

Издательский дом «Плутон»  
Научный журнал «Юридический факт»  
ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431 УДК  
378.001

XXVII Международная научная конференция  
«Свобода и право»

СБОРНИК СТАТЕЙ КОНФЕРЕНЦИИ

21 мая 2018



## СБОРНИК СТАТЕЙ ДВАДЦАТЬ СЕДЬМОЙ МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНОЙ КОНФЕРЕНЦИИ «СВОБОДА И ПРАВО»

21 мая 2018 г.

ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431

ISBN 978-5-9500488-3-8

Кемерово УДК 378.001. Сборник докладов студентов, аспирантов и профессорско-преподавательского состава. По результатам XXVII Международной научной конференции «Свобода и право», 21 мая 2018 г. [www.ur-fakt.ru](http://www.ur-fakt.ru) / Редкол.:

Никитин Павел Игоревич - главный редактор, ответственный за выпуск журнала.

Александр Вячеславович Руднев - практикующий юрист, ответственный за первичную модерацию, редактирование и рецензирование статей.

Матвеева Яна Максимовна - кандидат юридических наук, ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет»

Гревцов Юрий Иванович - доктор юридических наук, профессор кафедры теории и истории государства и права юридического факультета ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет»

Калашникова Елена Борисовна - кандидат исторических наук, доцент кафедры теории и философии права Института права Самарского государственного экономического университета

Александрова Жанна Павловна - кандидат социологических наук, доцент кафедры рыночных и государственных институтов Кубанского государственного технологического университета

Мальцагов Иса Даудович - кандидат юридических наук, доцент кафедры уголовного процесса и криминалистики; ФГБОУ ВО «Чеченский государственный университет»

Кузин Валерий Николаевич - кандидат юридических наук, доцент РАНХиГС, Поволжский институт управления имени П.А. Столыпина

Казанчян Лилит Арменовна - кандидат юридических наук, докторант Института философии, социологии и права НАН РА. Преподаватель кафедры Юриспруденции Международного научно-образовательного центра НАН РА, член Палаты адвокатов Республики Армения

Дзуцева Диана Муссаевна - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса ФГБОУ ВО Северо-Кавказский горно-металлургический институт

Тастекеев Кайрат Кулбаевич - кандидат юридических наук, профессор КазГЮИУ (Казахский гуманитарно-юридический инновационный университет)

Сейтхожин Булат Умержанович - кандидат юридических наук, доцент лаборатории юридических исследований НИИ экономических и правовых исследований Карагандинского экономического университета Казпотребсоюза.

Мусаева Асма Гаджиевна - кандидат исторических наук ФГБОУ ВО «ДГУНХ»

Шахбанова Юлия Алибековна - кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса Московского государственного гуманитарно-экономического университета.

А.О. Сергеева (ответственный администратор)[и др.];

Кемерово 2018

В сборнике представлены материалы докладов по результатам научной конференции.

Цель – привлечение студентов к научной деятельности, формирование навыков выполнения научно-исследовательских работ, развитие инициативы в учебе и будущей деятельности в условиях рыночной экономики.

Для студентов, молодых ученых и преподавателей вузов.

Издательский дом «Плутон» [www.idpluton.ru](http://www.idpluton.ru) e-mail:admin@idpluton.ru

Подписано в печать 21.05.2018 г.

Формат 14,8×21 1/4. | Усл. печ. л.3.2. | Тираж 300.

Все статьи проходят рецензирование (экспертную оценку).

Точка зрения редакции не всегда совпадает с точкой зрения авторов публикуемых статей.

Авторы статей несут полную ответственность за содержание статей и за сам факт их публикации.

Редакция не несет ответственности перед авторами и/или третьими лицами и организациями за возможный ущерб, вызванный публикацией статьи.

При использовании и заимствовании материалов ссылка обязательна.

## Содержани

1. ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ПРИМЕНЕНИЯ.....	3
<b>Протасов И.С., Журкина О.В.</b>	
2. ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ.....	7
<b>Коноплянникова Т.В., Сохань Д.В.</b>	
3. ОСОБЕННОСТИ ПЕРЕВОДА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ В НЕЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ И НЕЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ В ЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ.....	11
<b>Суходолина Д.А.</b>	
4. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТА ЗАЩИТЫ ПРАВ ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ.....	14
<b>Афанасьева Е.О.</b>	
5. ОСНОВНЫЕ ТЕОРИИ ПРАВА.....	17
<b>Терновсков В.Б., Демидова П.С., Дербоян Д.Г., Кадошникова А.А., Гуринович А.А.</b>	
6. ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА СУДЕБНОГО КОНТРОЛЯ В АНГЛИИ.....	20
<b>Ариткулова Л.М.</b>	
7. НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ТРУДА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	22
<b>Рузаева Е.М., Сохань Д.В.</b>	
8. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТЫ.....	25
<b>Козлов В.В.</b>	

**Протасов Илья Сергеевич**

**Protasov Ilya**

Студент 2 курса, юридического факультета  
Оренбургский Государственный Университет  
E-mail: [tanya\\_salkova@mail.ru](mailto:tanya_salkova@mail.ru)

**Журкина Ольга Вячеславовна**

**Zhurkina Olga Vyacheslavovna**

Научный руководитель, канд. юр. наук, доцент кафедры уголовного права  
Оренбургский Государственный Университет  
г. Оренбург

УДК 343.24

### **ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ РАБОТЫ: НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ ПРИМЕНЕНИЯ**

### **COMPULSORY COMMUNITY SERVICE: SOME PROBLEMS OF THEORY AND PRACTICE**

**Аннотация:** Рассматриваются некоторые проблемы применения обязательных работ как вида уголовного наказания и пути их решения в судебной практике с учетом разъяснений нового Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации о назначении уголовного наказания. Приведены статистические данные, диаграммы, наглядно показывающие снижение назначения обязательных работ, а также их соотношение с другими видами уголовных наказаний, применяемых судами за последние пять лет. Автор анализируется вопрос об эффективности рассматриваемого вида наказания в современный период.

**Summary:** The article focuses on some problems of application of compulsory community service as a form of criminal punishment and ways of judgement in the judicial practice, taking into account the clarification of the new Resolution of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation on the appointment of criminal punishment. The statistical data and the charts represented in the article clearly show a decrease in the imposing of compulsory community service, as well as their relation to other types of criminal penalties imposed by the courts over the past five years. The author analyzes the question of the effectiveness of this type of punishment in the recent period.

**Ключевые слова:** обязательные работы, уголовное наказание, злостное уклонение, несовершеннолетние осужденные, уголовный закон, судебная практика.

**Keywords:** Criminal Code, compulsory community service, criminal punishment, malicious evasion, juvenile offenders, judicial practice.

В настоящее время в свете разъяснений Верховного Суда РФ особый интерес вызывает практика исполнения такого вида наказания как обязательные работы. Сущность обязательных работ заключается в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Согласно законодательству вид обязательных работ и объекты, на которых они отбываются, определяются органами местного самоуправления по согласованию с уголовно исполнительными инспекциями (ст. 49 УК РФ). Срок обязательных работ устанавливается судом в пределах от шестидесяти до четырехсот восьмидесяти часов, и отбываются не свыше четырех часов в день. Обязательные работы применяются только как основное наказание. Установление обязательных работ не влечет лишения осужденного свободы, не противоречит целям такого наказания (ч. 2 ст. 43 УК РФ) и не является недопустимым способом принуждения к труду, к тому же используемому лишь в общественно полезных целях под контролем уголовно-исполнительной инспекции (ст. 25 УИК РФ). Как верно указал Конституционный Суд Российской Федерации в своем Определении от 21.05.2015 № 1115-О, безвозмездность таких работ составляет

одно из ограничений, характеризующих данную меру государственного принуждения. При этом лицо, совершающее умышленное преступление, должно предполагать, что в результате оно может быть ограничено в правах и свободах, то есть такое лицо сознательно обрекает себя на подобные ограничения[1].

В соответствии с ч. 3 ст. 49 УК РФ, в случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ они заменяются лишением свободы. При этом время, в течение которого осужденный отбывал обязательные работы, учитывается при определении срока принудительных работ или лишения свободы из расчета один день принудительных работ или один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ. В п. 5.9 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.12.2015 № 58 «О практике назначения судами Российской Федерации уголовного наказания» (далее ППВС РФ № 58) разъяснено, что в соответствии с ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50 и ч. 5 ст. 53 УК РФ в случае злостного уклонения лица от отбывания обязательных работ или исправительных работ либо ограничения свободы, назначенных в качестве основного вида наказания, суд вправе заменить неотбытый срок каждого из этих видов наказания принудительными работами или лишением свободы на срок менее чем два месяца (соответственно из расчета один день лишения свободы или принудительных работ за восемь часов обязательных работ или три дня исправительных работ либо два дня ограничения свободы). Эти положения применяются судом независимо от того, предусмотрено ли наказание в виде принудительных работ или лишения свободы санкцией статьи Особенной части УК РФ, по которой было назначено наказание. При этом замена названных видов наказания лишением свободы допускается и в отношении тех осужденных, которым в соответствии с ч. 1 ст. 56 УК РФ не может быть назначено наказание в виде лишения свободы.

Указанные правила распространяются на случаи злостного уклонения лица от отбывания обязательных работ или исправительных работ либо ограничения свободы, назначенных в соответствии с ч. 5 ст. 46 УК РФ. Применение лишения свободы в таких случаях допускается, даже когда штраф по приговору суда назначался не в кратной величине. Срок наказания при этом исчисляется исходя из неотбытой части срока наказания, которым был заменен штраф, а не из размера штрафа [2].

Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ, согласно ст. 30 УИК РФ, признается осужденный, который более двух раз в течение месяца не вышедший на обязательные работы без уважительных причин, или более двух раз в течение месяца нарушивший трудовую дисциплину, или скрывшийся в целях уклонения от отбывания наказания.

В некоторых странах Европы для применения наказания в виде обязательных работ правительство в бюджетах предусматривает солидные средства на создание рабочих мест для осужденных. В России же ситуация несколько иная: вопросами финансирования и поиска рабочих мест для осужденных должны заниматься органы местного самоуправления, которые дополнительных организационных и финансовых возможностей для этого не имеют. Данный вопрос требует более тщательной проработки методики исполнения судебного решения о назначенном наказании на высшем законодательном уровне и исполнительных органов России.

Следует заметить, что в последние годы назначение обязательных работ сократилось и продолжает сокращаться. Так, в 2010 году обязательные работы назначались в отношении 81 530 лиц, в том числе, в отношении 6 893 несовершеннолетних; в 2011 году – в отношении 92 170 лиц, в том числе, в отношении 6 573 несовершеннолетних; в 2012 году – в отношении 77 904 лиц, в том числе, в отношении 6 572 несовершеннолетних; в 2013 году – в отношении 74 630 лиц, в том числе, в отношении 6 181 несовершеннолетних; в 2014 году – в отношении 72 054 лиц, в том числе, в отношении 3 965 несовершеннолетних; в 2015 году – в отношении 77 549 лиц, в том числе, в отношении 3 782 несовершеннолетних [3]. Диаграмма 1 показывает соотношение применения за последние пять лет обязательных работ с другими распространенными видами наказаний в России, с такими как ограничение свободы и исправительными работами. Обращает на себя внимание сокращение назначения судами Российской Федерации указанных видов наказаний. То же происходит и в отношении несовершеннолетних (см. Диаграмму 2).

Диаграмма 1.

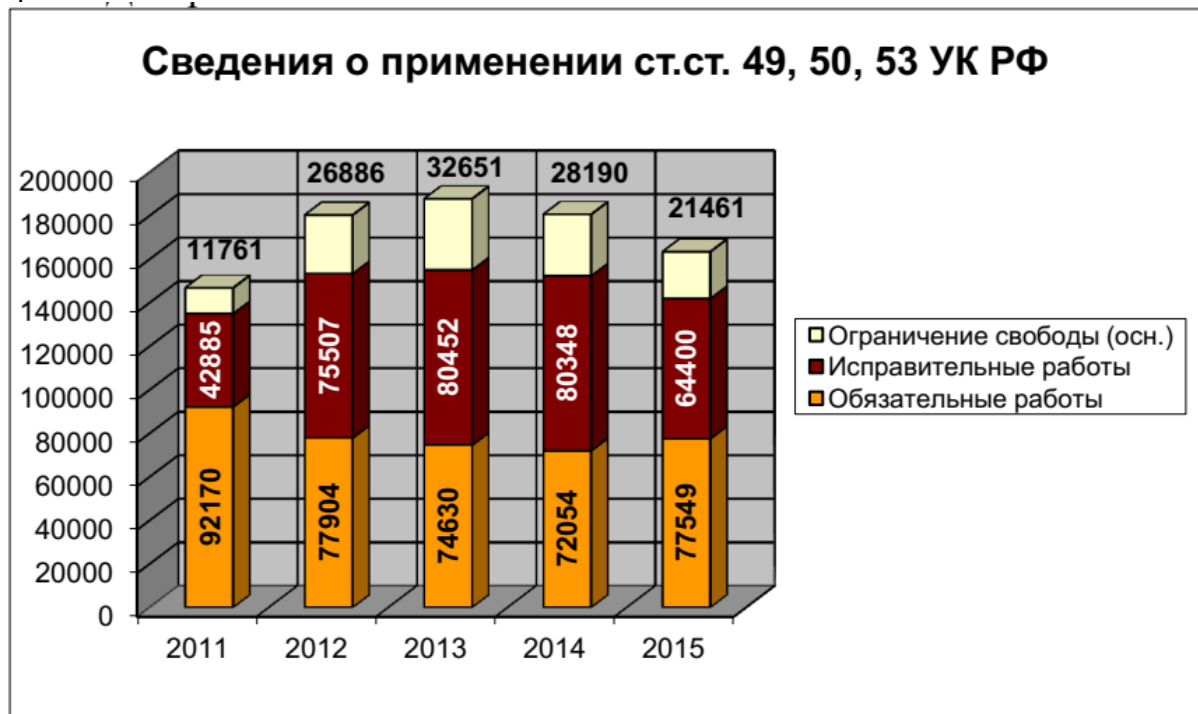


Диаграмма 2



Статистические данные наглядно демонстрируют снижение назначения судами Российской Федерации как обязательных работ, так и ограничения свободы, исправительных работ, а также лишения свободы в качестве видов уголовных наказаний в отношении несовершеннолетних лиц. Возникает закономерный вопрос об эффективности обязательных работ как вида уголовного наказания и достижения его целей, как-то: восстановления социальной справедливости, а также в

целях исправления осужденного и предупреждения совершения им новых преступлений. Последнее весьма актуально в отношении несовершеннолетних преступников.

Между тем, неясным до сих пор остается вопрос о возможности замены несовершеннолетним осужденным наказаний в виде ограничения свободы, обязательных либо исправительных работ лишением свободы. Согласно ч. 6 ст. 88 УК РФ наказание в виде лишения свободы не может быть назначено несовершеннолетнему осужденному, совершившему в возрасте до 16 лет преступление небольшой или средней тяжести впервые, а также остальным несовершеннолетним осужденным, совершившим преступления небольшой тяжести впервые. С учетом этого назначение указанным категориям несовершеннолетних лишения свободы невозможно, а замена лишением свободы ограничения свободы, обязательных либо исправительных работ формально не запрещена, поскольку законодательные ограничения по этому поводу отсутствуют. Нельзя не обратить внимание и на то, что в ч. 6 ст. 88 УК РФ речь идет о назначении наказания в виде лишения свободы указанным категориям несовершеннолетних, а не о замене назначенного с учетом этого требования наказания лишением свободы. Поэтому буквальное толкование данной нормы позволяет сделать вывод о том, что в случае злостного уклонения от отбывания несовершеннолетним указанной в ч. 6 ст. 88 УК РФ категории назначенного в точном соответствии с ч. 6 ст. 88 УК РФ наказания суд может заменить его на лишение свободы.

Вместе с тем, в п. 24 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 01.02.2011 № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» (далее ППВС № 1) четко дано разъяснение судам, что на лиц, осужденных к наказаниям в виде исправительных работ и обязательных работ, распространяются нормы Трудового кодекса Российской Федерации об особенностях регулирования труда работников в возрасте до 18 лет. Положения же части 3 статьи 49, части 4 статьи 50 УК РФ о замене обязательных работ, исправительных работ в случае злостного уклонения от их отбывания наказанием в виде лишения свободы неприменимы к тем категориям несовершеннолетних осужденных, которым не может быть назначено наказание в виде лишения свободы[4].

Это разъяснение судам продублировано и в абзаце 3 п. 5.9 ППВС № 58. Достаточно проблематичным видится и определение судом срока в случае, когда неотбытая часть наказания в виде лишения свободы не превышает двух лет. При такой ситуации возникает вопрос: может ли вновь назначенное наказание быть больше срока неотбытой части наказания или оно никак не должно превышать данный срок?

Действующий уголовный закон не содержит четких требований (ограничений) на этот счет, как, к примеру, это предусмотрено для замены неотбытого срока наказания на более строгий вид – лишение свободы при злостном уклонении осужденного от отбывания наказания в виде обязательных работ (ч. 3 ст. 49 УК РФ), исправительных работ (ч. 4 ст. 50 УК РФ) или ограничения свободы (ч. 5 ст. 53 УК РФ). В соответствии с вышеуказанными уголовно-правовыми нормами в случае злостного уклонения осужденного от отбывания обязательных работ, исправительных работ или ограничения свободы суд заменяет неотбытое наказание лишением свободы из расчета один день лишения свободы за восемь часов обязательных работ; три дня исправительных работ либо два дня ограничения свободы. В правоприменительной практике суды, определяя срок или размер более мягкого вида наказания при замене неотбытой части наказания в порядке ст. 80 УК РФ, опираются на положения ч. 3 ст. 49, ч. 4 ст. 50 и ч. 5 ст. 53 УК РФ [5]. Данный подход разделяют и некоторые ученые в области уголовного права [6].

Резюмируя изложенное, представляется, что для повышения эффективности обязательных работ как вида уголовного наказания, достижения его целей представляется необходимым отечественному законодателю более глубоко совершенствовать не только уголовно-правовую норму, регламентирующую назначение наказания в виде обязательных работ (ст. 49 УК РФ), но и нормы Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации о порядке исполнения обязательных работ, а также сам механизм (организационный и финансовый) исполнения данного уголовного наказания органами местного самоуправления.

#### **Библиографический список:**

1. Определение Конституционного Суда РФ от 21.05.2015 № 1115-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Антоновой Елены Алексеевны на нарушение ее конституционных прав частью первой статьи 49 Уголовного кодекса Российской Федерации» // СПС



«КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. Режим доступа: [WWW.URL: http://www.consultant.ru/](http://www.consultant.ru/) (дата обращения: 10.08.2016).

2. Российская газета. № 295. 29.12.2015.
3. Судебный департамент при Верховном Суде Российской Федерации [Официальный сайт]. – URL : <http://www.cdep.ru/index.php?id=79&item=3417> (дата обращения: 01.08.2016).
4. Российская газета. № 29. 11.02.2011.
5. Постановление Президиума Верховного Суда Республики Башкортостан от 13 апреля 2005 г. по делу Федорова) // СПС «КонсультантПлюс». [Электронный ресурс]. Режим доступа: [WWW.URL: http://www.consultant.ru/](http://www.consultant.ru/) (дата обращения: 10.08.2016).
6. Михайлов К.В. Оптимизация правил замены неотбытой части наказания более мягким видом // Российская юстиция. 2008. № 8. С. 40.

**Конопляникова Татьяна Валерьевна**  
**Konoplyannikova Tatiana Valeryevna**

**Сохань Денис Владимирович**  
**Sohan' Denis Vladimirovich**  
Оренбургский Государственный Университет  
E-mail: [soxan.denis@yandex.ru](mailto:soxan.denis@yandex.ru)

УДК 347.44

## ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА ВОЗМЕЗДНОГО ОКАЗАНИЯ УСЛУГ

### FEATURES OF THE AGREEMENT

**Аннотация.** Данная статья посвящена комплексному анализу нормативного и договорного регулирования в области возмездного оказания услуг, проблем и предложений по совершенствованию действующего законодательства в этой сфере.

**Annotation.** This article is devoted to the complex analysis of normative and contractual regulation in the field of paid services, problems and of proposals to improve the current legislation in this area.

**Ключевые слова:** возмездное оказание услуг, договор возмездного оказания услуг, условия договора, проблемы, имущество, услуги, законодательство.

**Key words:** paid services, a contract for provision of paid services, contract terms, problems, property, services, legislation.

Одной из главных закономерностей развивающейся экономики в настоящее время является стремительный рост сферы услуг, которая охватывает широкий круг видов деятельности, направленных на удовлетворение личных потребностей населения и нужд производства, а также потребностей общества в целом: от торговли, транспорта и финансирования до страхования, посредничества и консультирования. Рынок услуг сегодня — один из наиболее динамично развивающихся секторов экономики: деятельность по оказанию услуг простирается не только на сферу удовлетворения социальных, бытовых, духовных человеческих потребностей, но и затрагивает сферы глобального макроэкономического масштаба. Услуги, проникая в той или иной форме во все области деятельности человека, в настоящее время приобрели достойную потребительскую оценку и получили свое закрепление в Конституции РФ (ст. ст. 8, 74).

Современный период можно назвать временем интенсивного формирования договоров многих видов оказания услуг, которые претендуют на самостоятельное типологическое существование в будущем. Вместе с тем в правовом регулировании отношений по оказанию услуг достаточно много белых пятен. В частности, ст. 128 ГК РФ закрепляет услуги в качестве объекта гражданских прав, не раскрывая их признаков; диспозиция п. 2 ст. 779 ГК РФ [1, с.206] устанавливает, что «оказать услуги» означает: совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность. Одновременно п. 4 ст. 38 НК РФ, устанавливающая, что общие положения о подряде вообще и о бытовом подряде в частности применяются к договору возмездного оказания услуг, если это не противоречит ст. ст. 779–782 ГК, а также особенностям предмета договора возмездного оказания услуг. Исходя из количества статей, регламентирующих обязательства подрядного типа, можно сделать два вывода, вытекающих один из другого.

Первый состоит в том, что действующее законодательство содержит достаточное количество норм, которые применяются одновременно к договорам подряда и возмездного оказания услуг, т. е. используются как универсальные.

Второй вывод логически завершает первый: ГК РФ не проводит четкого разграничения между услугами как объектом договорных отношений и работами, выполненными по договору подряда. В итоге понятие «услуга» в российском праве имеет размытые границы, обладая множеством смысловых оттенков. Ученые и практики также не пришли к единому мнению, поскольку было сформулированы различные концепции о понятии «услуга» и правовом регулировании отношений, возникающих в связи с ее оказанием. С целью установления более определенной сферы действия главы 39 ГК РФ в нее включен перечень особо урегулированных в ГК РФ договоров, оказавшихся тем

самым за пределами данной главы. Соответствующий перечень носит исчерпывающий характер.

Однако следует отметить, что указанный перечень обладает двумя недостатками: во-первых, он включает договоры, которые не обладают признаками договора возмездного оказания услуг, а во-вторых, является неполным. В подтверждение можно сослаться прежде всего на то, что п. 2 ст. 779 ГК РФ относит к договорам возмездного оказания услуг, т. е. к подпадающим тем самым под признаки, указанные в п. 1 ст. 779 ГК РФ, договоры, предусмотренные в 11 главах ГК РФ. Это соглашения, выделенные в главах 37 «Подряд», 38 «Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ», 40 «Перевозка», 41 «Транспортная экспедиция», 44 «Банковский вклад», 45 «Банковский счет», 46 «Расчеты», 47 «Хранение», 49 «Поручение», 51 «Комиссия», 53 «Доверительное управление имуществом».

В самом ГК РФ существует и другой, но уже примерный перечень, куда включены не поименованные в нем отношения, отвечающие признакам, предусмотренным в ст. 779 ГК РФ. Речь идет об услугах связи, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услугах, услугах по обучению и туристическому обслуживанию.

Если этот перечень и расширить за счет включения указанных выше и поименованных в ГК РФ договоров, это все равно будет лишь малая толика действительно используемых в гражданском обороте договоров услуг. Так, не попали в него договоры на банковские и биржевые услуги, услуги по рекламе, самые разнообразные бытовые, финансовые, правовые и риэлторские услуги.

По мнению многих ученых, услуга выражается в определенном, как правило, ожидаемом нематериальном эффекте, который воспринимается зачастую на уровне чувств: пассажир перевезен, больной — вылечен, ученик — получил образование и т. п. Однако уважаемые ученые упускают из виду, что существуют услуги, целью которых является не только процесс деятельности (консультирование, лечение и т. п.), но и достижение определенного желаемого овеществленного (как правило, индивидуализированного) результата, т. е. услуга как правовая категория имеет дуалистическое начало — последствием одних достигается желаемый нематериальный результат, одновременно другие услуги направлены на получение именно индивидуализированного материального результата.

Так, индивидуальный пошив одежды представляет собой вид бытовой услуги, имеющей целью получить определенный материальный результат, который вполне отделим от личности исполнителя. При этом процесс оказания услуги, т. е. деятельность, посредством которой создается данный материальный результат, осуществляется таким образом, что в итоге формируется (проявляется, создается) желаемый материальный результат. Следовательно, если результат материален, то услуга, ему предшествующая, содержит в себе ряд качеств и свойств, присущих данному результату. Таким образом, услуга содержит в себе элементы результата и, соответственно ему, может быть материальной или нематериальной.

Исходя из изложенного полагаем, что выстроенная виднейшими учеными-юристами России несколько десятилетий назад теоретическая платформа договора возмездного оказания услуг, с учетом развивающегося рынка услуг, нуждается в дополнении и уточнении, а понятие услуги и правоотношения по ее оказанию — в законодательном обновлении. Принимая во внимание, что признак возмездности оказания услуг не является обязательным, так как услуги могут быть оказаны безвозмездно, полагаем: название главы 39 целесообразно изложить в редакции «Оказание услуг» и, соответственно, из ст. ст. 779–783 ГК РФ исключить термин «возмездность».

Проблематике существенных условий договора возмездного оказания услуг уделяется значительное внимание в юридической литературе, однако однозначного понимания как в теории, так и в правоприменительной практике до сих пор нет. Между тем эта проблема очень актуальна, поскольку от правильного решения вопроса о наличии или отсутствии в договоре существенных условий зависит признание

его заключенным. В условиях отсутствия специального законодательства, в котором перечень существенных условий договора возмездного оказания услуг мог бы быть закреплён, решение рассматриваемого вопроса становится весьма затруднительным. Поэтому для урегулирования условий наиболее распространённым основанием для возникновения обязательства по оказанию услуг выступает гражданско-правовой договор.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса Российской Федерации существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Вопрос о круге существенных условий для договора возмездного оказания услуг является дискуссионным в юридической науке. Кроме того, судебная практика по данной проблеме весьма противоречива [2, с.84].

Позиция Высшего Арбитражного Суда РФ в отношении данного вопроса высказана в Определении от 11 февраля 2009 г. № 292/09. В частности, ВАС РФ указал, что из содержания ст. ст. 779 и 781 ГК РФ следует, что существенными условиями, названными в законе для договора возмездного оказания услуг, являются предмет и цена [3, с.18]. В то же время в арбитражной практике встречается позиция, согласно которой предмет данного договора является его единственным существенным условием. В обоснование своей позиции арбитражные суды приводят следующие аргументы: существенным условием договора возмездного оказания услуг является только условие о предмете договора, так как необходимость согласования иных условий (в том числе о сроках выполнения работ) не усматривается из норм, регламентирующих отношения, возникающие на основе договора возмездного оказания услуг.

Анализ судебных решений показывает, что, как правило, наибольшие риски неисполнения или ненадлежащего исполнения условий договора возникают из-за непроработанности в договоре условий о предмете, т. е. о конкретных услугах, которые будут оказываться. Представляется, что предмет как существенное условие, применительно к договору возмездного оказания услуг, должен быть максимально конкретизирован и индивидуализирован сторонами договора, для того чтобы можно было установить не только факт оказания услуги, но также объём и её содержание. На сегодняшний день спорным является вопрос относительно срока как существенного условия в договоре оказания услуг.

Существенность данного условия для рассматриваемых нами отношений в юридической литературе представляется спорной [4, с. 26]. Данный вопрос также по-разному трактуется и судами. Так, арбитражный суд в одном из определений договор без условий о сроке признал действующим. При этом суд указал, что начальный и конечный сроки оказания услуг не названы в ГК РФ в качестве существенного условия договора возмездного оказания услуг [5, с. 32].

Аналогичной позиции придерживаются ВАС РФ [6, с. 16] и окружные арбитражные суды [7, с. 9]. Однако есть и противоположные судебные решения, и, как правило, принимаются они теми же арбитражными судами. При этом судьи аргументируют свои решения о субсидиарном порядке применения правил договора подряда к возмездным договорам, из которого следует, что условие о сроке также является существенным (ст. ст. 708, 779, 783 ГК РФ).

Такие выводы можно встретить в решениях ФАС Московского округа [8, с. 7]; ФАС Дальневосточного округа [9, с. 18], Западно-Сибирского округа [10, с.9]. Пересматривали свой подход и суды других округов, в частности ФАС Уральского округа, который вынес подобное решение в 2011 г. [11, с. 5] Ещё одним важным условием договора возмездного оказания услуг является цена. В юридической литературе по данному вопросу позиция авторов также является неоднозначной [12, с. 140].

Таким образом, если стороны заключают договор об оказании услуг как возмездный, определяя цену данной услуги, то цена будет существенным

условием данного договора. Следует привести пример судебного спора, возникшего при формировании условия о возмездных началах сделки.

Так, суд округа указал, что в материалах дела отсутствуют надлежащие и бесспорные доказательства, свидетельствующие о том, что стоимость услуг, определенная исполнителем в одностороннем порядке, согласована с заказчиком, как требует того условие договора. Недоказанность истцом заявленных требований является основанием для отказа в иске о взыскании задолженности [13, с. 17].

Эту позицию разделяют и некоторые иные окружные суды. Например, ФАС Западно-Сибирского округа указал, что, поскольку в договоре возмездного оказания услуг отсутствуют положения о стоимости оказываемых услуг, данный договор считается незаключенным [14, с. 36]. Иная позиция сложилась у ФАС Дальневосточного округа, который из смысла норм права (ст. ст. 423, 424, 779 ГК РФ) сделал вывод, что несогласование цены в договоре не освобождает заказчика от обязанности оплатить оказанные исполнителем услуги.

Именно данная позиция суда, как указывает В. А. Белов [15, с. 135], представляется более верной, поскольку стоимость услуг во многих случаях можно определить исходя из цены, которая обычно взимается при сравнимых обстоятельствах. Как указал ФАС Восточно-Сибирского округа, исходя из правовой природы договора возмездного оказания услуг, в котором отсутствует материальный результат действия, оплачивается услуга как таковая [16, с. 28].

Таким образом, выделение возмездного оказания услуг в качестве самостоятельного договора позволило отграничить действие норм от других, отразив присущие услугам особенности. Появление пробелов и потребность в их устранении являются прямым результатом последствий развития различных отраслей человеческой деятельности, и прежде всего науки и техники, поскольку едва ли не любой шаг в этом направлении порождает потребность в различных видах услуг и одновременно возможность их оказания.

Многие из услуг настолько специфичны, что влекут за собой необходимость формирования новых правовых моделей, а до этого — вынужденное ограничение использованием статей, помещенных в главе 39 ГК РФ.

#### **Библиографический список:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ: от 29.12.2017 [N 459-ФЗ](#). // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.
2. Дорохова Н. А. Антикризисный комментарий к главе 39 «Возмездное оказание услуг» Гражданского кодекса Российской Федерации (постатейный). М.: ЭкОонис, 2011.
3. Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 февраля 2009 г. N 292/09 по делу N А45-2265/2008-37/66 // Документ опубликован не был. СПС «КонсультантПлюс».
4. Степанов Д. И. Услуги как объект гражданских прав. М., 2005. С. 258; Шаблова Е. Г. Гражданско-правовое регулирование отношений возмездного оказания услуг: Автореф. дис. д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2002. С. 34;
5. Ситдикова Л. Б. Проблемы определения содержания круга существенных условий в договоре возмездного оказания информационных услуг // Арбитражный и гражданский процесс. 2008. № 7.
6. Измайлова Е. В. Договор на выполнение маркетинговых исследований: Автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2000. Определение ВАС РФ от 2 апреля 2010 г. N ВАС-3600/10 // СПС «КонсультантПлюс».
7. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 1 сентября 2010 г. по делу N А82-16387/2009 // СПС «КонсультантПлюс»;
8. Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 19 апреля 2010 г. по делу N А82-3523/2009-7 // СПС «КонсультантПлюс»;
9. Постановления ФАС Московского округа от 1 декабря 2010 г. N КГ-А40/14481-10 по делу N А40-26577/10-134-194, от 22 ноября 2010 г. N КГ-А40/13851-10 и от 9 июня 2010 г. N КГ-А40/5364-10 // СПС «КонсультантПлюс».

10. Постановление ФАС Дальневосточного округа от 28 января 2010 г. N Ф03–8023/2009 по делу N А73–5672/2009 // СПС «КонсультантПлюс».  
Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 2 февраля 2010 г. по делу N А45–15189/2009 // СПС «КонсультантПлюс».
11. Постановление ФАС Уральского округа от 19 января 2011 г. N Ф09–11412/10–С3 // СПС «КонсультантПлюс».
12. Витрянский В. В. Существенные условия договора // Хозяйство и право. 1998. N 7. С. 5; Нарозников Н. К., Суденко В. В. Радиотелефонная сотовая связь: правовое регулирование оказания услуг. М., 2004. С. 70;
13. Степанов Д. И. Услуги как объект гражданских прав. М., 2005. С. 258; Сироткина А. А. Договор оказания медицинских услуг: особенности правового регулирования. М.: Статут, 2004. С. 140–142; и др.
14. Постановления ФАС Волго-Вятского округа от 11 мая 2005 г. № А29–6991/2004–4э; Западно-Сибирского округа от 26 апреля 2007 г. № ФО4–2259/2007(33444-А45–39) // СПС «КонсультантПлюс».
15. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 26 апреля 2007 г. N Ф04–2259/2007(33444-А45–39) // СПС «КонсультантПлюс».
16. Практика применения Гражданского кодекса Российской Федерации, частей второй и третьей / Под общ. ред. В. А. Белова. М.: Юрайт, 2009. С. 445.
17. Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 23 января 2007 г. № А33–13505/06-Ф02–7377/06-С2 // СПС «КонсультантПлюс»

**Суходолина Диана Андреевна**

**Sukhodolyna Diana Andreevna**

студент

КубГАУ имени И.Т. Трубилина

(Россия, г. Краснодар)

УДК 347.23

## **ОСОБЕННОСТИ ПЕРЕВОДА ЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ В НЕЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ И НЕЖИЛОГО ПОМЕЩЕНИЯ В ЖИЛОЕ ПОМЕЩЕНИЕ**

### **FEATURES OF TRANSFER OF PREMISES IN NON-RESIDENTIAL PREMISES AND NON-RESIDENTIAL PREMISES IN PREMISES**

**Аннотация.** Рассмотрена процедура перевода жилого помещения в нежилое. Основное внимание уделено условиям такого перевода, произведен анализ перечня необходимых для этого документов. Проанализированы само понятие и виды, а также классификация жилых и нежилых помещений.

**Abstract .** Proceeding from it, this article is devoted to the procedure of the transfer of premises to uninhabited. The main attention is paid to conditions of the transfer of premises to uninhabited, the analysis of the list of necessary documents is made for transfer of premises to uninhabited, the concept, types and classification of inhabited and non-residential premises are considered.

**Ключевые слова:** перевод, условия перевода, жилые помещения, нежилые помещения.

**Keywords:** translation; translation conditions; premises; non-residential premises.

Граждане Российской Федерации могут использовать жилое помещение для законного проживания, для осуществления предпринимательской деятельности, для индивидуального предпринимательства, а также на иные нужды, если это не нарушает установленные законом требования, которым должно отвечать жилое помещение.

Согласно законодательству Российской Федерации, квартиру можно перевести в нежилое помещение в многоквартирном доме, только при условии того, что данная квартира расположена на первом этаже или же выше первого этажа, но помещения, которые расположены под квартирой уже не являются жилыми на тот момент.

Для того, чтобы перевести жилое помещение в нежилое и нежилое в жилое, необходимо руководствоваться жилищным законодательством РФ и при этом учитывать требования

законодательства о градостроительной деятельности. Согласно статьям 22, 23, 24 ЖК РФ и Градостроительному кодексу РФ от 29.12.2004 года № 190-ФЗ, перевод жилого помещения в нежилое, не разрешается если:

- 1) Невозможен доступ к переводимому помещению без использования этого помещения – данное помещение является связующим звеном к другим жилым помещениям;
- 2) Отсутствует техническая возможность оборудовать такой доступ к данному помещению, который давал бы возможность пройти к входной двери переводимого помещения, а точнее, для этого необходимо воспользоваться общим подъездом, или отсутствие окна, которое можно было переоборудовать в дверь, также если нет возможности проделать отверстие в стене для отдельного входа, которое было бы не связано с общим подъездом.;
- 3) Данное жилое помещение является частью жилого помещения (коммунальной квартирой);
- 4) Данное помещение будет использоваться и в дальнейшем как жилое собственником;
- 5) Данное помещение является арендованным, право собственности на переводимое помещение обременено;

Стоит понимать, что перевод нежилого помещения в жилое не допускается, если данное помещение не отвечает установленным требованиям, отсутствует возможность обеспечить соответствие такого помещения установленным законом требованиями, также, если право собственности обременено правами третьих лиц.

Чтобы перевести жилое помещение в нежилое и нежилое в жилое, необходимо разрешение органа местного самоуправления, которое должно быть в виде распоряжения.

Согласно ч. 2 ст. 23 ЖК РФ, чтобы осуществить данный вид операции с жилым помещением собственник или уполномоченное лицо должен предоставить в администрацию округа по месту нахождения помещения такие документы как:

- 1) Заявление о переводе помещения, где указывается мотив данной операции с недвижимым имуществом. В заявлении лицо указывает все сведения о себе, приводит должные аргументы, которые подтверждают необходимость решения материальных, хозяйственных и иных вопросов, связанных с путем перевода помещения из одной категории в другую;
- 2) На помещение, которые включают в себя подлинник или копии, засвидетельствованные нотариально; также договора передачи помещений в собственность, например, дарение; договор купли-продажи, но только с дальнейшей регистрацией; свидетельства о праве наследства на помещение и другие;
- 3) Технический паспорт помещения, которое переводится, поэтажный план дома, составленный центрами учета, данные об инвентаризации недвижимости, жилищно-коммунального хозяйства;
- 4) Согласие всех собственников помещения.

Если в планах собственника изменить необходимо несущие ограждения, то на это действие также требуется согласие всех собственников помещения, если недвижимое имущество принадлежит на праве общей собственности.

В соответствии со статьей 23 ЖК РФ, администрация округа не вправе требовать представления других документов, кроме тех, что перечислены в данной статье[1,с.23]. После подачи заявления, заявителю выдается расписка о получении документов с указанием их перечня и даты их получения.

Данный вид обращения администрация округа рассматривает в течение 45 дней и сообщает о своем решении заявителя. Решение может быть положительным – поданное заявление одобрят, или отрицательным, тогда поданное заявление отклоняют.

Форма решения по переводу помещения устанавливается Правительством РФ и отправляется заявителю в течении трех рабочих дней, после принятия этого решения, по почте.

Администрация также должна уведомить, помимо заявителя, еще и всех собственников помещения о принятом решении таким же образом.

Помещение признается администрацией жилым или нежилым только в тех случаях, если оно не требует перепланировки или переустройства. Если же помещение требует перепланировки или переустройства, то данное административное решение будет основанием для проведения соответствующих процедур, опираясь на проект, который ранее должен был предоставить заявитель, ссылаясь на п. 5 ч. 2 статьи 23 ЖК РФ[1,с.22].

Перепланировка или переустройство считается завершенным, когда будет составлен акт приемочной комиссии, которая создана специально для осуществления этих целей администрацией округа. Данный акт, по выполнению установленных работ, направляется в администрацию города или округа в организацию по учету объектов по данному недвижимому имуществу.

Акт будет подтверждать окончание перевода помещения, и являться основанием для дальнейшего назначения этого помещения в качестве жилого или нежилого.

Когда помещение будет переведено в нежилое, то в нем должны соблюдаться требования пожарной безопасности, экологические, санитарно-гигиенические и иные, которые установлены законодательством[4,с.23].

Перевод помещения в жилое или нежилое может не одобрить администрация, в итоге решение по данному вопросу будет об отказе. Такие случаи допускаются если:

- 1) Не предоставлено необходимых документов, указанных в ч. 2 ст. 23 ЖК РФ[1];
- 2) Не соблюдено условий перевода помещения, в соответствии со статьей 22 ЖК РФ;
- 3) Документы предоставлены в ненадлежащий орган;
- 4) Проект переустройства или перепланировки при переводе жилого помещения в нежилое не соответствует требованиям законодательства РФ.

Согласно ч. 1 ст. 24 ЖК РФ, в предоставленном отказе для заявителя должна содержаться ссылка на допущенное нарушение. Отказ по данному вопросу должен быть направлен заявителю не позднее трех дней со дня принятия решения. Заявитель может обжаловать данное решение в судебном порядке.

Если заинтересованное лицо нарушает порядок перевода жилого помещения в нежилое, то это влечет за собой административную ответственность, согласно ст. 7.22 КоАП РФ в виде административного штрафа.

Если граждане нарушают правила пользования жилых помещений, то в ст. 7.21 КоАП РФ предусмотрена на этот счет административная ответственность. К нарушениям правил пользования жилым помещением относятся[2,80]:

1) Порча жилых домов, жилых помещений, также порча их оборудования, самовольное переоборудование жилых домов или использование жилого помещения не по назначению. Данные виды нарушения влекут наложение административного штрафа от 10% до 15% минимальной оплаты труда или административное предупреждение;

2) Самовольная перепланировка жилых помещений в многоквартирном доме - наложение административного штрафа от 20% до 25% минимальных размеров оплаты труда.

Налагать административный штраф имеет право только Государственная жилищная инспекция.

Существуют определенные правила, которые касаются многоквартирных домов. Собственникам помещений в многоквартирном доме принадлежат помещения на праве общей долевой собственности, которые не являются частями квартир и предназначены только для обслуживания более одного помещения в данном доме, к ним относятся:

- 1) Коридоры;
- 2) Межквартирные лестничные площадки, лестницы;
- 3) Лифты, лифтовые и иные шахты;
- 4) Технические этажи;
- 5) Чердаки;
- 6) Подвалы;
- 7) Крыши, которые ограждают несущие и ненесущие конструкции этого дома;
- 8) Земельный участок, на котором расположен данный дом, с элементами озеленения и благоустройства;
- 9) Механическое, санитарно-техническое, электрическое оборудование, находящееся в данном доме за пределами или внутри помещений, которое обслуживает более одного помещения;
- 10) Иные объекты, которые расположенные на указанном земельном участке.

Категориями получателей данной услуги могут быть физические лица, которые выступают в качестве заявителя-собственника переводимого помещения или уполномоченное им лицо. Также юридические лица, которые выступают заявителем-собственником переводимого помещения или уполномоченное им лицо[5,с.13].



Основанием оказания данной услуги является: предоставление обращения заявителя в департамент, МФЦ или Единый портал с заявлением и всеми необходимыми документами.

В заключение статьи, можно сказать, что одной из основных проблем при переводе нежилого помещения в жилое или наоборот с жилого помещения в нежилое является то, что многие собственники упускают основные законодательные моменты - не руководствуются установленными нормативными правилами. Все это приводит к нарушениям и в последствие к штрафам различного характера.

**Библиографический список:**

1. Жилищный кодекс РФ (ЖК РФ) от 29.12.2004 N 188-ФЗ // Консультант Плюс;
2. «Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 07.03.2017);
3. Юридический справочник по жилищным вопросам" (Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю.) (под ред. М.Ю. Тихомирова) ("Издательство Тихомирова М.Ю.", 2011)//КонсультантПлюс
4. Сафронов А.В. Нежилое помещение как объект гражданских прав: дис. канд. юр.наук: 12.00.03//Екатеринбург 2011
5. «Правовые проблемы управления многоквартирными домами: роль ТСЖ»(выпуск 12)// Стрембелев С.В.: «Библиотечка РГ», 2012.

**Афанасьева Екатерина Олеговна**  
**Afanasyeva Ekaterina Olegovna**

магистрант

Ивановский государственный университет (ИвГУ),  
г. Иваново

УДК 347.64

## **СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТА ЗАЩИТЫ ПРАВ ДЕТЕЙ, ОСТАВШИХСЯ БЕЗ ПОПЕЧЕНИЯ РОДИТЕЛЕЙ**

### **FORMATION AND DEVELOPMENT OF THE INSTITUTE FOR THE PROTECTION OF CHILDREN'S RIGHTS LEFT WITHOUT PARENTAL CARE**

**Аннотация:** в статье рассмотрен вопрос защиты и обеспечения интересов и прав детей, оставшихся без попечения родителей. Проведен анализ разных эпох в развитии института детей сирот.

**Abstract:** the article considers the issue of protection and ensuring of the interests and rights of children left without parental care. The analysis of different epochs in the development of the orphan's institute.

**Ключевые слова:** ребенок, орган опеки и попечительства, усыновление, родители.

**Keywords:** child, custody and guardianship authority, adoption, parents.

В современном мире вопрос защиты и обеспечения интересов и прав детей, оставшихся без попечения родителей являются значимым как на уровне мирового сообщества, так и на национальном уровне. В нашей стране большое количество проблем, которые связаны с обеспечением интересов и прав детей, оставшихся без попечения родителей, является нерешенными, следовательно, это приводит к мысли о необходимости совершенствовать законодательство страны и создавать действенные механизмы реализации на практике принятых законов.

М. А. Кривошеева пишет, что институт прав детей, оставшихся без попечения родителей сформировался лишь в XX веке, несмотря на то, что проблема правового статуса детей, оставшихся без попечения родителей была актуальна еще в древности [4,42].

Тем не менее, известно, что с древних времен, сирот усыновляли родственники. В Древней Руси в IX—XVII вв. христианская церковь поощряла усыновление, несмотря на то, что государством такие отношения никак не регулировались.

Сирота, у которого нет семьи в Древней Руси был самым несчастным существом ввиду того, что его отвергает род [2,18]. По словам А. Невзорова, опека над сиротой возникла из необходимости сохранить имущество рода, но при этом на опекуна сироты не возлагались имущественные обязанности, он имел лишь права личного характера, которые касаются воспитания и прокормления сироты [1,70]. Родственники сироты должны были осуществлять за опекуном строгий надзор. Такие правила следуют из текста ст. 99 Русской Правды (пространной редакции).

Екатерина II ввела первые российские законодательные акты, которые регулировали именно устройство детей, оставшихся без попечения родителей. В частности, именно Екатерина II ввела понятие патроната, под которым понималось устройство сирот за плату «добродетельным и надежным» людям. Усыновление дворянам разрешалось только в том случае, если у сироты не было нисходящих и боковых родственников той же фамилии. Нельзя было усыновить чужих детей, только своих родственников.

Опека в дореволюционное время считалась престижным делом. В то время была система органов, которые занимались детьми, оставшимися без попечения родителей. При Екатерине II открыли Московский воспитательный дом, в который принимали сирот и брошенных детей. Этим детям обучали, некоторых отдавали в патронат в состоятельные крестьянские семьи.

Этот воспитательный дом существовал за счет средств меценатов.

Впоследствии устройством детей, оставшихся без попечения родителей, занимались царственные особы. В частности, императрица Мария Федоровна лично опекали сиротские дома [3].

Советское руководство также заботилось о судьбе детей, оставшихся без попечения родителей. В апреле 1936 года приняли Постановление Совета Народных Комиссаров, в

соответствии с которым детей, оставшихся без попечения родителей передавали на воспитание (патронат) в семьи трудящихся [6]. В годы Отечественной войны сирот стало намного больше и потому в 1942 году было принято Постановление Совета Народных Комиссаров «Об устройстве детей, оставшихся без попечения родителей» [7].

В настоящее время существуют следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей в приемную семью;
- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей в патронатную семью),
- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей в организацию для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;
- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей на усыновление (удочерение);
- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей под опеку;
- передача ребенка, оставшегося без попечения родителей под попечительство.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, имеют такие же права, как и все дети в нашей стране. Эти права отражены в главе 11 СК РФ.

В соответствии со ст. 54 СК РФ каждый ребёнок имеет право жить и воспитываться в семье, при этом их воспитанием обязаны заниматься родители. А если ребёнок остался без попечения родителей, то его воспитанием в соответствии с п. 2 указанной статьи обязаны заниматься органы опеки и попечительства.

В соответствии со ст. 55 СК РФ каждый ребёнок имеет право на общение со своими родителями и родственниками. Даже если остался без попечения родителей, то он имеет право на общение со своими родственниками.

В соответствии со ст. 56 СК РФ каждый ребёнок имеет право на защиту своих прав и законных интересов. Эту защиту осуществляют родители, при их отсутствии - органы опеки и попечительства или прокурор.

Если родители ребёнка злоупотребляют своими родительскими правами, жестоко обращаются с ребенком, то ребёнок имеет право самостоятельно обращаться за защитой в орган опеки и попечительства. А если ребенку больше четырнадцати лет, то он может самостоятельно обратиться в суд на своих родителей. Ребёнок, оставшийся без попечения родителей, живущий в приёмной семье, патронатной семье, под опекой, под попечительством или в детском доме, имеет такие же права в случае злоупотребления правами тех, кто ему заменяет родителей.

В соответствии со ст. 57 СК РФ каждый ребёнок имеет право выражать свое мнение. Более того, если ему исполнилось 10 лет, то он может в суде выбирать с кем ему жить в случае развода родителей.

В соответствии со ст. 58 СК РФ каждый ребёнок имеет право на имя, отчество и фамилию. В последние годы российский законодатель обеспокоился тем, что российским детям стали давать странные имена и поэтому Федеральным законом от 1 мая 2017 г. № 94-ФЗ [5] в пункт 2 статьи 58 СК РФ были внесены изменения, в соответствии с которыми нельзя для ребёнка выбрать имя, в котором присутствуют цифры, бранные слова, титулы и т.д.

Дети имеют и имущественные права в соответствии со ст. 60 СК РФ. Каждый ребёнок имеет право на получение своего содержания от родителей и других членов семьи. Это касается и тех детей, которые остались без попечения родителей. К примеру, если родители ребёнка лишены родительских прав, то ребёнок у них отбирается и отдается в детский дом, но его родители обязаны платить алименты на его содержание.

Каждый ребёнок имеет право на наследование любого имущества как по закону, так и по завещанию. Кроме того, каждый ребёнок имеет право получить в дар любое имущество.

Дети, оставшиеся без попечения родителей по достижении ими совершеннолетия, имеют право получить от государства благоустроенные жилые помещения специализированного жилищного фонда по договорам найма.

В настоящее время защита прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей регулируется массивом международного и российского законодательства.

Защиту прав и интересов детей, оставшихся без попечения родителей осуществляют:

- международные организации,
- общественные правозащитные организации,
- органы опеки и попечительства,

- органы прокуратуры,
- Уполномоченный по правам человека.

**Библиографический список:**

1. Невзоров А.И. Опекa над несовершеннолетними. Исторический очерк института и положение его в действующем русском законодательстве. - М.: Книга по Требованию, 2011. – 248 с
2. Шамрин М.Ю. Административно-правовой статус Уполномоченного по правам ребенка: историко-теоретический аспект: монография / Под ред. д.ю.н., проф. Д.К. Нечевина. - Тула: Изд-во ТулГУ, 2015. – 596 с.
3. Голякова Е. Сироты императрицы // Российская газета. – 2002. – № 12. – 7 марта.
4. Кривошеева М.А. Защита прав детей - сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в дореволюционной России // Проблемы права. - 2012. - № 7. - С. 39 - 44.
5. Федеральный закон от 1 мая 2017 г. № 94-ФЗ «О внесении изменений в статью 58 Семейного кодекса Российской Федерации и статью 18 Федерального закона "Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2017. – № 18. – Ст. 2671.
6. Постановление ВЦИК, СНК РСФСР от 1 апреля 1936 г. «О порядке передачи детей на воспитание (патронат) в семьи трудящихся» // СУ РСФСР. – 1936. – № 9. – Ст. 49.
7. Постановление СНК СССР от 23 января 1942 г. № 75 «Об устройстве детей, оставшихся без родителей» // СП СССР. – 1942. – № 2. – Ст. 26.

**Терновсков Владимир Борисович**  
**Ternovskov Vladimir Borisovich**  
Научный руководитель

**Демидова Полина Сергеевна**  
**Demidova Polina Sergeevna**

**Дербоян Диана Григоровна**  
**Derboyan Diana Grigorovna**

**Кадошникова Арина Андреевна**  
**Kadoshnikova Arina Andreevna**

**Гуринович Ангелина Андреевна**  
**Gurinovich Angelina Andreevna**

студенты факультета юриспруденции Российского государственного университета им. А.Н.  
Косыгина

E-mail: [polinademidova98@icloud.com](mailto:polinademidova98@icloud.com)

УДК 340.1

## **ОСНОВНЫЕ ТЕОРИИ ПРАВА**

## **PRINCIPAL THEORIES OF LAW**

**Аннотация.** Изучение современных концепций происхождения права помогает юристу выбрать свой путь: понять, что же такое право для него самого. Применять же право он будет, исходя из того, кем он себя видит - натуралистом, позитивистом, социологом права или кем-то другим. От этого зависит всё, ведь формирование представления о праве, - тот базис, из которого берет начало юриспруденция.

**Abstract.** The study of modern law helps a lawyer to choose his own way. He can understand what is law means for himself. And law will be applied onle because how lawers sees himself. They can be naturalists , positivists, sociologists of law or somebody else. Everything depends on this. Jurisprudence originates from the idea of law.

**Ключевые слова:** основные теории происхождения права, юснатурализм, юспозитивизм, концептуальный натурализм, социология права, общая теория права, современные концепции права, естественное право, правопонимание.

**Key words:** theory of the origin of law, naturalism, positivism, conceptual naturalism, sociology of law, general theory of law, modern concepts of law, natural law, legal understanding.

В настоящее время общепринято не смотреть на право с точки зрения одной единственной концепции. Основными концепциями, которые в своей совокупности могут более или менее полно описать правовую реальность, являются юснатурализм, позитивизм и социология права. Изначально, эти концепции возникали, как ответная реакция одна на другую. В частности, позитивизм был ответом на юснатурализм, а социология права ответом на позитивизм. Сейчас указанные концепции перестали быть настолько антагонистическими, их удалось примерить, уделив для каждой своё поле правовой реальности.

Идеи эпохи Просвещения, а в частности идея о естественном праве, перевернули сознание людей и произвели эффект атомной бомбы. Ранее, государство ссылалось на Бога и религию, а сейчас в образованных кругах общества стали популярны идеи о равенстве всех людей изначально, и о том, что положение вещей в реальном мире крайне несправедливо. А именно потому, что ребенок, рождаясь, например, в семье французского бедняка или же в России в семье крепостного крестьянина лишен от рождения своих некоторых естественных прав.

Юснатурализм идеализирует право как эталон всеобщей справедливости. Для теории естественного права характерно антропологическое объяснение права и причин его возникновения:

“Если право порождено неизменной природой человека, то оно существует до тех пор, пока существует человек.”<sup>1</sup>

В новое время идея естественного права под влиянием новых экономических условий была преобразована усилиями Гуго Гроция, французских просветителей и других философов Нового времени. Созданная просветителями концепция просуществовала вплоть до середины 20 века, во 2 половине 20 века появились новые представления о естественном праве, благодаря Лону Фуллеру, Джону Финнису и Герберту Харту. Во 2-ой половине XX века происходит реформация юснатурализма. Её осуществляли многие юристы в США Рональд Дворкин, Джон Роульз, Джон Финнис и Лон Фуллер. Последний предложил весьма оригинальную концепцию естественного права в рамках концептуального натурализма. И поэтому сейчас, термин естественное право используется не так часто, а вместо него принято использовать специальный термин-концептуальный натурализм, под которым понимают современные концепции естественного права, которые появились во 2 половине XX века в процессе переосмысления опыта 1-ой и 2-ой мировых войн, а также в результате осознания значимости идей юспозитивизма и предпринятая попыток объединить юснатурализм и юспозитивизм. Иными словами, если до середины 20 века юснатуралисты и юспозитивисты четко разделялись (между ними была пропасть), то во 2 половине XX века происходит осознание, что юспозитивизм и юснатурализм необходимо объединить. Общей особенностью идей, которые мы называем именем концептуальный натурализм, является попытка представить естественное право в виде присущей фундаментальной характеристики позитивной правовой системы.

Особое значение в формировании концептуального натурализма сыграла дискуссия Г. Харта и Л. Фуллера. Она стала наиболее значимым интеллектуальным событием в юриспруденции 20 века, и после нее разделение правопонимания на позитивное и натуралистическое во многом утратило своё значение. После этой дискуссии начинается формирование аналитической философии права, которая представляет собой объединение наиболее значимых философских представлений о праве, в том числе позитивизма и натурализма.

Юридический позитивизм зародился в Западной Европе в начале XIX века. К тому времени буржуазия в полной мере укрепила свои политические и экономические позиции. «Так, буржуазии нужен был фактор стабилизации, порядка, эффективное орудие против нарастающего рабочего движения, которыми и стал юридический позитивизм, который рассматривал право (право буржуазии) как факт реальности.»<sup>2</sup> Позитивизм укреплял могущество государства и права, созданные буржуазией. «Таким образом, возникновение юридического позитивизма связано с укреплением и совершенствованием правовой оболочки развивавшихся капиталистических отношений. Догма права, обоснованная юридическим позитивизмом, имеет первостепенное значение для правоприменительной деятельности, особенно в периоды относительно стабильного развития гражданского общества.»<sup>3</sup>

В настоящее время юридический позитивизм продолжает удерживать главенствующие позиции, но отношение юридического сообщества к позитивному типу правопонимания значительно изменилось за последнее время. Позитивизм перестал восприниматься как правовая доктрина прошлого времен Ганса Кельзина. Появляются новые взгляды и мнения на позитивное понимание права. Данный подход характерен формальным определением права, то есть под правом понимается то, что признается таковым в данном обществе, отождествляется с действующим законодательством. Позитивисты настаивают на автономном характере права, его независимости от морали и исторических традиций. Сторонники данной концепции признают в качестве правовых, только нормы позитивного права и сводят любое право к нормам, действующим в данную эпоху и в данном государстве, не обращая внимания на то, справедливо это право или нет.

Юридический позитивизм породил множество концепций: нормативизм, этатизм, лингвистическая юриспруденция, скандинавский позитивизм, лингвистические предпосылки права. Нормативизм сводил право к изучению нормы. Родоначальником этой ветви позитивизма был Ганс Кельзин, который написал замечательный труд “Чистое учение о праве”. Он серьезно повлиял на немецкое правопонимание. После смерти Кельзина его ученики продолжили развивать идеи учителя.

Самым радикальным ответвлением позитивизма считается этатизм. Он интересен тем, что на протяжении десятилетий был правом в Советском Союзе. Основная идея этатизма состоит в том, что право продукт деятельности государства. В 1931-ом году на 1-ом Всесоюзном съезде марксистов-государственников и правовиков этатизм получают официальное государственное признание как

основная концепция правопонимания, а уже в 1938 году становление тоталитарного режима Сталина требовало соответствующего теоретико-правового обеспечения и на Всесоюзном совещании работников науки советского права была принята дефиниция, предложенная правовым идеологом сталинского режима Вышинским: «Советское социалистическое право есть совокупность правил поведения (норм), установленных или санкционированных социалистическим государством и выражающих волю рабочего класса и всех трудящихся, правил поведения, применение которых обеспечивается принудительной силой социалистического государства.»

Все концепции требуют длительного изучения, но важно иметь общее представление о современном праве. Так, юснатурализм рассматривает право с точки зрения личности, и принципиальное значение отдаёт анализу философских и иных мировоззренческих идей, нашедших воплощение в массовом сознании. Можно сказать, что юснатурализм развивается философами права. Позитивизм смотрит на право в первую очередь сквозь призму его формы, а в последнюю очередь рассматривает право с позиции государства. Если юснатурализм сконцентрирован на разработке философских идей и представлений и под правом понимает в первую очередь содержание этих идей, то юспозитивизм развивает представление о форме выражения этих идей, о формальном праве, которое развивается благодаря усилиям юристов-позитивистов. Начиная со времён Иммануила Канта, заканчивая работами Ганса Кельзина и Герберта Харта, были разработаны основные понятия юриспруденции: объективное и субъективное право, юридический факт, - все, что объединяется термином общая теория права. Позитивизм иногда называют «чистым» учением о праве, так как из этого учения удалены философия, социология, антропология и прочее. В США позитивизм называют юриспруденцией понятий, потому что позитивисты сконцентрированы на разработке категориально-понятийного аппарата юриспруденции.

Социология права рассматривает право с позиции общества, социума. Она возникла во Франции и получила наибольшее развитие в США. Социологию права также называют термином живая юриспруденция. Представители социологического подхода полагают, что в одних только философских представлениях о должном, о естественном праве и справедливости нет толка, если они не находят своего воплощения в реальной социальной практике, то есть в ежедневных взаимодействиях идей, в реальном государстве. С другой стороны, идеальный текст закона или система непротиворечивых юридических понятий, по мнению социологов права, также не должны быть самоцелью юриспруденции, потому что это может привести к так называемым «мертвым» законам, которые не будут восприниматься обществом, его могут игнорировать или его могут неправильно применять и т.д. Поэтому, современный юрист должен хорошо ориентироваться в современном юснатурализме, позитивизме и живой юриспруденции, во-вторых уметь не просто понимать содержание этих учений, а знать какому именно предметному полю правовой реальности эту концепцию можно применить. В-третьих, изучать данные концепции по первоисточникам, а не по учебникам.

#### **Библиографический список:**

1. Лейста О.Э.- История политических и правовых учений.-М. 2006. - С.-568
2. Нерсисянц В.С.-История политических и правовых учений: учебник для вузов.-М.С-944
3. Зорькина В.Д.- Позитивистская теория права в России. С-266

**Ариткулова Лейсан Маратовна****Aritkulova Leysan Maratovna**

студент 1 курса Института права очной формы обучения

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования  
«Башкирский государственный университет».

УДК 341

**ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА СУДЕБНОГО  
КОНТРОЛЯ В АНГЛИИ****LEGAL ANALYSIS OF THE FORMATION AND DEVELOPMENT OF THE INSTITUTE  
OF JUDICIAL CONTROL IN ENGLAND**

**Аннотация:** В данной статье проводится правовой анализ развития института судебного контроля в Англии. Рассматриваются нормативно - правовые акты и их значение на становление данного института в сфере защиты прав и свобод человека.

**Abstract:** In this article, a legal analysis of the development of the institution of judicial control in England is conducted. Regulatory legal acts and their significance on the establishment of this institution in the field of protection of human rights and freedoms are considered.

**Ключевые слова:** Досудебный контроль, правовой анализ, Англия, Хабеас Корпус Акт.

**Keywords:** Pre-judicial control, legal analysis, England, Habeas Corpus Act.

Изучение юридической доктрины и законодательства Англии, связанные с вопросами судебного контроля, вызывают значительный интерес с целью исследования опыта стран Дальнего Зарубежья. Их успех в обеспечении судебного контроля за законностью и обоснованностью действий и решений органов уголовного преследования помогут проанализировать развитие судебного контроля и законодательства о защите прав и свобод личности в России.

Предпосылки судебного контроля в Англии исходят из 1214 года, когда в пункте 39 Великой Хартии вольностей был закреплен принцип недопустимости задержания и заключения в тюрьму человека без законных оснований.

В 1679 году, в следствии гражданской войны, парламентом принимается исторический документ Хабеас Корпус Акт. Впервые в истории был принят нормативно - правовой акт, направленный на защиту прав, свобод и законных интересов личности от произвольного ареста и имеющий неопределимое значение в развитии теории и практики защиты прав личности. Согласно этому документу должностные лица, причастные к задержанию или аресту лица, были обязаны привести подозреваемого к лорду или судье для принятия решения о санкционировании ареста. То есть третье лицо должно было предъявить приказ Хабеас Корпус, обращенный к должностному лицу и касающийся какого-либо лица под его или их охраной. В течении трех дней должностное лицо должно было привести подозреваемого к лорду-канцлеру или лорду-хранителю печати Англии или к судьям или баронам того суда, откуда будет выдан означенный приказ.

В следствии широкого применения Хабеас Корпус акт вышел за рамки уголовно-процессуального института и начал реализовывать защиту от ограничения свободы человека, даже если такое ограничение осуществляется в административном порядке, например, задержание иностранцев иммиграционной службой, принудительное помещение душевнобольных в психиатрическое учреждение). Так же следует отметить, что рассматривая вопрос о законности задержания, судья руководствовался в первую очередь интересами гражданина, а не государственного органа. Это доказывает, что процедура Хабеас Корпусакт представляет из себя форму судебного контроля для защиты прав человека при задержании.

Говоря о досудебном контроле, нельзя не принять во внимание тот факт, что юристам, участвующим в производстве, были неизвестны специфичные и обособленные задачи для стадий, таких как возбуждение уголовного дела и предварительное расследование. С их точки зрения, это были не самостоятельные стадии процесса, а что-то единое, реализуемое без соблюдения правил, установленных законом. Это объясняет, почему уголовный процесс рассматривался как спор между сторонами, аналогичный гражданскому процессу.



Остановливаясь на судебном контроле в досудебной стадии уголовного процесса, нельзя не принять во внимание принятый в 1984 году Закон о полиции и уголовных доказательствах, с помощью которого возросло значение судебного контроля. Это обуславливалось тем, что между полицейским расследованием и разбирательством дела по существу была введена отдельная стадия, заключающаяся в рассмотрении магистратским судьей дела с целью проверки законности и обоснованности меры пресечения, выдачи приказа, разрешающего обыск или арест. Полиция могла задержать лицо в течении 24 часов, и если дело касалось продления, то решение этого вопроса обеспечивалось судом, который так же мог продлить его на 72 часа до 4-х суток. То есть, если возникала ситуация, когда полиция вторгалась в частную жизнь гражданина, они могли совершать только те действия, который были регламентированы законодательством. Другие действия согласовывались с судом, издающий соответствующий процессуальный документ, который разрешал совершать действия, ограничивающий права. Это частично ограничило полномочия английских правоохранителей в случае вторжения в сферу частной жизни гражданина, и, несомненно, смогла гарантировать защиту прав и свобод человека.

В 1985 году была регламентирована такая мера пресечения, как арест по приказу суда, установленная Законом «Об уголовном преследовании» и Инструкцией «О регулировании уголовного преследования». Данная мера избиралась судом и отличалась от задержания лица тем, что имела относительно небольшой срок.

Несмотря на нововведения, в английском процессуальном праве еще не до конца были решены вопросы, касающиеся судебного контроля над исполнением, соблюдением и применением закона при собирании доказательств, если учитывать, что главным элементом судебного контроля является оценка судом допустимости доказательств, полученных с нарушением закона. До сих пор были сильны организационно – правовые традиции, которых наиболее чётко охарактеризовал в своей речи судья Джон Кромптон в 1961 году: «Каким бы образом вы его ни получили - даже если вы его украли - доказательство будет признано допустимым».

В 1955 году палата лордов перешла на абсолютно новую позицию: судья был вправе отклонить доказательство, если считал, что принять его было бы несправедливым по отношению к защите, так как нарушение норм права при собирании доказательств есть, прежде всего, нарушение «справедливости». В последствие данное решение привело к созданию свода нормативно - правовых предписаний, включавший в себя Закон «О полиции и уголовных доказательствах» от 1984 г., Закон «Об уголовном процессе и расследованиях» от 4 июля 1996 года и «Правил уголовного процесса» от 11 июня 2014 года. На данный момент он регламентирует вопросы полицейского расследования, где детально рассмотрены процедуры судебного контроля.

Согласно п.1.3 «Правил уголовного процесса», суд реализует власть, данную ему законодателем посредством данного ему права по применения любого направления практики и интерпретации любого правила. То есть, на любой стадии у суда имеются огромные полномочия по контролю за действием органов государственной власти.

Подводя итог, нельзя ни признать того факта, что история развития института судебного контроля показывает успех Англии в обеспечении законности и обоснованности на всех стадиях уголовного процесса. Рассматривая все выше перечисленные нормативно-правовые акты, направленные на защиту прав и свобод человека, можно увидеть их роль предпосылок зарождения современной системы уголовного процесса Англии.

#### **Библиографический список:**

1. Акт о лучшем обеспечении свободы подданного и о предупреждении заточений за морями (Habeas corpus act) // [Электронный ресурс]. - Режим доступа: [http://www.vostlit.info/Texts/Dokumenty/Engl/XVII/16601680/Akty\\_parlament/akt\\_habeas\\_corpus\\_26\\_05\\_1679.phtml](http://www.vostlit.info/Texts/Dokumenty/Engl/XVII/16601680/Akty_parlament/akt_habeas_corpus_26_05_1679.phtml)
2. Police and Criminal Evidence Act 1984 // [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <https://www.gov.uk/guidance/police-and-criminal-evidence-act-1984-pace-codes-of-practice>
3. Абдрасулов Е.Б. К вопросу о становлении и развитии института досудебного контроля в Англии // Инновационная наука. 2017. №4
4. Гуценко, К. Ф., Головкин, Л. В., Филимонов, Б. А. Уголовный процесс западных государств // Изд. 2-е, доп. и испр. - Издательство "Зерцало-М". 2002. С. 470

**Рузаева Елена Михайловна**  
**Ruzaeva Elena Mikhailovna**

**Сохань Денис Владимирович**  
**Sohan' Denis Vladimirovich**  
Оренбургский Государственный Университет  
E-mail: [soxan.denis@yandex.ru](mailto:soxan.denis@yandex.ru)

УДК 349.222: 347.157.1

## **НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ ТРУДА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ**

### **SOME PECULIARITIES OF THE JUVENILE LABOR**

**Аннотация.** В статье рассмотрены особенности регулирования труда несовершеннолетних работников, связанные с приемом на работу, установлением и изменением условий труда, так же рассмотрены особенности регулирования труда лиц, не достигших 18 лет, а также причины проблем трудоустройства несовершеннолетних и пути их решения.

**Annotation.** The article deals with the peculiarities of the regulation of the work of juvenile workers associated with employment, the establishment and change of working conditions, as well as the peculiarities of the regulation of labor of persons under 18 years, as well as the causes of problems of employment of minors and their solutions.

**Ключевые слова:** несовершеннолетние, трудовой договор, особенности регулирования труда лиц, не достигших 18 лет, проблемы трудоустройства несовершеннолетних.

**Key words:** minors, employment contract, peculiarities of regulation of work of persons under 18, problems of employment of minors.

Несовершеннолетние – лица, не достигшие 18 летнего возраста, при осуществлении своих трудовых функций имеют некоторые ограничения, это делается в целях охраны их здоровья и нравственного развития. Так как именно эти показатели жизнедеятельности молодежи находится под пристальным вниманием и опекой государства.

Трудовой кодекс дает возможность работодателю по своему усмотрению, за счет собственных средств осуществлять несовершеннолетним работникам доплаты, при полной продолжительности ежедневной работы, до уровня оплаты труда работников соответствующих категорий, при повременной оплате труда, или до тарифной ставки, при сдельной оплате труда, за время, на которое сокращается продолжительность их ежедневной работы[1].

Согласно ст. 37 Конституции РФ труд свободен и каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к нему, выбирать род деятельности и профессию.

Это означает, что несовершеннолетние лица, так же как и другие граждане, имеют право свободно распоряжаться своими трудовыми способностями [1]. Так же трудовое законодательство в трудовых правоотношениях приравнивает лиц, не достигших 18 лет в правах к совершеннолетним. Следовательно, они имеют все права, предусмотренные для работников законодательством о труде, это права на: — условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены; — равное вознаграждение за равный труд; — возмещение ущерба, причиненного повреждением здоровья в связи с работой; — отдых; — социальное обеспечение при утрате трудоспособности и в иных установленных законом случаях; — объединение в профессиональные союзы; — судебную защиту своих трудовых прав и др. [2].

Трудовым кодексом РФ установлены льготы для несовершеннолетних в области охраны труда, рабочего времени, отпусков и некоторых других условий труда, так же предусмотрены нормы, устанавливающие определенные ограничения при приеме на работу подростков и направленные на защиту их интересов и здоровья.

Для граждан, которым еще не исполнилось 18 лет, установлена сокращенная рабочая неделя: для лиц, моложе 16 лет это 24 часа в неделю; для работников, которым от 16 до 18 лет – 36 часов в неделю; для тех же, кто совмещает работу с обучением в учебное время года, в возрасте до 16 лет и от 16 до 18 лет устанавливается продолжительность рабочей недели равная 12 и 18 часов соответственно.

Ч. 2 ст. 270 ТК РФ допускает возможность снижения норм выработки для лиц младше 18 лет, выполняющих работу после окончания образовательных учреждений либо производственного обучения[1].

Оплата работникам, не достигшим 18 лет, за труд, осуществляется пропорционально продолжительности их рабочего времени или норме выработки при сдельных расценках.

Трудовым кодексом РФ введены ограничения по видам работ, на которых могут работать лица, не достигшие 18 лет. Как правило, это работы, на которых здоровье несовершеннолетних подвергается повышенной опасности. Это работы и с опасными, вредными условиями труда, и подземные работы, и работы которые могут причинить вред нравственному развитию несовершеннолетнего. К работе такого рода можно отнести работы в увеселительных заведениях, а так же работы связанные с доступом к алкогольной и табачной продукции, различным медицинским препаратам и наркотическим, токсическим веществам.

Список работ, на которых запрещается труд несовершеннолетних, утвержден постановлением Правительства РФ от 25.02.2000 N 163 "Об утверждении перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда лиц моложе восемнадцати лет" так же прописано в Трудовом кодексе РФ, конкретно в статье 265 "Работы, на которых запрещается применение труда лиц в возрасте до восемнадцати лет. Запрещаются переноска и передвижение несовершеннолетними тяжестей, превышающих установленные для них предельные нормы [3]. С несовершеннолетними не может быть заключен договор о полной материальной ответственности; они не могут занимать должности или выполнять работы, связанные с хранением, обработкой, продажей, перевозкой или применением в процессе производства переданных им ценностей. В целях охраны здоровья запрещается работа несовершеннолетних по совместительству.

Важное значение для обеспечения безопасных условия труда несовершеннолетних имеют медицинские осмотры, предусмотренные ст. 266 ТК РФ. Так же трудовая деятельность разрешена с 16 лет, однако, устанавливает исключения, когда лицо может вступать в трудовые отношения и до достижения этого возраста [4]: — лица, получившие общее образование или получающие общее образование и достигшие возраста пятнадцати лет, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью; — с согласия одного из родителей ( попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с лицом, получающим общее образование и достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы; — в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках допускается с согласия одного из родителей (опекуна) и разрешения органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста четырнадцати лет, для участия в создании и исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию.

Проблема трудоустройства несовершеннолетних на сегодняшний день очень актуальна. Несмотря на то, что их трудовые права хорошо урегулированы и защищены законодательно, на сегодняшний день трудовое воспитание у подростков отсутствует, поскольку работодатели отдают предпочтение в приеме на работу совершеннолетних лиц с опытом работы.

Так как трудовой договор от имени несовершеннолетнего работника подписывается его родителем (опекуном) в разрешении органа опеки и попечительства указываются максимально допустимая продолжительность ежедневной работы и другие условия, в которых может выполняться работа. Таким образом, можно сделать вывод, что работодателям не выгодно принимать на работу лиц без профессиональной подготовки, с наличием всех названных дополнительных гарантий, обучать молодых специалистов. Но, если не обучать профессиональной подготовки молодых работников, то специалистов в той или иной области резко сократится, так коллективный состав, со временем необходимо обновлять новыми профессионалами [5].

Следует помнить, что в процессе трудовой деятельности несовершеннолетние адаптируются к общественной жизни, происходит их профессиональное самоопределение, приобретение профессиональных навыков формирование ценностей и потребностей возможность адаптироваться в трудовом коллективе и научиться нести ответственность за выполняемую работу, что в будущем не маловажно для любого человека [6].

Таким образом, можно отметить вполне обоснованное привилегированное положение молодежи в трудовой сфере по сравнению с совершеннолетними работниками, ведь именно в период их развития и становления они нуждаются в особой опеке со стороны общества и государства.

#### **Библиографический список:**

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018)
2. Балашов К.В. Нормативное регулирование условий занятости несовершеннолетней молодежи в России//Законность и правопорядок в современном обществе — 2012 — №8
3. Кармова А. Б. Особенности регулирования труда работников в возрасте до 18 лет//СПб — 2015 — №3(10)-7
4. Кобылинская С. В. О роли кодификации в систематизации Российского законодательства о социальном обеспечении / С.В. Кобылинская, З.К. Карсанова / Труды Кубанского государственного аграрного университета. 2014. № 48. С. 195–198
5. Лесоква Ю. Г. Самовольная постройка как способ возникновения права собственности по законодательству Российской Федерации / Ю.Г. Лескова, Н.Д. Кобылинский //М.— 2016. — Т. 3. — № 1 (5). — С. 52–54.
6. Матвеев С.П., Мещерякова Е.И. Образование и труд: права несовершеннолетних в трудовых отношениях// Территория науки — 2009- №1

**Козлов Владислав Валерьевич****Деньгин Алексей Григорьевич**

Студенты

ФГБОУ ВПО «Нижегородский государственный университет имени Н.И. Лобачевского»

УДК 341.1/8

**ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТЫ****LEGAL REGULATION OF CRYPTOCURRENCY**

**Аннотация:** Развитие технологий, во многих аспектах упрощает нашу повседневную жизнь, поэтому появление электронных расчетов и электронной валюты было ожидаемо. В статье рассматривается законодательное регулирование «Криптовалюты» на мировой арене и на территории Российской Федерации в частности.

**Abstract:** Technology development, in many aspects simplifies our daily life, therefore the emergence of electronic payments and electronic currency was expected. The article deals with the legislative regulation of the "Crypto-currency" in the world arena and on the territory of the Russian Federation in particular.

**Ключевые слова:** Криптовалюта, токен, законодательство, ценные бумаги, биткоин.

**Keywords:** Cryptocurrency, token, legislation, securities, bitcoin.

Одной из новаций нашего времени стало создание и появление такого вида валют, как «Криптовалюта». Данный феномен привлекает к себе внимание, так как большинство экономистов, ученых и правоведов, рассматривают лишь технические аспекты и нюансы обращение криптовалюты. Однако однобокая изученность криптовалют не позволяет раскрыть их правовую и экономическую сущность в целом, что и препятствует скорейшему созданию правовых норм регламентирующих процесс создания, эмиссии и обращения данного вида валют. Как следствие возникает дисбаланс – когда экономические новации (появление нового вида валют – криптовалюта) опережают развития законодательства, регулирующего вопрос взаимоотношения субъектов в сфере расчетов и платежей.

20 марта 2018 года в Государственную Думу РФ был внесен законопроект Ф3 «О цифровых финансовых активах». Данный акт является попыткой урегулирования этого актуального для нашего времени явления. Одним из важнейших достоинств законопроекта многие эксперты и ученые называют, введение терминологии о криптовалюте в правовое поле. Так например, ст. 2 вышеупомянутого закона содержит определение термина «Криптовалюта» - вид цифрового финансового актива, создаваемый и учитываемый в распределенном реестре цифровых транзакций участниками этого реестра в соответствии с правилами ведения реестра цифровых транзакций.<sup>1</sup> Авторы законопроекта дают определение таким понятиям как:

Майнинг – предпринимательская деятельность, направленная на создание криптовалюты и/или валидацию с целью получения вознаграждения в виде криптовалюты.<sup>2</sup> Токен – вид цифрового финансового актива, который выпускается юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем (далее – эмитент) с целью привлечения финансирования и учитывается в реестре цифровых записей.<sup>3</sup>

Все держатели (владельцы) криптовалют и токенов могут обменивать их на рубли или валюту лишь только «через оператора обмена цифровых финансовых активов». Вероятнее всего, это значит, что в теории должны появиться определенные площадки, прошедшие со стороны регуляторов всевозможные проверки, и только на них пользователь сможет совершить обмен. Однако, сейчас таких площадок пока нет.

При этом любые финансовые операции по обмену цифровых активов пользователь может совершать только после того, как откроет цифровой кошелек у оператора. Для этого пользователь должен будет пройти определенную процедуру идентификации в соответствии с Федеральным

<sup>1</sup> [http://minfin.ru/ru/document/?id\\_4=121810&area\\_id=4&page\\_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT](http://minfin.ru/ru/document/?id_4=121810&area_id=4&page_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT)

<sup>2</sup> [http://minfin.ru/ru/document/?id\\_4=121810&area\\_id=4&page\\_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT](http://minfin.ru/ru/document/?id_4=121810&area_id=4&page_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT)

<sup>3</sup> [http://minfin.ru/ru/document/?id\\_4=121810&area\\_id=4&page\\_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT](http://minfin.ru/ru/document/?id_4=121810&area_id=4&page_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT)

законом «О противодействии легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма».

Если рассматривать «токен», как некий цифровой актив, созданный и реализуемый на финансовом поле, целью которого является привлечение инвестиций, то можно прийти к выводу о том, что «токен» имеет явные сходства с бездокументарными ценными бумагами, а не со средствами платежа. О сравнении «токена» и бездокументарных ценных бумаг будет рассказано ниже.

В соответствии со ст. 142 ГК РФ ценными бумагами в бездокументарной форме признаются: «Ценными бумагами признаются также обязательственные и иные права, которые закреплены в решении о выпуске или ином акте лица, выпустившего ценные бумаги в соответствии с требованиями закона, и осуществление и передача которых возможны только с соблюдением правил учета этих прав в соответствии со статьей 149 настоящего Кодекса (бездокументарные ценные бумаги)»<sup>4</sup>

Статья 149 ГК РФ определяет общие положения о бездокументарных ценных бумагах п. 1 данной статьи указывает нам на то, что лицами, ответственными по бездокументарным ценным бумагам являются эмитент, а также лица, предоставившие обеспечение исполнения соответствующего обязательства.

В ст. 2 ФЗ «О рынке ценных бумаг» дано определение эмиссионной ценной бумаги и её признаки. Под эмиссионной ценной бумагой понимается: «Эмиссионная ценная бумага - любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками:

- закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных настоящим Федеральным законом формы и порядка;
- размещается выпусками;
- имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.»<sup>5</sup>

«Токен», в свою очередь, соответствует всем вышеназванным критериям. Впрочем, эмиссионный характер «токена» и так не вызывает никаких сомнений.

Согласно рассматриваемому законопроекту, у «токена» определенного вида может быть исключительно один эмитент. При этом неквалифицированные инвесторы смогут приобретать в рамках одного выпуска (ICO) «токены» на сумму не более пятидесяти тысяч рублей.

Наиболее интересным в данном случае является вопрос о правах, предоставляемых владельцу «токена». На наш взгляд именно этот аспект важным в понимании природы «токена», так как объем прав, предоставляемых владельцу токена и определяет его природу.

Например, если «токен» предоставляет его владельцу права на получение его номинальной стоимости от лица, выпустившего его, в предусмотренный условиями обращения срок, то его можно отнести к разновидности облигаций.

Однако, в некоторых случаях «токен» может трансформироваться в некое подобие акции. ФЗ «О рынке ценных бумаг» определяет акцию как: «Акция - эмиссионная ценная бумага, закрепляющая права ее владельца (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации. Акция является именной ценной бумагой.»<sup>6</sup>

Если представить, что офертой владельцу (держателю) «токена» будет предоставлено право на долю от прибыли, к примеру, от коммерческой рекламы, продаваемой на интернет - ресурсе, или доля «токенов» при общем «майнинге» всеми пользователями системы «криптовалюты», либо право на участие в управлении посредством назначения модераторов или администраторов системы, посредством создания рейтингов, т, по нашему мнению, вполне правомочно считать «токен» акцией, которая выпускается в форме цифрового актива.

Если обратиться к международной практике о регулировании вопроса создания и регулирования «криптовалют», то она очень разнообразна и неоднозначна.

Приводим несколько примеров из разных стран, где есть такое явление как «криптовалюта».

<sup>4</sup> "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017)

<sup>5</sup> Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 N 39-ФЗ (последняя редакция)

<sup>6</sup> Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 N 39-ФЗ (последняя редакция)

К примеру, Австралия стремится обеспечить благоприятные условия для развития технологичных компаний и создания собственных финтехцентров. Цифровая валюта не рассматривается как финансовый продукт, и, следовательно, криптовалютная деятельность не подлежит лицензированию (кроме деятельности, связанной с фиатными деньгами или другими финансовыми продуктами). В Австралии действует Кодекс поведения для игроков индустрии цифровых валют (Australian Digital Currency Industry Code of Conduct), разработанный Ассоциацией цифровых валют и коммерции Австралии (Australian Digital Currency & Commerce Association).

Великобритания — лидер криптовалютной интеграции и одна из самых благоприятных и удобных юрисдикций для ведения криптовалютного бизнеса. Более того, государство оказывает поддержку стартапам, связанным с цифровой валютой.

Однако окончательная позиция правительства относительно правового регулирования деятельности, связанной с цифровыми деньгами, до сих пор не выработана. По сути, криптовалюта находится в серой зоне (правовом вакууме). Вместе с тем государство намерено упорядочить криптовалютные отношения, во-первых, с целью предотвращения преступного использования цифровых валют для легализации (отмывания) доходов, полученных преступным путем, финансирования терроризма и осуществления другой незаконной деятельности и, во-вторых, для поддержки инноваций в этой сфере.

Канада занимает второе место в мире после США по количеству установленных биткоин-банкоматов. С целью лучшего понимания технологии Blockchain государство разрабатывает цифровую версию канадского доллара на его основе. Регуляторы продолжают наблюдать за развитием цифровой валюты и распределенных технологий, осуществляя регулирование криптовалютной деятельности лишь при необходимости.

При этом деятельность криптовалютных бирж была урегулирована еще в 2014 году, когда генерал-губернатор Канады одобрил законопроект, в соответствии с которым такие биржи подлежат регистрации в Канадский центр анализа финансовых операций и отчетности (Financial Transactions and Reports Analysis Centre of Canada, далее — «FINTRAC») и обязаны соблюдать законодательство в сфере противодействия легализации (отмыванию) доходов. Без соответствующей регистрации биржи не могут открыть счет в банке. В остальном деятельность компаний не регулируется. Оплата товаров или услуг с помощью цифровых денег подлежит налогообложению как бартерная сделка. Кроме того, при продаже криптовалюты взимается подоходный налог (Income Tax), налог на прибыль (Corporation Income Tax) или же налог на прирост капитала (Capital Gains Tax).

Мы можем сделать вывод что, криптовалюту целесообразно определить как особую разновидность электронных денег. Возможно, что ее система будет усовершенствована, однако сейчас существование биткоина/токена представляется возможным лишь параллельно с фиатными деньгами.

#### **Библиографический список:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017)
2. Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 N 39-ФЗ (последняя редакция)
3. [http://minfin.ru/ru/document/?id\\_4=121810&area\\_id=4&page\\_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT](http://minfin.ru/ru/document/?id_4=121810&area_id=4&page_id=2104&popup=Y#ixzz5CvmtfIWT)







Научное издание

Коллектив авторов

Сборник статей XXVII Международной научной конференции «Свобода и право»

ISBN 978-5-9500488-3-8

