осуществление деятельности по предоставлению лицу статуса подозреваемого и обвиняемого, производству следственных действий, в результате которых были получены обвинительные доказательства, избранию в отношении лица мер пресечения, санкционированию прокурором ходатайств следователя (дознателя) об избрании меры пресечения, если это возможно не иначе как по судебному решению, утверждению прокурором обвинительного заключения (обвинительного акта), а также по участию представителей стороны обвинения в судебном разбирательстве и на стадии исполнения приговора при рассмотрении судом вопросов о замене осужденному наказания в случае злостного уклонения от его отбывания (1).

Значение уголовного преследования велико, тем более на современном этапе, когда преступность в стране достигла уровня, реально угрожающего жизненно важным устоям общества, гарантированным законом правам и свободам граждан, национальной безопасности, социально-экономическому развитию и стабильности государства. Усиливаются ее организованность, агрессивность и профессионализм, появляются новые, все более опасные виды преступлений. Происходит сращивание экономической и насильственной преступности, получают распространение убийства, терроризм, бандитизм, разбойные нападения, похищения людей, захваты заложников, незаконный оборот оружия, наркобизнес и другие тяжкие и особо тяжкие виды преступлений (2).

При этих условиях многократно возрастает роль уголовного преследования в борьбе с преступностью, ибо без расследования преступлений, без успешного решения процедурных вопросов в установленном законом порядке невозможно эффективно реализовать нормы уголовного закона.(3) Именно в силу своего призвания воплотить в жизнь положения Уголовного кодекса РФ по конкретным делам, оно является необходимым средством борьбы с преступными проявлениями. В тех случаях, когда преступления связаны с посягательствами на личность, ее права и свободы, уголовное преследование обеспечивает уголовно-правовую защиту этих общечеловеческих ценностей, а также реализацию конституционного принципа доступа потерпевшего к правосудию и возмещения ему причиненного вреда (ст. 52 Конституции РФ).

Значение уголовного преследования в том, что оно является основным средством защиты публичного интереса в уголовном процессе.

Публичный интерес – это охраняемый законом интерес, за которым стоят общество и государство. В уголовном судопроизводстве публичный интерес выражается в создании обстановки неотвратимости наказания за совершенное преступление и привлечении к уголовной ответственности виновных. Он выражается также в обязанности государственных органов и должностных лиц в пределах своей компетенции обеспечить охрану прав и свобод человека и гражданина, интересов общества и государства. Защищая публичный интерес,

Творчество молодых

уполномоченные органы и должностные лица осуществляют свои функции, как правило, независимо от воли отдельных организаций и граждан.(4)

Совершение преступления должно влечь за собой уголовную ответственность. Предпосылкой наступления такой ответственности является уголовное преследование, под которым понимается прежде всего деятельность, осуществляемая, как отмечалось выше, прокурором, следователем, дознавателем, другими участниками со стороны обвинения (5).

Суд исключен из числа органов, осуществляющих уголовное преследование (ч. 3 ст. 15 УПК РФ). Если первичная информация о готовящемся или совершенном преступлении поступает в суд, то она должна незамедлительно направляться органу или должностному лицу, наделенному полномочиями по проверке такого рода информации и принятию соответствующих решений.

В зависимости от характера и тяжести совершенного преступления уголовное преследование, включая поддержание обвинения в суде, подразделяется на три вида – публичное, частно-публичное и частное. Соответственно принято различать три категории уголовных дел – дела публичного, частно-публичного и частного обвинения (6).

О правомерности ссылок на принцип публичности как на одну из основ уголовного преследования говорит также то обстоятельство, что подавляющее большинство составляет первая из названных трех категорий уголовных дел – дела публичного обвинения.

Таким образом, уголовное преследование в сфере публичных отношений предполагает функцию государства по привлечению лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, к уголовной ответственности и поддержанию государственного обвинения в суде. Привлечение лица к ответственности, которое происходит на досудебных стадиях уголовного процесса, связано с применением мер государственного принуждения, в том числе достаточно суровых, таких, как, например, задержание или заключение под стражу. Это обуславливает особую важность правильного понимания правовой природы уголовного преследования и его соотношения с расследованием уголовных дел (7).

Литература:

1. Х алиулин А.Г. Осуществление функции уголовного преследования прокуратурой России. М., 2007. С. 49.
2. Лобанов А.П. Функции уголовного преследования и защиты в российском судопроизводстве: автореф. дис. докт. юрид. наук. М., 2009.
3. Уголовный процесс Российской Федерации: учебник / отв. ред. проф. А.П. Кругликов. М.: Проспект, 2010. С.121.
4. Уголовный процесс Российской Федерации: учебник / отв. ред. проф. А.П. Кругликов. М.: Проспект, 2010. С.122.
5. Безлепкин Б.Т. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). М.: ООО "ВИТРЭМ", 2002. С. 145.
6. Уголовный процесс Российской Федерации: учебник / отв. ред. проф. А.П. Кругликов. М.: Проспект, 2010. С.126
7. Уголовный процесс России: учебник / колл. авторов под науч. ред. В.Т. Томина. М.: Юрайт-Издат, 2003. С.105.

ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА

Права человека – права, образующие основу правового статуса личности. Составляют ядро конституционного права правовых государств (т. н. Права и свободы человека и гражданина). Конкретное выражение и объём этих прав в позитивном праве различных государств, как и в различных международно-правовых договорах может отличаться. В международном публичном праве известнейший документ, их закрепляющий – Всеобщая декларация прав человека ООН.

В странах-членах ОБСЕ вопросы прав человека, основных свобод, демократии и верховенства закона носят международный характер и не относятся к числу исключительно внутренних дел соответствующего государства (1).

Впервые понятие «права человека» встречается во французской «Декларации прав человека и гражданина», принятой в 1789 году, хотя до этого идея прирождённых прав прошла долгий путь развития, важными вехами на её пути были английская Великая хартия вольностей (1215), английский Билль о правах (1689) и американский Билль о правах (1791).

В XIX веке в различных государствах по-разному складывается первоначальный либеральный набор гражданских и политических прав (свобода и равноправие, неприкосновенность личности, право собственности, избирательное право и др.), в современном понимании весьма ограниченных (имущественные избирательные цензы, политические запреты, неравноправие мужчин и женщин, расовые ограничения и т.п.).

В XX веке под сильным воздействием социалистических движений к гражданским и политическим правам прибавляются социально-экономические права (как правило, права трудящихся: право на объединение в профсоюзы, на труд, отдых, социальную помощь и т.д.).

В 1922 году по инициативе немецкой и французской лиг за права человека, два десятка организаций в разных странах создают Международную федерацию за права человека (FIDH), первую в мире международную организацию по защите прав человека.

Вторая мировая война и трагический опыт тоталитарных режимов инициировали качественный скачок в развитии института прав человека и гражданина, ведущую роль в развитии которого приобретает международное право.

10 декабря 1948 года резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеей ООН была принята и провозглашена «Всеобщая декларация прав человека»: в качестве задачи, к выполнению которой должны стремиться все народы и государства с тем, чтобы каждый человек и каждый орган общества, постоянно имея в виду настоящую Декларацию, стремились путём просвещения и образования содействовать уважению этих прав и свобод и обеспечению, путём национальных и международных прогрессивных мероприятий, всеобщего и эффективного признания и осуществления их как среди народов государств-

Творчество молодых

членов Организации, так и среди народов территорий, находящихся под их юрисдикцией.

Начиная с 1950 года, ежегодно 10-го декабря отмечается как международный День прав человека (2).

Также в 1950 году в Европе была подписана Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод. Главное отличие этой Конвенции от иных международных договоров в области прав человека: создание реально действующего механизма защиты декларируемых прав – Европейского суда по правам человека.

В 1966 году под эгидой ООН приняты «Международный пакт о гражданских и политических правах» и «Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах». Эти и последующие международные соглашения утвердили международный стандарт прав человека и гражданина и гарантии обеспечения этих прав, с целью инкорпорации (отражения) в конституционном строе государств-участников. Он не является исчерпывающим: «включение одних прав не означает умаление, а тем более отрицание других прав и свобод человека и гражданина».

Помимо перечисленных в международном стандарте прав человека, в национальных системах права список прав человека и гражданина нередко дополняется новыми положениями. Например, в России – правом на благоприятную окружающую среду, правом на информацию и др. (3).

Идея равенства людей своими корнями уходит в глубину веков. Но потребовались столетия для запрета дискриминации групп людей по тому или иному признаку. Как и в Декларации прав человека и гражданина 1789 года, во Всеобщей декларации прав человека провозглашалось, что все люди рождаются свободными и равными в своём достоинстве и правах.

Однако дополнительно отмечалось то, что каждый человек должен обладать всеми правами и всеми свободами (провозглашёнными Декларацией) без какого бы то ни было различия, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения.

Кроме того, не должно проводиться никакого различия на основе политического, правового или международного статуса страны или территории, к которой человек принадлежит, независимо от того, является ли эта территория независимой, подопечной, самоуправляющейся или как-либо иначе ограниченной в своём суверенитете.

Особого внимания в этом отношении требуют женщины. Впервые вопрос о равенстве прав мужчины и женщины стал решаться идеологами Великой французской революции. В 1791 году был принят Закон о женском образовании и предоставлены некоторые гражданские права. Но в годы Термидорианской реакции эти позиции были потеснены. В конце XIX – начале XX вв. в Германии распространилась теория «трех К» – Kinder, Küche, Kirche (дети, кухня, церковь), но параллельно развивались и другие направления общественного мнения(4). В Великобритании в 1847 году принят Закон о 10-часовом рабочем дне для женщины и открыт доступ к профессии учителя. В США с 1848 года за-

мужние женщины получали право на собственность, а с 1880 года – возможность быть членами профсоюзов. Избирательным правом впервые воспользовались женщины Новой Зеландии в 1893 году.

Понятия демократии и правового государства в определённой мере связаны с пониманием соотношения прав и свобод человека и государственной власти.

Любой индивид наделён определённой степенью свободы. Однако при реализации своих интересов индивид должен учитывать интересы других индивидов – таких же членов общества, как и он. В этом заключается ограничение свободы индивида правом до определенной степени (4).

Свобода – это способность и возможность сознательно-волевого выбора индивидом своего поведения (5). Она предполагает определённую независимость человека от внешних условий и обстоятельств.

Право – это всегда частичное ограничение свободы личности необходимое для совместного сосуществования свободных граждан.

Категории права существуют в трёх основных видах: неотъемлемые права (базовые), временно-неотъемлемые и полностью отъемлемые.

Общие принципы:

- права и свободы человека принадлежат ему от рождения, а не предоставлены государством;

- признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства;

- набор закреплённых прав и свобод человека и гражданина в государстве должен соответствовать международно-правовым стандартам;

- в соответствии с принципом равноправия права и свободы предоставлены в равной мере всем и каждому;

- правовые нормы о правах и свободах человека должны быть непосредственно действующими, а не декларацией;

- права и свободы человека и гражданина должны определять смысл, содержание и применение законов, деятельность государственной власти и местного самоуправления;

- государство не должно издавать законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина; они могут быть ограничены только в чрезвычайных условиях (кроме базовых);

- права и свободы человека и гражданина должны быть гарантированы судебной защитой;

- осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Любая классификация прав человека в известной степени условна, поскольку некоторые права с примерно равными основаниями могут быть отнесены к разным видам и должны охватывать друг друга. Права и свободы человека и гражданина разделяются на базовые (неотчуждаемые), основные (конституционные) и общепризнанные (закреплённые в международно-правовых актах). В правовой доктрине по основной сфере проявления в общественных отношениях права человека обычно делятся на личные, политические, социально-экономические и культурные, однако, в значительной степени и такое деле-

Творчество молодых

ние символично. Для ряда из них существенно лишь различие между правами человека и правами гражданина. Права человека также можно поделить на 1) личные + политические; 2) социально – экономические; 3) культурные + коллективные (6). Ниже приведена наиболее популярная теория классификации прав и свобод человека и гражданина.

Личные. Являются правами каждого, и хотя часто именуются гражданскими, не связаны напрямую с принадлежностью к гражданству государства, не вытекают из него. Считаются прирождёнными и неотъемлемыми для каждого человека независимо от его гражданства, пола, возраста, расы, этнической или религиозной принадлежности(7). Необходимы для охраны жизни, достоинства и свободы человека. К личным правам обычно относят:

- право на жизнь;
- право на свободу и личную неприкосновенность;
- право на достоинство личности;
- право на неприкосновенность частной жизни;
- право на неприкосновенность жилища;
- право на самозащиту, в том числе право на эффективные средства самозащиты, такие как огнестрельное оружие;
- право на национальную и культурную самоидентификацию;
- свобода совести и свобода мысли;
- свобода передвижения и выбора местожительства;
- свобода выбора национальности и языка общения;
- право на судебную защиту;
- свобода вероисповедания (каждый человек может придерживаться любой религии, или создать свою собственную);
- право на имя;
- право на частную собственность (некоторыми правоведами относится к экономическим; во Франции признано одним из основных личных прав со времён Великой французской революции (8)).

Политические. Политические права и свободы отличаются от личных, социальных, экономических и других прав, тем, что как правило, тесно связаны с принадлежностью к гражданству данного государства (9). Являются одной из групп основных конституционных прав и свобод граждан, так как определяют их участие в общественной и политической жизни страны. К политическим правам, как правило, причисляются:

- свобода слова (свобода распространения информации);
- право на информацию (доступ к информации);
- право обращений или петиций (то есть обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления);
- право на объединение (свобода союзов);
- свобода собраний (право собираться мирно и без оружия, проводить митинги, демонстрации, шествия);
- право на участие в управлении делами государства и на равный доступ к государственной службе;

- право на гражданство;
- избирательные права (активное и пассивное субъективное избирательное право: избирать и быть избранным);
- право на участие в отправлении правосудия.

Социально-экономические. К социально-экономическим правам относятся (10):

- свобода предпринимательства (право на предпринимательскую и иную не запрещенную законом экономическую деятельность);
- право на частную собственность;
- трудовые права (право на труд и свободу труда);
- право на охрану семьи, материнства, отцовства и детства;
- право на социальное обеспечение;
- право на жилище;
- право на охрану здоровья и медицинскую помощь;
- право на справедливое взимание налогов;
- право на восьмичасовой рабочий день, на справедливые условия труда, равную оплату за труд равной ценности и т.д.

Культурные. Культурные права обеспечивают духовное развитие личности. К ним относятся:

- право на образование;
- свобода творчества (свобода литературного, научного и других видов творчества и преподавания);
- право на участие в культурной жизни;
- академические свободы;
- право на благоприятную окружающую среду.

Проанализировав весь объем прав человека и гражданина, мы можем сделать вывод о том, что права человека – права, образующие основу правового статуса личности, они составляют ядро конституционного права правовых государств. Данный набор прав является неотъемлемой частью любого демократического государства, где они стоят на первом плане, являются конституционными и гарантируются данным государством.

Литература:

1. Глущенко П. П. Конституционные права и свободы граждан в Российской Федерации: теоретические и организационно-практические вопросы социально-правовой защиты: дис. ... докт. юрид. наук. СПб., 1998. 378 с.

2. Исмаилов Б. И. Международные стандарты в области личных прав и свобод человека и национальное законодательство Республики Узбекистан (проблемы взаимодействия и имплементации): автореф. дисс. ... д.ю.н. Ташкент: УМЭД. 2006 46с.

3. Невирко Д. Д. Права и свободы человека и гражданина: проблемы соотношения, взаимодействия и иерархии: дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2004. 181 с.

4. Нуркаева Т. Н. Личные (гражданские) права и свободы человека и их охрана уголовно-правовыми средствами: вопросы теории и практики. СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003. 254 с.

5. Права человека. Энциклопедический словарь / Отв. редактор С.С. Алексеев. М.: Норма, 2009. 656 с.

6. Словарь-справочник по правам человека: основные понятия и институты. М.: Изд. "Права человека", 2006

Творчество молодых

7. Хански Р., Сукси М. (ред.) Введение в вопросы международной защиты прав человека Москва: «Права человека», 1997 1998. Пер. А. Иванченко. Ред. Л. Архипова
8. Экштайн К. Основные права и свободы по российской Конституции и Европейской Конвенции. Учебное пособие для вузов. М.: Nota Bene, 2004. 496 с.
9. Дяконов В. В. Право и свобода. Учебное пособие по теории государства и права. М.: Дрофа, 2010. С.89.
10. Колесова Н. С. Основные права и свободы гражданина: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2009. С.25-40.

Г. ЯГЪЯЕВА
н.р. О.З.ТЛИАП

ДОГОВОР ИМУЩЕСТВЕННОГО СТРАХОВАНИЯ КАК ОДИН ИЗ ВАЖНЫХ ВОПРОСОВ В СТРАХОВАНИИ

Актуальность исследования данного вопроса обусловлена возрастающей ролью страхования, как главного инструмента, снижения степени риска в условиях рыночной экономики. Динамичное развитие страхования в современной России связано с развитием коммерческого страхования и, прежде всего, имущественного страхования.

В настоящее время множество вопросов в теории и практике связано с имущественным страхованием.

Исходя из вышесказанного, можно уверенно утверждать, что развитие имущественного страхования является на сегодняшний день одной из актуальнейших тем правовой доктрины.

Целью настоящей работы является исследование основных положений, касающихся правовых проблем страхового правоотношения как социально-правового института и, в частности, имущественного страхования. Объектом исследования настоящей работы являются общественные отношения, возникающие по договору имущественного страхования и его виды.

Понятие и основные элементы договора имущественного страхования п.1 ст.929 ГК РФ, определяя предмет договора имущественного страхования, допускает широкий круг объектов и интересов, которые могут быть застрахованы; наряду с убытками в застрахованном имуществе говорится и об убытках в связи с иными имущественными интересами.

Для заключения договоров имущественного страхования Гражданский кодекс РФ предусматривает исчерпывающий перечень однотипных существенных условий, по которым должно быть достигнуто соглашение между страхователем и страховщиком (ст. 942):

- об объекте страхования;
- о характере страхового случая;
- о размере страховой суммы;
- о сроке действия договора (1).

Субъектами договора имущественного страхования выступают страховщик, страхователь, выгодоприобретатель и застрахованное лицо.

В качестве страховщика может выступать исключительно страховая организация - юридическое лицо, имеющее разрешение (лицензию) на осуществление страхования соответствующего вида (ч. 1 ст. 938 ГК) (1).

Страхователем признается правосубъектное физическое или юридическое лицо, имеющее страховой интерес и вступившее на предусмотренных в законе правилах страхования соответствующего вида или определенных в договоре условиях в конкретное обязательство по страхованию со страховой организацией (страховщиком).

Выгодоприобретатель – третье лицо, в пользу которого может быть заключен договор страхования.

Застрахованное лицо – это субъект, выступающий носителем предмета страховой охраны, лицо, в жизни которого должно произойти событие, соответствующее страховому риску и влекущее для страховщика обязанность уплаты страхового возмещения.

Предметом договора имущественного страхования является обязательство страховщика уплатить определенную сумму денег при наступлении определенного события, т.е. предметом договора страхования является денежное обязательство. Это обязательство называют «страховым», так как наличие в договоре именно этого обязательства обеспечивает страховую защиту.

В качестве имущества, в отношении которого заключаются договоры страхования, может выступать любая имущественная ценность, отвечающая требованиям гражданского законодательства об объектах гражданских прав, в отношении которых:

- может существовать интерес в их сохранении, т.е. которые могут быть утрачены или повреждены в результате стечения обстоятельств;
- причиненный этим вред имеет прямую денежную оценку (2).

К объектам относятся любые вещи, включая деньги и ценные бумаги, и информация. Из нематериальных благ (ст. 150 ГК РФ) к таким объектам относится деловая репутация, которая имеет денежную оценку.

Когда имущество застраховано лишь в части страховой стоимости, страхователь (выгодоприобретатель) вправе осуществить дополнительное страхование, в том числе у другого страховщика, но с тем, чтобы общая страховая сумма по всем договорам страхования не превышала страховую стоимость (п. 1 ст. 950 ГК). Статья 950 не допускает превышения общей страховой суммы над страховой стоимостью под угрозой применения последствий, предусмотренных ст. 951 ГК, и эта норма имеет императивный характер. Правила п.4 ст.951 запрещают обогащение страхователя или выгодоприобретателя путем двойного страхования, когда объект страхуется от одних и тех же рисков у нескольких лиц (1).

Ключевой категорией при страховании имущества является «страхуемый интерес». Он заключается только в сохранении самого этого имущества, но не в получении каких-то выгод или преимуществ, связанных с владением, пользованием, распоряжением имуществом. Также не страхуется по договору страхования имущества интерес, связанный с возможными расходами при утрате или повреждении имущества. Иначе говоря, по договору страхования имущества подлежит возмещению только первая составляющая страховых убытков – утрата или повреждение имущества.

Иногда при страховом случае имущество физически не утрачивается и не повреждается, но оказывается в таком состоянии, что не может больше выпол-

Творчество молодых

нять свои функции. Для восстановления прежнего его состояния требуется произвести расходы, которые, собственно, и подлежат возмещению по договору страхования имущества. Ведь интерес в сохранении имущества состоит в том, чтобы имущество находилось в неизменном состоянии, в том числе только с точки зрения его функционального назначения.

Страхователь, в свою очередь, обязан:

- оплатить страховую премию в размере и порядке, определенных в договоре;
- сообщить страховщику обо всех известных ему обстоятельствах, имеющих существенное значение для определения степени риска, при заключении договора страхования, а также обо всех изменениях степени риска в период действия договора

- действовать с разумной осмотрительностью и осторожностью, как если бы договора страхования не существовало, предпринимать все меры, рекомендованные ему страховщиком;

- при наступлении страхового случая принять все меры по предотвращению или уменьшению размеров ущерба;

- незамедлительно уведомить страховщика о наступлении страхового случая.

- предоставить страховщику всю доступную ему информацию и документацию, позволяющую судить о причинах и последствиях страхового случая, характере и размерах причиненного ущерба.

Среди прав страхователя можно выделить:

- право досрочно расторгнуть договор страхования;
- право получить дубликат договора страхования (полиса) в случае его утраты;

- в период действия договора изменить, по согласованию со страховщиком, страховую сумму и сроки действия договора страхования с оформлением дополнительного соглашения (3).

Договор имущественного страхования, как и любая сделка, может быть признан недействительным, если, согласно действующему законодательству Российской Федерации, имеются основания признать его таковым:

- договор страхования не соответствует закону или иным правовым актам;
- договор заключён с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности;

- договор заключён недееспособным (либо ограниченно дееспособным) гражданином либо под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы и т.п. (ст. 166-181 ГК РФ).(1)

В зависимости от оснований признания сделки недействительной могут наступить следующие последствия:

- стороны должны вернуть друг другу всё полученное по сделке (ч. 2 ст.167 ГК РФ);

- всё полученное сторонами (либо одной стороной) по сделке взыскивается в доход Российской Федерации (ч. 2 ст. 169 ГК РФ);

- одна из сторон возвращает другой стороне всё полученное ею по сделке. Имущество, полученное другой стороной от первой стороны (а также причитавшееся ей), обращается в доход Российской Федерации (ч. 3 ст. 169 ГК РФ);

- в случае если договор страхования заключён с недееспособным в силу возраста или вследствие психического расстройства страхователем (либо со страхователем, ограниченным судом в дееспособности), каждая из сторон возвращает другой стороне всё полученное по сделке, а страховая компания, кроме того, возмещает страхователю нанесённый последнему реальный ущерб (если таковой обнаружится ч. 1 ст. 171 ГК РФ).

Интерес, страхуемый по договору страхования имущества, в соответствии п.2 ст.929 ГК, это интерес лица, несущего риск утраты и повреждения имущества, т.е. по договору страхования имущества страхуется риск утраты или повреждения этого имущества.

Таким образом, понятие «интерес в сохранении имущества», которое использовано в ст.930 ГК, означает не любой интерес, связанный с тем, чтобы это имущество не было утрачено или повреждено, а только интерес того единственного лица, которое несет риск утраты и повреждения этого имущества (1).

Интерес в сохранении имущества имеется у его собственника и в том случае, когда обязанность нести расходы по замене утраченного или восстановлению поврежденного имущества возлагается на другое лицо.

Действующее гражданское законодательство не содержит единого понятия договора страхования, поскольку страхуемые интересы по своей правовой природе различны. В Гражданском кодексе РФ приведены отдельные определения договора имущественного страхования и договора личного страхования. Единство страхового обязательства позволяет говорить об общем понятии страхового договора как о волевом акте отдельных субъектов, направленным на создание страхового правоотношения.

Вопрос о классификации страхования (равно как и страховых правоотношений) имеет принципиальное значение, поскольку в каждом конкретном случае субъекты страховых правоотношений должны чётко представлять предмет и характер отношений, в которые они вступают.

В действующем российском законодательстве регулированию правового положения выгодоприобретателя уделено относительно небольшое количество норм. Это служит одной из причин того, что не удастся в полном объеме реализовать институт выгодоприобретательства в страховых правоотношениях.

При заключении договора страхования страховщику рекомендуется выяснять, на каком правовом акте или договоре основан имущественный интерес страхователя. Отсутствие основания может повлечь признание договора недействительным, и лицо, выступившее в договоре в качестве страхователя, может неосновательно обогатиться, незаконно получив страховое возмещение. К тому же страховой интерес, если он не установлен с законодательным путем, должен быть подтвержден, доказан. И при возникновении спора о действительности договора страхования имущества в связи с отсутствием интереса у лица, в пользу которого заключен договор, обязанность доказывать отсутствие интереса лежит на лице, предъявившем требование (4).

Тема страхового интереса, без сомнений, является одной из ключевых в теории страхового права. Она приобретает и все более весомое практическое значение по мере развития рыночных отношений и страхования в этих услови-

Творчество молодых

ях. Многообразие экономических отношений приводит к тому, что в ряде случаев серьезную трудность составляет определение подлинного интереса.

В зависимости от того, на защиту какого интереса направлен соответствующий договор, можно обозначить договор страхования имущества, договор страхования гражданской ответственности - договорной и за причинение вреда, а также договор страхования предпринимательского риска. В настоящее время для защиты имущественных интересов участников гражданского оборота большее значение имеет имущественное страхование как один из способов защиты от неполучения прибыли или несения убытков при осуществлении хозяйственной деятельности. Но чтобы договор страхования был на пользу, важно правильно определить его вид (5). Ошибка в выборе может привести к отказу в страховом возмещении.

Литература:

- 1.Гражданский кодекс Российской Федерации.
- 2.Шихов А.К. Страхование право: учебное пособие. 4-е изд. перераб. и доп. М.: Издательский дом «Юриспруденция», 2006 г. - 296 с.
- 3.Кривошеев И.В. Правовое регулирование страхования в Российской Федерации. Екатеринбург, 2000.
- 4.Смирных А.Г. Обязательство страхования в системе гражданско-правовых обязательств. М., 2005.
- 5.Страхование: учебник под. ред. Т.А. Федоровой. изд. 2-е, перераб. и доп. М.: Экономистъ, 2003.

Выпуск 62

Юридические проблемы и правовое воспитание молодежи

**ТВОРЧЕСТВО МОЛОДЫХ.
ВЕСТНИК СТУДЕНЧЕСКОГО НАУЧНО-ТВОРЧЕСКОГО
ОБЩЕСТВА КСЭИ**

Выпуск 62

***ЮРИДИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ И ПРАВОВОЕ
ВОСПИТАНИЕ МОЛОДЕЖИ***

Подписано в печать 02.07.2012.
Формат бумаги 60x84 ¹/₁₆. Усл. печ. л. 6.
Тираж 100 экз. Заказ

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.