

Издательский дом «Плутон»

Научный журнал «Юридический факт»

ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431 УДК

378.001

XLIV Международная научная конференция
«Свобода и право»

СБОРНИК СТАТЕЙ КОНФЕРЕНЦИИ

27 мая 2019

Кемерово

СБОРНИК СТАТЕЙ СОРОК ЧЕТВЕРТОЙ МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНОЙ КОНФЕРЕНЦИИ «СВОБОДА И ПРАВО»

27 мая 2019 г.

ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431

ISBN 978-5-6040934-2-9

Кемерово УДК 378.001. Сборник докладов студентов, аспирантов и профессорско-преподавательского состава. По результатам XLIV Международной научной конференции «Свобода и право», 27 мая 2019 г. 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

Дзугцева 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, старший научный сотрудник 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.

Исмаилов Атахожа Айдарович - кандидат юридических наук, Южно-Казахстанский государственный университет имени М. Ауезова, факультет Юриспруденции и международных отношений.

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

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 e-mail:admin@idpluton.ru

Подписано в печать 27.05.2019 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.

Содержание

1. ОСОБЕННОСТИ ТРУДОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РФ.....3	
Миронова А.С., Мартиросян М.Г.	
2. ПРОБЛЕМА ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЖИЛЫМИ ПОМЕЩЕНИЯМИ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ И ЧЛЕНОВ ИХ СЕМЕЙ.....6	
Кулешова А.Ю.	
3. О ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ДОГОВОРА ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ (ЛИЗИНГА).....9	
Пономарева Д.И.	
4. ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ СМЕНЫ ПОЛА В РОССИИ.....13	
Добрынина К.Е., Ерохина Е.В.	
5. О МУНИЦИПАЛЬНЫХ ПРАВОВЫХ АКТАХ ГОРОДА НИЖНЕГО НОВГОРОДА.....18	
Викулова А.С.	
6. ПРОБЛЕМА ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА КОМПЕНСАЦИИ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА.....23	
Широкожухова Н.С.	

Статьи XLIV Международной научной конференции «Свобода и право»

Миронова Анна Сергеевна
Mironova Anna Sergeevna
Студентка 2 курса Института Права
Волгоградского государственного университета

Мартиросян Марат Гарникович
Martirosyan Marat

Старший преподаватель кафедры «Гражданского и международного частного права» Волгоградского государственного университета

УДК 34

ОСОБЕННОСТИ ТРУДОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РФ**FEATURES OF LABOR REGULATION OF STATELESS PERSONS IN THE RUSSIAN FEDERATION**

Аннотация: В данной статье затрагивается достаточно актуальный вопрос касательно трудоустройства лиц без гражданства в Российской Федерации. Для полного изучения затронутой проблемы в работе представлен анализ ряда документов и судебной практики по вопросу трудоустройства апатридов. Помимо этого затронут вопрос отождествления понятий «иностранец» и «лицо без гражданства». Проанализированы минусы указанного отождествления, и предложен вариант решения всех поставленных в работе проблем.

Abstract: This article addresses a rather relevant issue regarding the employment of stateless persons in the Russian Federation. For a full study of the problem in question, an analysis of a number of documents and judicial practice on the issue of stateless employment is presented. In addition, the issue of identifying the concepts of “foreign citizen” and “stateless person” is raised. The minuses of this identification are analyzed, and a solution is proposed for all the problems posed in the work.

Ключевые слова: Лицо без гражданства, иностранец, трудоустройство, патент, вид на жительство, разрешение на временное проживание, ответственность.

Keywords: Stateless person, foreign citizen, employment, patent, residence permit, temporary residence permit, liability.

В нашем государстве на законодательном уровне (ст. 37 Конституция РФ) закреплено, что каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию [1]. Если правильно истолковывать данную норму, то можно считать, что под понятие «каждый» подпадают не только граждане РФ, а так же иностранные граждане и лица без гражданства. Но любое государство, естественно, в первую очередь будет заботиться о своих гражданах. Именно поэтому существует ряд ограничений приема на работу лиц без гражданства и иностранных граждан.

В данной работе будет рассмотрен такой вопрос, как трудоустройство лиц без гражданства в РФ. Итак, в Конвенции о статусе апатридов данному вопросу посвящена глава № 3 «Занятия приносящие доход». Из нее следует, что лица без гражданства имеют право на :

1. Работа по найму
2. Работа в собственном предприятии
3. Свободные профессии [2]

Помимо этого, ст. 24 Конвенции о статусе апатридов отмечает, что апатридам, законно проживающим на территории страны, будут предоставлены те же положения, что и гражданам в отношении следующего:

- вознаграждения за труд, включая пособия на семью, если такие пособия являются частью вознаграждения за труд,
- оплачиваемых отпусков,
- ограничения работы на дому,
- ограничения минимального возраста лиц,
- ученичества и профессиональной подготовки,

- труда женщин и подростков,
- пользования преимуществами коллективных договоров, поскольку эти вопросы регулируются законами или постановлениями или контролируются административной властью» [2].

Согласно Конституции РФ, а именно ст. 15, если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом страны, то применяются правила международного договора [1]. Отсюда следует, что положения Конвенции должны строго соблюдаться на территории нашей страны, но в частности те статьи, которые касаются лиц без гражданства при устройстве на работу, нарушаются.

Можно говорить о том, что иностранцы и лица без гражданства имеют в РФ одни и те же права и обязанности. И те и другие обязаны соблюдать законы нашей страны и нести ответственность в случае их нарушения, лица без гражданства имеют такие же ограничения, как и иностранные граждане. Для законного проживания на территории РФ апатриду нужно иметь определённый документ- вид на жительство или разрешение на временное проживание. В этом случае ему будет разрешено пользоваться всеми услугами здравоохранения, образования, трудоустройства и другими. Такой документ нельзя приравнять к гражданству, но с помощью него можно пользоваться всеми правами и обязанностями предоставляемыми гражданам РФ. Итак, получается, что лицо без гражданства пользуется в России теми же правами и обязанностями, что и гражданин РФ, при условии наличия вышеупомянутых документов.

Если лицо прибывает в РФ для временного проживания и отсюда временного трудоустройства, оно обязано приобрести разрешение на осуществление трудовой деятельности либо патент. Но, если обратиться к судебной практике, то можно заметить, что работодатели часто нарушают затронутое выше положение о наличии определённых документов у лица без гражданства при устройстве на работу. На основании рассмотренной практики была выявлена тенденция частого нарушения ч.1 ст. 18.15 КоАП РФ. Положения данной статьи содержат основания привлечения работодателя к ответственности в случае незаконного принятия на работу иностранного лица, либо лица без гражданства [3].

Для примера рассмотрим несколько судебных практик по данному вопросу.

1. Постановление Верховного суда РФ от 23 октября 2014 года № 18-АД14-49. Глава ООО «Эко Групп» обратился в суд с жалобой, где просил об отмене постановлений, которые были вынесены ранее в отношении общества по делу об административном правонарушении, предусмотренным ч. 1 ст. 18.15 КоАП, мотивировав это тем, что решение он считает незаконным. В ходе судебного разбирательства выясняется, что 27 августа 2013 года ООО «Эко Групп» было нарушено требование п. 4 ст. 13 ФЗ от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ (о привлечении работников к труду), поскольку обществом был привлечен к трудовой деятельности лицо К., который выполнял возложенные на него обязанности по переработке мусора, при этом не имея разрешения на работу. После выяснения указанных обстоятельств, жалоба судом была отклонена [4].

2. Так же постановление Верховного суда РФ от 23 августа 2016 г. N 89-АД16-9. Директор ООО «ШокоЛайф-Тюмень» направляет жалобу в суд с просьбой признать незаконными ранее вынесенные решения по делу об административном правонарушении, совершенном ООО «ШокоЛайф-Тюмень». 22 октября 2015 года «ШокоЛайф-Тюмень» было признано виновным в совершении административного правонарушения предусмотренного ч. 1 ст. 18.15 КоАП. На общество был наложен административный штраф в размере 250 000 руб. После проверки достоверности всех материалов был выявлен факт нарушения нормы о привлечении к работе лица без гражданства (ч. 1 ст.18.15 ТК РФ) в качестве повара в кафе "New York Pizza". У указанного лица отсутствовало разрешение на работу либо патент на осуществление трудовой деятельности в РФ. Жалоба судом была отклонена [5].

Помимо рассмотренной судебной практики по указанному вопросу, есть ещё большое количество дел, по которым можно сделать следующий вывод : в 80% случаев организации или иные объединения подлежат административному взысканию за привлечение к трудовой деятельности лица без гражданства или иностранного гражданина без разрешения на работу или патента, если такие разрешение либо патент требуются в соответствии с федеральным законом. Несмотря на угрозу наказания, работодатели продолжают незаконно принимать на работу лиц, не имеющих разрешения или патента на совершение трудовой деятельности.

По нашему мнению, все проблемы, с которыми сталкиваются лица без гражданства, исходят из того, что законодатель приравнял такие понятия как «лицо без гражданства» и «иностранец»

гражданин». При этом никакой специальной нормы отечественного права не предусматривается, тем самым оставляя неурегулированным вопрос о трудоустройстве апатридов. На лицо совершенное несоответствие отечественной и международной позиции по данному вопросу. Отсюда встает вопрос о введении специальной нормы по разграничению порядка трудоустройства лица без гражданства и иностранного гражданина. Таким образом, мы избежим несогласованности отечественного и международного права касательно вопроса о трудоустройстве лиц без гражданства.

Библиографический список:

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)
2. Конвенция о статусе апатридов (Нью-Йорк, 28 сентября 1954 г.)
3. "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 01.05.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.05.2019)
4. Постановление Верховного суда РФ от 23 октября 2014 года № 18-АД14-49.
5. Постановление Верховного суда РФ от 23 августа 2016 г. N 89-АД16-9.

Кулешова Анастасия Юрьевна
Kuleshova Anastasiia Yuiryevna

Магистрант Саратовской государственной юридической академии, Институт магистратуры и аспирантуры, направление «Юриспруденция».

УДК 365.264.4

ПРОБЛЕМА ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЖИЛЫМИ ПОМЕЩЕНИЯМИ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ И ЧЛЕНОВ ИХ СЕМЕЙ

THE PROBLEM OF PROVIDING ACCOMMODATION FOR MILITARY PERSONNEL AND THEIR FAMILIES

Аннотация: В исследовании рассмотрено препятствие, связанное с предоставлением жилья членам семьи военнослужащего. Отмечается, что возникновению данной проблемы способствуют пробелы в законодательстве, а также неправильное правоприменение. Указывается отсутствие в законодательстве четко прописанных правил реализации прав военнослужащих и членов их семей на жилище. Предложены меры, способствующие устранению данного недостатка в рассматриваемой области.

Annotation: The study examined the obstacle associated with the provision of housing to family members of the soldier. It is noted that the emergence of this problem is facilitated by gaps in the legislation, as well as incorrect law enforcement. It is specified that there are no clearly stated rules of implementation of the rights of the military personnel and members of their families to housing in the legislation. The measures promoting elimination of this deficiency in the considered area are offered.

Ключевые слова: военнослужащий, члены семьи военнослужащего, обеспечение жилым помещением, материальное обеспечение.

Keywords: serviceman, family members of the soldier, housing provision, material security.

Помимо Конституции РФ и Жилищного кодекса РФ, которые являются основополагающими нормативно-правовыми актами в вопросах обеспечения жилыми помещениями военнослужащих, базисом, на котором основывается регулирование обеспечения жилыми помещениями военнослужащих, следует называть Федеральный закон N 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» [1]. В данном источнике права закреплено следующее: «Военнослужащим - гражданам, проходящим военную службу по контракту, и совместно проживающим с ними членам их семей предоставляются не позднее трехмесячного срока со дня прибытия на новое место военной службы служебные жилые помещения по нормам и в порядке, которые предусмотрены федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ».

В России, как и в любом другом государстве, деятельность лиц, находящихся на военной службе, напрямую зависит от социального уровня данной группы. Для эффективного выполнения деятельности военнослужащим необходимо иметь достойный уровень благосостояния, а именно степень удовлетворения духовных и материальных ценностей. Право военнослужащего на материальное обеспечение государством является одним из элементов военно-служебного статуса, призванное удовлетворять их нужды на всевозможные виды довольствия. Материальное обеспечение военнослужащего включает в себя денежное довольствие, продовольственное, вещевое и жилищное [2, 12].

На сегодняшний день уровень материального обеспечения военнослужащих имеет тенденцию к росту, что косвенно прослеживается в обобщении судебной практики Московским окружным военным судом по административным и гражданским делам за второе полугодие 2018 г. Так, за второе полугодие 2018 г. военными судами округа было рассмотрено 2287 заявлений (иска), а во втором полугодии 2017 г. судами было разрешено 3082 заявления (иска). Таким образом, за второе полугодие 2018 г. военными судами было рассмотрено на 795 (25/8%) заявлений (исков) меньше, чем за второе полугодие 2017 г. [3]. Данная статистика ярко иллюстрирует то, что органы (ведомства), способствующие своими действиями, направленными на реализацию прав и законных интересов данной категории граждан, росту уровня материального обеспечения военнослужащих, заинтересованы и активно предпринимают меры по улучшению положения лиц, находящихся на военной службе, что как раз отражается в снижении количества обращений военнослужащих в суды

за защитой нарушенных прав и законных интересов.

Однако, несмотря на положительные результаты развития материального обеспечения военнослужащих, ряд проблем в данной сфере имеется. Так, одним из «камней преткновения» является обеспечение военнослужащих жилыми помещениями. В данной категории материального обеспечения, несмотря на положительные результаты работы, как законодательных органов власти, так и исполнительных, все же остается ряд нерешенных вопросов.

Из ранее указанных правовых источников усматриваются следующие формы жилищного обеспечения военнослужащих:

1) предоставление помещений специализированного жилищного фонда, а именно: служебного жилого помещения, жилого помещения в общежитие, а также жилого помещения маневренного фонда;

2) предоставление жилых помещений по договору социального найма;

3) предоставление жилых помещений в собственность на безвозмездной основе;

4) предоставление денежных средств из федерального бюджета для реализации военнослужащими и членами их семей своих жилищных прав (выдача государственного жилищного сертификата, вручение субсидий для строительства или приобретения жилых помещений, предоставление средств, в соответствии с накопительно-ипотечной системой жилищного обеспечения, выдача денежной компенсации за наем (поднаем) жилых помещений).

Из положений законов, регулирующих данную сферу правоотношений, усматривается, что формы жилищного обеспечения разграничиваются исходя из временного фактора, а именно в зависимости от моментов поступления лицами на военную службу и увольнения с нее.

Лица, относящиеся к категории военнослужащих, в вопросе получения жилья были разделены на две категории:

1) военнослужащие, заключившие контракт о прохождении военной службы до 1 января 1998 г. (за исключением курсантов военных образовательных учреждений профессионального образования) и совместно проживающие с ними члены их семей могут добиваться предоставления им жилых помещений по договору социального найма после пяти лет военной службы;

2) военнослужащие, которые заключили первый контракт о прохождении военной службы после 1 января 1998 г., а также офицеры, назначенные на воинские должности после 1 января 1998 г. по завершению военных вузов и по итогам получившие офицерские воинские звания, а также проживающие с ними члены их семей вправе претендовать во время прохождения службы военнослужащими лишь на предоставление служебных жилых помещений.

Итак, на сегодняшний день, учитывая сложившуюся практику по вопросам предоставления жилых помещений военнослужащим, а также совместно проживающим с ними членам семьи, одним из острых углов в данной сфере является проблема предоставления жилых помещений лицам, находящимся на настоящий момент в статусе военнослужащих, которые ранее, в составе семьи военнослужащих-родителей, как члены их семьи, уже были признаны нуждающимися в предоставлении жилого помещения и реализовавшие данное право. Из нормативных актов примечается, что право на предоставление жилья от государства военнослужащим можно осуществить единожды, при этом, военнослужащий теряет право на обеспечение жильем от военного ведомства. Исходя из этого, военнослужащий, который ранее уже исполнил данное право, повторно совершить этого не может. Что касается членов семьи военнослужащего, то, согласно действующему законодательству, так как их право производно от права военнослужащего, в составе семьи которого они находятся, также осуществить право на предоставление жилья уже не могут, несмотря на то, что ранее оно ими реализовано не было.

В подтверждение этой проблемы можно привести следующий пример. Данную проблему ярко иллюстрирует судебная практика. Так, в Рязанский гарнизонный военный суд обратился военнослужащий с административным иском заявлением, в котором он оспаривал действия начальника отделения ФГКУ «ЗРУЖО» МОРФ, связанные с отказом административному истцу в принятии на учет лиц, нуждающихся в получении жилого помещения, предоставляемого по договору социального найма. Обосновывая свое заявление, военнослужащий указал, что он относится к категории военнослужащих, которые назначены на воинские должности после получения профессионального образования в военной профессиональной образовательной организации, по итогам административный истец получил офицерское воинское звание и был обеспечен на весь срок военной службы служебным жилым помещением, а также его общая продолжительность военной

службы составляет более 20 лет. Административный ответчик в своем решении отказал административному истцу в принятии на учет нуждающихся в жилых помещениях, предоставляемых по договору социального найма. Суд, по результатам судебного заседания, пришел к выводу, что заявление не подлежит удовлетворению, так как из материалов дела установлено, что административный истец, заключивший первый контракт о прохождении военной службы, и, соответственно, подлежащий обеспечению на весь срок военной службы служебными жилыми помещениями, ранее уже был обеспечен в составе семьи своего отца (также являвшего военнотружущим) жилым помещением, в котором административный истец был зарегистрирован в качестве члена семьи нанимателя. В 2005 г. вышеуказанное жилое помещение было передано в собственность его отца с согласия его супруги, дочери и сына – административного истца, а в настоящее время жилое помещение находится в собственности матери административного истца и его сестры, которые приобрели право собственности при вступлении в наследство после смерти отца, при этом административный истец отказался от своей доли в наследуемом имуществе в пользу своей матери. Следовательно, административный истец, давая свое согласие на приватизацию квартиры, полученную его отцом от военного ведомства на состав семьи, распорядился жилым помещением по своему усмотрению. Суд в своем решении также отметил, что доводы административного истца, изложенные в административном исковом заявлении, являются необоснованными, поскольку правовой статус членов семьи военнотружущего произведен от правового статуса самого военнотружущего [4].

Поэтому, полагаем, что принятое решение является незаконным и несправедливым, поскольку право на жилое помещение членами семьи военнотружущего не реализовано по независящим от них обстоятельствам, а другого случая предоставления им жилья может и не представиться.

Считаем, что для преодоления подобного ряда пробелов, необходимо разработать перечень норм, позволяющих лицам, находящимся на военной службе, которые ранее уже были обеспечены жилыми помещениями в составе членов семьей военнотружущих, а также иным лицам, входящим в круг семьи данной категории граждан, не реализовавшим свое право на получение жилых помещений, быть обеспеченными выше учетной нормы, с учетом вычета той доли, предоставляемой военнотружущему первоначально, как лицу, находящемуся в статусе члена семьи.

Необходимо отметить, что для решения вопроса о предоставлении жилья военнотружущим и членам их семей, следует учитывать следующие моменты. Если обратившийся военнотружущий ранее был обеспечен жилым помещением в составе семьи своих родителей, то это не должно являться препятствием для получения им отдельного жилого помещения после окончания военной службы.

В связи с этим предлагаем следующее: при решении вопроса о предоставлении жилого помещения органу (ведомству) необходимо принимать во внимание тот факт, что у военнотружущего образована собственная, независимая от других лиц семья. Также, считаем, что необходимо внести изменения в законодательство посредством создания ряда норм, позволяющих членам семьи военнотружущего беспрепятственно реализовывать предоставленные законом права.

Библиографический список:

- 1) Федеральный закон от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ «О статусе военнотружущих» (в ред. от 6 марта 2019 г.) // СЗ РФ. 1998. № 22. Ст. 2331; 2019. № 10. Ст. 889.
- 2) Шевченко О. И., Фатеев С. С. Актуальные проблемы жилищного обеспечения военнотружущих и членов их семей // Новый юридический вестник. — 2019. — № 1. — С. 12-16.
- 3) Обзор судебной практики Московского окружного военного суда по административным и гражданским делам за второе полугодие 2018 г.
- 4) Архив Рязанского гарнизонного военного суда за 2019 г. Дело № 2А-37/2019.

Пономарева Дарья Игоревна
Ponomareva Daria Igorevna

Магистрант Саратовской государственной юридической академии, Институт магистратуры и аспирантуры, направление «Юриспруденция».

УДК 347.453.1

О ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ДОГОВОРА ФИНАНСОВОЙ АРЕНДЫ (ЛИЗИНГА)

ON THE LEGAL NATURE OF THE AGREEMENT OF FINANCIAL RENT (LEASING)

Аннотация: В исследовании рассмотрены основные теории договора финансовой аренды (лизинга). Автор отмечает, что в настоящее время между законодательными положениями и судебной практикой существуют противоречия к пониманию отношений, возникающих из договора финансовой аренды (лизинга).

Annotation: The study deals with the basic theory of financial lease (leasing). The author notes that currently between the legislative provisions and judicial practice there are contradictions to the understanding of the relations arising from the financial lease (leasing).

Ключевые слова: договор финансовой аренды (лизинга), теории договора финансовой аренды (лизинга), арендная теория, финансовая теория.

Keywords: financial lease agreement (leasing), the theory of financial lease agreement (leasing), rental theory, financial theory.

На сегодняшний день одним из самых прогрессивных методов финансирования бизнеса является (лизинг). По статистическим данным рейтингового агентства «Эксперт» сумма заключенных договоров лизинга в 2018 году выросла на 22% по сравнению с 2017 годом [7]. Актуальность лизинга среди участников рынка определяется следующими факторами: стоимость имущества, налоговые льготы для участников лизинговых отношений, платежеспособность потенциальных лизингополучателей, ставка банковского процента как альтернативная возможность приобретения основных средств. Несмотря на развитие рынка лизинга в России, в правовом регулировании лизинга имеется ряд проблем, решение которых необходимо для дальнейшего развития этого договора в Российской Федерации.

Согласно действующему законодательству лизинг является разновидностью аренды и именуется финансовой арендой. Правовое регулирование договора финансовой аренды (лизинга) осуществляется Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – ГК РФ), а именно параграфом 6 главы 34 и Федеральным законом от 29.10.1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)». Именно в этих нормативно-правовых актах закреплено легальное определение: по договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование.

В отличие от других видов договора аренды, дифференциация которых происходит в зависимости от объекта гражданского оборота, по поводу которого возникают соответствующие правоотношения, договор финансовой аренды (лизинга), обособляется по иному критерию. В основе данного критерия находится характер фактически складывающихся отношений между субъектами обязательств, а не разновидность объектов гражданских правоотношений, оборот которых наблюдается в практической действительности жизнедеятельности общества.

Е.Б. Щербакова полагает, что выделение договора финансовой аренды (лизинга) связано с исключительной сложностью и многогранностью договорных отношений, возникающих между сторонами в результате заключения такого договора, а также с исторической предопределенностью выделения договора финансовой аренды (лизинга) [9, 16].

В юридической литературе сложилось несколько подходов к пониманию отношений, возникающих из договора лизинга: а) договор лизинга является разновидностью аренды (арендная теория или теория лизинга, как нетипичной аренды); б) договор лизинга является разновидностью кредитных правоотношений (кредитно-посредническая теория или финансовая теория); в) договор лизинга является самостоятельным гражданско-правовым договором.

Арендная теория рассматривает договор лизинга как особый вид договора аренды.

М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, являясь сторонниками арендной теории, отмечают, что договор лизинга основывается на процессе передачи имущества лизингополучателю во временное, срочное и возмездное пользование. Именно процесс наделения лизингополучателя правомочием пользования, которым обладает собственник вещи (лизингодатель), является главным аспектом для отнесения лизинговых правоотношений к числу арендных. Именно в данной связи указывается, что признание договора лизинга самостоятельным гражданско-правовым договором, а не отдельным видом договора аренды было бы неправильным ни с теоретической, ни с практической точки зрения, тем более что это, ко всему прочему, противоречило бы ГК РФ, рассматривающему договор финансовой аренды (лизинга) как отдельный вид договора аренды [3, 596].

Некоторые авторы, критикуя арендную теорию, отмечают, что не совсем верно приобщать лизинговые правоотношения, к арендным, поскольку в ряде случаев в лизинговых правоотношениях наблюдается явное проявление признаков, свойственных иным правовым категориям.

По мнению А.В. Егорова теория лизинга как нетипичной аренды представляет собой попытку поместить лизинг в рамки, не отвечающие его внутренней природе. Данные противоречия проявляются в том, что правоотношения, называемые финансовой арендой (лизингом), имеют черты, свойственные кредитным отношениям, которые складываются между кредитной организацией и заемщиком [6, 37].

Согласно кредитно-посреднической теории договор лизинга представляет собой смешанный договор, который содержит черты кредита и посреднических договоров: поручения, комиссии и агентирования.

Лизингодатель, выступая в роле посредника, приобретает по указанию лизингополучателя необходимый ему товар, но дополнительно кредитует его в части возмещения издержек на закупку. Как правило, расходы должны были бы возмещаться немедленно, но посредник разрешает их компенсировать ему с рассрочкой, при этом начисляя на сумму кредита проценты. Данные проценты являются его заработком, однако, посредническое вознаграждение здесь не главное.

Стоит отметить, что лизингодатель в большей степени контролирует целевой характер кредита в сравнении с классическим банковским кредитованием, поскольку лизингодатель сам вкладывает деньги в тот товар, который нужен лизингополучателю. Однако финансирование является главным в лизинге, а элемент ведения чужого дела второстепенным.

С.А. Громов писал о том, что лизингодатель предоставляет кредит лизингополучателю путем оплаты приобретаемого для него оборудования, которое служит обеспечением имущественных интересов кредитора (лизингодателя) на случай неисполнения должником (лизингополучателем) денежных обязательств [5,83].

Способ формирования лизинговых платежей отличает лизинг от арендных отношений и демонстрирует прямую взаимосвязь с кредитными отношениями. Как правило, арендная плата формируется на основании среднерыночных арендных платежей за аналогичное имущество. При этом сам арендодатель может не преследовать цель окупаемости имущества по определенным причинам, в то время как лизинговые платежи формируются на основании точных расчетов, приводимых лизингодателем при формировании размера лизинговых платежей [4, 63]. В лизинге при определении размера платежа берется сумма, которую вкладывает лизингодатель, определяется срок ее возврата (то есть срок пользования кредитом), устанавливается процентная ставка, заранее высчитывается совокупный размер процентов за расчетное время пользования кредитом, прибавляется вознаграждение лизингодателя. Полученная сумма делится на число периодических выплат. Это обусловлено тем, что приобретая товар лизингодатель, не имеет интереса в обладании им, его интерес состоит в том, чтобы получить от лизингополучателя по крайней мере сумму, компенсирующую его собственные затраты на приобретение товара. В связи с этим основным принципом образования и расчета размера лизинговых платежей является принцип окупаемости затрат лизингодателя.

Особенно явно проявляются признаки кредитных правоотношений в договоре выкупного лизинга, который содержит условие о переходе права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю при внесении им всех лизинговых платежей, включая выкупную цену, если ее уплата предусмотрена договором. Данный вывод усматривается в судебной практике. Так, Высший Арбитражный Суд в Постановлении Президиума ВАС РФ от 12.07.2011 г. по делу № А28-732/2010-31/18 указал, что установление в договоре выкупного лизинга символической выкупной цены, приближенной к нулевой, означает, что действительная выкупная цена вошла, в числе прочего, в

состав определенных сделкой периодических лизинговых платежей [10].

Приведенный пример показывает то, что лизинг ближе к кредитным правоотношениям, поскольку порядок формирования лизинговых платежей осуществляется по модели кредитных правоотношений. Также лизингодатель не имеет интереса в объекте лизинга как вещи, из которой могут быть извлечены полезные свойства.

Более того, в Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.03.2014 № 17 «Об отдельных вопросах, связанных с договором выкупного лизинга», указано, что по общему правилу в договоре выкупного лизинга имущественный интерес лизингодателя заключается в размещении и последующем возврате с прибылью денежных средств, а имущественный интерес лизингополучателя – в приобретении предмета лизинга в собственность за счет средств, предоставленных лизингодателем, и при его содействии [11]. Таким образом, Высший Арбитражный Суд РФ недвусмысленно выбрал экономическое содержание (финансирование) и предпочёл его юридической форме, закреплённой в ГК РФ (аренда).

В рамках финансовой теории лизинга существует теория сальдо. Эта теория предполагает производить такой же расчет, какой происходит при досрочном истребовании займа кредитором с одновременным обращением взыскания на заложенное имущество (предмет обеспечения). В более детальном виде эта идея закреплена в п. 3 вышеуказанного постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 17.

Суть теории лизинга, как самостоятельного гражданско-правового договора отражает высказывание В.И. Чуйко, который писал о том, что по логике лизинг – это компилятивный институт гражданского права, где имеет место аренда, купля-продажа, поручение, кредит и другие. Лизинг образует сложные правоотношения, которое очень трудно охватить одним определением, поэтому по своей сути лизинг является самостоятельным договорным институтом [8, 19].

В настоящее время сложилось некое противоречие закона и судебной практики, поскольку ГК РФ официально закрепляет арендную теорию, а судебная практика идет по пути кредитно-посреднической теории или финансовой теории. Полагаем, что о приоритете финансовой теории свидетельствует разработанный Министерством финансов РФ законопроект, в котором предлагается отделить понятие «финансовый лизинг» от «финансовой аренды», дополнив ст. 391 Гражданского кодекса РФ новым п. 3.1. и гл. 43.1 «Финансовый лизинг», а параграф 6 главы 34 ГК РФ исключить. Как поясняет Министерство финансов РФ, данный законопроект позволит закрепить фактически сложившейся в стране переход лизинга от арендной модели правового регулирования финансового лизинга к модели обеспеченного финансирования [12].

Таким образом, несмотря на то, что на уровне ГК РФ официально закреплена арендная теория, многие ученые отстаивают позицию о том, что в основе договора лизинга находятся кредитные правоотношения. Проанализировав судебную практику, можно сделать вывод о том, что в последнее время суды принимают решения исходя именно из кредитно-посреднической теории или финансовой теории договора лизинга. О главенстве кредитно-посреднической теории договора лизинга свидетельствует разработанный Министерством финансов РФ законопроект, который в случае его принятия официально закрепит финансовую теорию лизинга. Данная реформа положительно скажется на развитии договора лизинга в Российской Федерации.

Библиографический список:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 г. № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
2. Федеральным законом от 29.10.1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» // Собрание законодательства РФ. 1998. № 44. Ст. 5394.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 2 Договоры о передаче имущества. М., 2014. 780 с.
4. Белов В.А. Договор аренды: научно-познавательный очерк. М.: Статут, 2018. 159 с.
5. Громов С.А. Коренной поворот в практике применения законодательства о лизинговой деятельности // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11. С. 83.
6. Егоров А.В. Лизинг: аренда или финансирование? // Вестник ВАС РФ. 2012. № 3. С. 36 - 45.
7. Статистический отчет «Эксперт РА». URL: <https://raexpert.ru/releases/2019/feb07e/> (дата обращения 18.05.2019 г.).

8. Чуйко В.И. Лизинг в Российской Федерации: проблемы гражданско-правового регулирования и правоприменительной практики: Автореф. дис. канд. юрид. наук. Пермь, 2011. 26 с.
9. Щербакова Е.Б. Правовое регулирование финансовой аренды в Российской Федерации с учетом норм международного права и зарубежного законодательства: Автореф. дис. канд. юрид. наук. М., 2008. 26 с.
10. Постановление Президиума ВАС РФ от 12 июля 2011 г. по делу № А28-732/2010-31/18 // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11.
11. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 N 17 «Об отдельных вопросах, связанных с договором выкупного лизинга» // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5.
12. Проект Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского кодекса Российской Федерации (в части совершенствования гражданско-правового регулирования лизинговой деятельности)» (подготовлен Минфином России), (не внесен в ГД ФС РФ, текст по состоянию на 12.09.2018). URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 18.05.2019 г.).

Добрынина К.Е.**Dobrynina K.E.**

студент юридического факультета
Оренбургского государственного университета
E-mail: KsyhaDob@list.ru

Ерохина Е.В.**Erokhina E.V.**

научный руководитель
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
Оренбургского государственного университета

УДК 34.09

ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ СМЕНЫ ПОЛА В РОССИИ

LEGAL CONSEQUENCES OF GENDER REASSIGNMENT IN RUSSIA

Аннотация: в данной статье рассмотрены проблемы правового регулирования отношений, которые возникают после смены пола. К ним относятся изменение данных в паспорте, расторжение брака, заключенного до смены пола, а также защита законных интересов несовершеннолетних детей, рожденных в подобном браке. Приведены точки зрения различных авторов по поводу юридической судьбы брака в случае смены гендерной принадлежности одним из супругов.

Annotation: this article discusses the problems of legal regulation of relations that arise after a sex change. These include a change in the data in the passport, the dissolution of a marriage concluded before the change of sex, as well as the protection of the legitimate interests of minor children born in such a marriage. The points of view of various authors on the legal fate of a marriage in the event of a change in gender by one of the spouses are given.

Ключевые слова: юридическая смена пола, биологическая смена пола, паспорт, ЗАГС, третий пол.

Keywords: legal gender reassignment, biological gender reassignment, passport, registry office, third gender

На сегодняшний день смену пола можно рассматривать с биологической и юридической точек зрения. Смена биологического пола путем операций и гормонотерапии не влечет за собой смену пола юридического (влекущую изменение данных в документе, удостоверяющем личность, - паспорте). Но второе без первого невозможно. Для юридической смены пола, кроме того что лицо должно достигнуть возраста совершеннолетия, иметь полную правоспособность и дееспособность, нужны еще основания, а именно медицинские показания: такое заболевание, как нарушение половой идентификации в виде транссексуализма, диагностированное и зафиксированное в истории болезни пациента врачом-психиатром.

В 10-м Пересмотре Международной классификации болезней под транссексуализмом понимается "желание жить и быть принятым в качестве лица противоположного пола, обычно сочетающиеся с чувством неадекватности или дискомфорта от своего анатомического пола и желанием получить гормональное и хирургическое лечение с целью сделать свое тело как можно более соответствующим избранному полу". Такой медицинский диагноз должен лечь в основу решения врачебной комиссии о "показании смены пола".

22 января 2018 года на Официальном интернет-портале правовой информации был опубликован Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 23.10.2017 № 850н «Об утверждении формы и порядка выдачи медицинской организацией документа об изменении пола» (Зарегистрирован 19.01.2018 № 49695)[3].

Из данного документа следует, что «Согласно приказу справкам о "половой переориентации» будет присвоена степень защиты "В" и их будут печатать на бумаге с водяными знаками. Для выдачи таких документов в медицинских организациях будут сформированы специальные комиссии, в которые войдут врач-психиатр, сексолог и медицинский психолог. Направление на установление половой переориентации выдается врачом-психиатром по результатам медицинского наблюдения

гражданина в случае установления ему диагноза "транссексуализм"».

Для установления переориентации в медицинскую организацию необходимо предоставить удостоверяющий личность документ и направление с выпиской из медицинской документации. После этого комиссия за 30 дней должна принять решение о том, выдавать ли соответствующую справку. Если принимается решение документ не выдавать, то комиссия обязана объяснить его. Справка является действительной в течение года.

Минздраву удалось добиться официального утверждения приказа «об изменении пола» со второй попытки. Впервые он был представлен в Минюст в начале октября 2017 года, однако форму справки отправили на доработку. Со второго раза документ удалось утвердить.

Тем временем, депутат Госдумы Виталий Милонов пытался разработать законопроект, который бы запретил операции по смене пола, но данную инициативу не поддержали необходимое количество человек.

Поправки в Федеральный закон от 15 ноября 1997 года № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния» были приняты Федеральным законом от 25 ноября 2013 года № 317-ФЗ.

В статье 70 «Заключение органа записи актов гражданского состояния о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния» говорится: «Заключение о внесении исправления или изменения в запись акта гражданского состояния составляется органом записи актов гражданского состояния в случае, если представлен документ об изменении пола, выданный медицинской организацией по форме и в порядке, которые установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения»[2].

Поскольку Минздрав до этого не утверждал форму этого документа, ЗАГСы отказывались принимать такие справки. Из-за этого заявителям приходилось добиваться своего только через суд.

В сентябре 2017 года представители объединения «Проект правовой помощи трансгендерам» направили в Минздрав разработанные ими поправки к программе государственных гарантий на 2018 год и на плановый период 2019 и 2020 годов. Они предложили оплачивать из средств обязательного медицинского страхования микрохирургические реконструктивно-пластические операции, необходимые для лечения транссексуализма: мастэктомии, маммо-, вагино- и фаллопластику.

Новый паспорт с указанием нового пола выдается в отделе записей актов гражданского состояния (ЗАГС). Однако сами ЗАГСы до сих пор не уверены, с какого времени считать, что человек сменил пол и достоин новых документов - с момента получения диагноза "транссексуализм", с момента проведения операции или по каким-то иным параметрам.

Так, четкого указания на то, что операция - обязательное условие для получения новых документов нет. Но чаще всего ЗАГСы требуют доказать, что такая операция уже сделана. Сабир К. считает, что "ЗАГСы хотят убедиться в необратимости перехода, именно поэтому отказывают в выдаче новых документов тем, кто не прошел через операцию». В этом случае, суд, как правило, удовлетворяет требование заявителя, учитывая факт расстройств половой идентификации и изменение внешности".

Примером судебной практики может послужить дело, в котором транссексуальный мужчина обратился в ЗАГС с заявлением о внесении изменений в актовую запись о рождении, изменив полное имя на мужское и указание на пол с «женского» на «мужской». В качестве основания были представлены два заключения психиатрической комиссии (первое – разрешение на операцию, второе – выдано после операции с рекомендацией изменить паспортный пол) и заключение хирургов о произведенной мастэктомии.

ЗАГС отказал во внесении изменений в актовую запись, указав Дело № 1 на то, что «отсутствует правовое основание для приема заявления о внесении изменений в запись актов гражданского состояния в связи с изменением пола, так как не предоставлен документ об изменении пола ... предусмотренный ст. 70 ФЗ об АГС».

Заявитель обратился в районный суд с требованием установить юридический факт смены пола и обязать ЗАГС внести изменения в запись о рождении, изменив ФИО и указание на пол. В подтверждение факта смены пола представил медицинские документы. Также в заявлении было сказано, что отсутствие установленной формы документа об изменении пола, выдаваемого медицинской организацией, не может служить основанием для ограничения прав и свобод заявителя.

Суд пришел к выводу о том, что представленные медицинские документы, констатирующие выполнение необратимой хирургической операции по смене пола с женского на мужской,

подтверждают факт смены пола. Это исключает установление юридического факта в судебном порядке.

В связи с этим суд счел, что ЗАГС обязан внести изменения в актовую запись о рождении заявителя с изменением фамилии, имени, отчества и пола в связи с необратимой сменой пола заявителя с женского на мужской.

Несмотря на то, что заявитель требовал установить юридический факт и внести изменения в актовую запись, что должно было рассматриваться по главам 28 и 36 ГПК РФ, суд использовал только процедуру 36 главы ГПК РФ (внесение изменений в актовую запись). Суд счел факт смены пола установленным имеющимися медицинскими документами, а сами документы – соответствующими требованиям ст. 70 ФЗ об АГС.

По существу, данное решение не содержит никакой аргументации и является спорным с точки зрения соблюдения требований ГПК РФ. Так или иначе, в этом решении ценно то, что суд доверяет представленным медицинским документам, не требует дополнительных операций или обследований и не видит спора о праве.

Иногда в аналогичных случаях суд вначале выносит определение об отказе в принятии заявления в части установления юридического факта (потому что считает факт установленным) и принимает заявление в части внесения изменений в актовую запись.

Есть практика, когда суд, считая факт установленным, вообще отказывает в принятии заявления и предлагает заявителю обратиться в суд с заявлением об оспаривании отказа ЗАГСа, полагая незаконным сам отказ ЗАГСа. В то же время сложившая судебная практика говорит о том, что отказ ЗАГСа законен и надо идти путем установления юридического факта. В различных регионах нет единой судебной и административной практики, поэтому возможны различные варианты формулировки требований заявителя.

Правовые последствия операций по смене пола могут затрагивать права и интересы других членов семьи: добросовестных супругов, детей и других близких родственников, тем более что действующим семейным законодательством вопросы обеспечения прав и законных интересов данных лиц должным образом не урегулированы.

В соответствии с п. 1 ст. 12 Семейного кодекса РФ (далее – СК РФ) на территории Российской Федерации законную силу имеют только браки, заключенные между мужчиной и женщиной[1].

Но до сих пор семейным законодательством остается не урегулированным вопрос относительно правовых последствий смены пола одним из супругов во время брака, которые могут затрагивать права и законные интересы несовершеннолетних детей, рожденных в подобном браке. При этом в данных семьях дети могут быть рождены как до смены пола одним из супругов, так и после, с использованием методов искусственного оплодотворения.

В юридической литературе высказывается несколько точек зрения по поводу юридической судьбы брака в случае смены гендерной принадлежности одним из супругов.

Так, Горская Е.Ю. предлагает признавать подобный брак недействительным с момента вступления в законную силу решения суда об установлении факта смены пола[5]. В то время, как Алейченко В.Г. указывает на такой вариант решения данной проблемы, как прекращение брака путем расторжения по причинам невозможности сохранения семьи[4].

Некоторые авторы предлагают еще более радикальное решение проблемы – сохранение подобного брака. Так, М.Н. Малеина отмечает необходимость кардинального изменения семейного законодательства в той части, в которой брак трансформировался бы в иной союз между однополыми людьми, ведущими общее хозяйство, воспитывающими общих детей, но не выполняющими ролей мужа и жены по отношению друг к другу[6].

В целом можно сказать о том, что ни один из предложенных подходов не позволяет решить данную проблему в силу нижеизложенных обстоятельств.

Так как, признать такой брак недействительным нельзя с юридической точки зрения. Это связано с тем, что брак признается недействительным при наличии строго определенных обстоятельств, указанных в ст. ст. 12 – 14, п. 3 ст. 15 СК РФ. Исходя из п. 1 ст. 12 СК РФ следует, что обстоятельством для признания брака недействительным является регистрация однополного брака. Данная ситуация не вызывает никаких сомнений. Но рассматриваемая проблема возникает в том случае, когда в момент государственной регистрации заключения брака лица были противоположных полов, и смена пола одним из супругов произошла позднее, во время брака. В таком случае нет никаких оснований для признания подобного брака недействительным, так как до

смены пола одним из супругов брак в полной мере соответствовал действующему семейному законодательству. Недействительным брак может признаваться лишь в тех случаях, когда на момент государственной регистрации заключения брака имеются определенные обстоятельства, указанные в законе.

Решение поставленной проблемы путем расторжения брака по причинам невозможности сохранения семьи представляется возможным лишь в случае, если один из супругов инициирует бракоразводный процесс. В том же случае, когда ни один из супругов не желает расторгнуть брак, возникает парадоксальная ситуация, связанная с существованием однополного брака, что противоречит основополагающим принципам СК РФ и установленному публичному порядку. Таким образом, приходится констатировать тот факт, что ныне действующее семейное законодательство не позволяет в полной мере урегулировать вопрос относительно юридической судьбы брака, во время которого один из супругов осуществил смену пола.

Из вышеперечисленного можно сделать вывод о том, что необходимо внести изменения в п. 1 ст. 16 СК РФ, предусмотрев такое самостоятельное основание для прекращения брака, как смена пола одним из супругов. С учетом этого п. 1 ст. 16 СК РФ предлагается сформулировать следующим образом: «брак прекращается вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим, а также в случае смены пола одним из супругов во время брака».

При этом решение о прекращении брака должно приниматься органом записи актов гражданского состояния на основании документа, установленного ст. 70 Федерального закона РФ. N 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния», об изменении пола, выданного медицинской организацией по форме и в порядке, которые установлены федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения. В связи с чем следует указать на необходимость нормативного закрепления формы данного документа и порядка его выдачи соответствующим федеральным органом исполнительной власти, так как до настоящего времени указанный вопрос с юридической точки зрения не урегулирован.

В ряде случаев в зарубежных странах официально узаконили понятие «третий пол», так как все больше людей по всему миру заявляют о своем несогласии с традиционным разделением полов. По оценкам ООН, 0,05-1,7 % населения во всем мире рождается с интерсексуальными вариациями половых признаков. Это не обязательно гермафродитизм; нетипичным образом могут также развиваться половые железы или наборы хромосом. Только в Германии насчитывается около 80 тысяч интерсексуалов. Одним из них является 27-летний житель Лейпцига по имени Vanja, в 2014 году обратился в суд с требованием признать существование третьего пола. Родившись с физическими признаками обоих полов, Vanja была зарегистрирована как женщина, но она не относит себя ни к ним, ни к мужчинам. Тогда суд не встал на сторону интерсексуала, однако вопрос оставался важным для многих граждан, и его обсуждение не прекращалось. Еще в 2013 году в ФРГ был принят закон, согласно которому графу «пол» в свидетельствах о рождении можно временно оставлять незаполненной. Предполагалось, что ребенок сам будет вправе решить, что записать в документ, когда определится со своей принадлежностью. 8 ноября 2017 года Верховый суд ФРГ постановил ввести в книги записи актов гражданского состояния (ЗАГС) третий пол. В соответствии с поправками, помимо "мужского" и "женского" пола в Германии будет существовать "интерсексуальный" пол. Германия стала первой европейской страной с подобным нововведением, однако в мире практика распространяется все шире. Третий пол признан в Австралии, Индии, Новой Зеландии, Непале, США, а также в Канаде. В России на данный момент существует только 2 вида пола: мужской и женский.

Подводя итоги, следует отметить необходимость законодательного урегулирования последствий изменения пола одним из супругов во время брака, затрагивающих права и законные интересы членов семьи данного лица.

Библиографический список:

1. "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // [Электронный ресурс] / URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8982/ (дата обращения: 15.05.2019).
2. Федеральный закон "Об актах гражданского состояния" от 15.11.1997 N 143-ФЗ // [Электронный ресурс] / URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_16758/ (дата обращения: 15.05.2019).

3. Приказ Министерства здравоохранения Российской Федерации от 23.10.2017 № 850 «Об утверждении формы и порядка выдачи медицинской организацией документа об изменении пола» (Зарегистрирован 19.01.2018 № 49695). // [Электронный ресурс] / URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71759804/> (дата обращения: 15.05.2019).
4. Алейниченко В.Г. Гражданско-правовая индивидуализация физических лиц в Российской Федерации // [Электронный ресурс] / URL: <http://www.dslib.net/civil-pravo/grazhdansko-pravovaja-individualizacija-fizicheskikh-lic-v-rossijskoj-federacii.html> (дата обращения: 15.05.2019).
5. Горская Е.Ю. Правовые проблемы изменения пола в Российской Федерации // Семейное и жилищное право. // [Электронный ресурс] / URL: <http://xn---7sbbaj7auwnffhk.xn--p1ai/article/19584> (дата обращения: 15.05.2019).
6. Малеина М.Н. Изменение биологического и социального пола: перспективы развития законодательства // Журнал российского права. // [Электронный ресурс] / URL: <http://www.ex-jure.ru/law/news.php?newsid=478> (дата обращения: 15.05.2019).

Викулова Анна Сергеевна
Vikulova Anna Sergeevna

Магистрант Приволжского филиала Российского государственного университета правосудия,
юридический факультет, направление «Юрист в сфере гражданского, административного и
уголовного судопроизводства»

УДК 342.516

О МУНИЦИПАЛЬНЫХ ПРАВОВЫХ АКТАХ ГОРОДА НИЖНЕГО НОВГОРОДА

ABOUT MUNICIPAL LEGAL ACTS CITIES OF NIZHNY NOVGOROD

Аннотация: в статье рассматривается система муниципальных правовых актов, подготовка, отмена муниципальных правовых актов и приостановление их действия, правотворческая инициатива, нарушения ведения федерального регистра.

Annotation: the article deals with the system of municipal legal acts, preparation, cancellation of municipal legal acts and suspension of their action, law-making initiative, violations of the federal register.

Ключевые слова: муниципальный правовой акт, Устав, Нижний Новгород, Городская Дума, федеральный закон, правовые акты администрации города Нижнего Новгорода, правовые акты главы города Нижнего Новгорода, федеральный регистр.

Keywords: municipal legal act, Charter, Nizhny Novgorod, City Council, federal law, legal acts of the administration of the city of Nizhny Novgorod, legal acts of the head of the city of Nizhny Novgorod, the federal register.

Статья 52 Устава города Нижнего Новгорода гласит, что глава города Нижнего Новгорода в пределах своих полномочий, установленных Уставом города Нижнего Новгорода и решениями городской Думы города Нижнего Новгорода, издает постановления администрации города Нижнего Новгорода по вопросам местного значения и вопросам, связанным с осуществлением отдельных государственных полномочий, переданных органам местного самоуправления федеральными законами и законами Нижегородской области, а также распоряжения администрации города Нижнего Новгорода по вопросам организации работы администрации города Нижнего Новгорода.

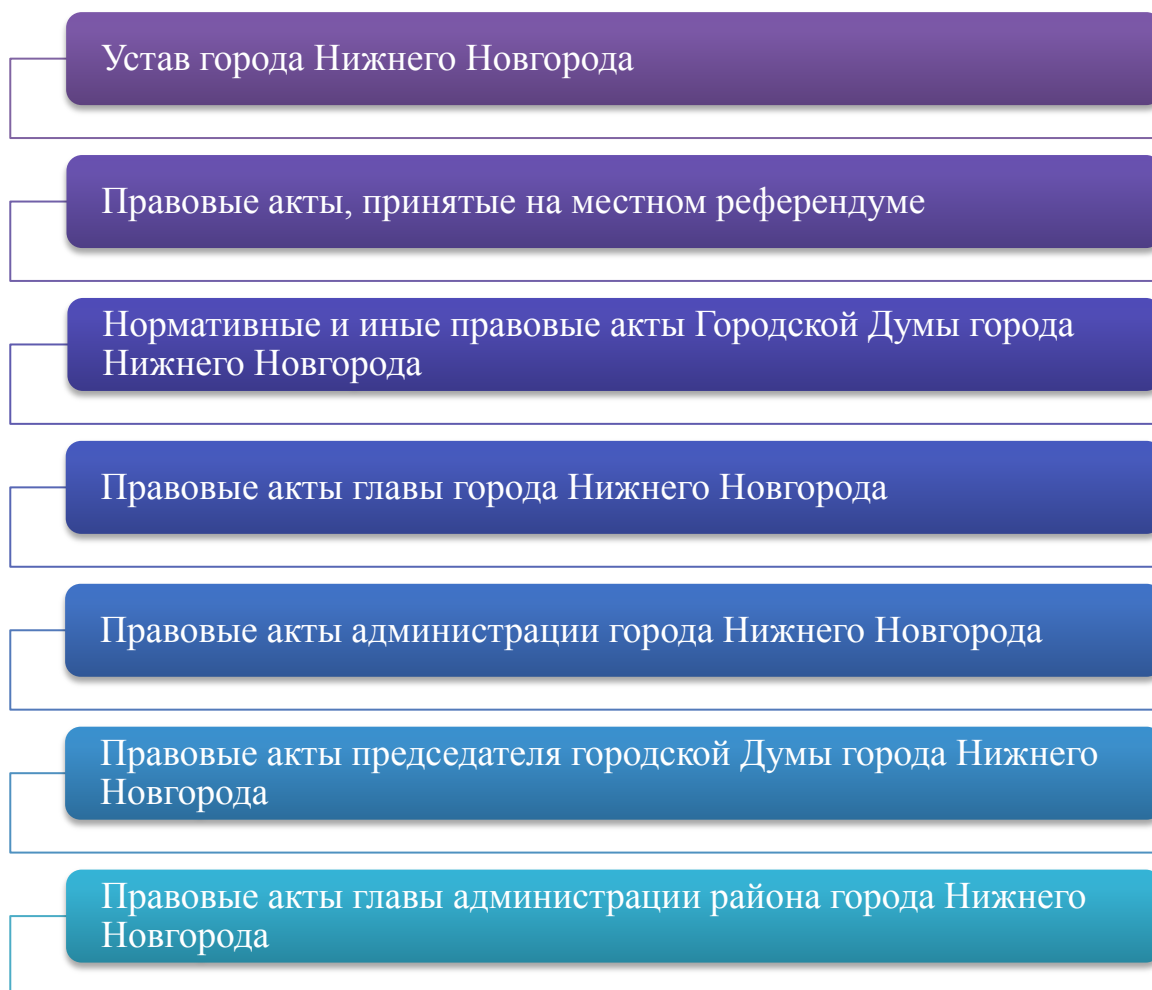
Также Глава города Нижнего Новгорода издает постановления главы города Нижнего Новгорода, имеющие нормативный характер, и распоряжения главы города Нижнего Новгорода, имеющие индивидуальный характер, по иным вопросам, отнесенным к полномочиям главы муниципального образования в соответствии с Федеральным законом от 6 октября 2003 года N 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», другими федеральными законами, Уставом города Нижнего Новгорода.

Муниципальные правовые акты, принятые органами местного самоуправления города Нижнего Новгорода, должностными лицами местного самоуправления города Нижнего Новгорода, подлежат обязательному исполнению на всей территории города Нижнего Новгорода.

За неисполнение муниципальных правовых актов граждане, руководители организаций, должностные лица органов государственной власти и должностные лица органов местного самоуправления несут ответственность в соответствии с федеральными законами и законами Нижегородской области.

Муниципальные правовые акты не должны противоречить Конституции Российской Федерации, федеральным конституционным законам, федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, законам, иным нормативным правовым актам Нижегородской области, Уставу города Нижнего Новгорода.

Система муниципальных правовых актов города Нижнего Новгорода



В статье 18 Устава города Нижнего Новгорода оговорена правотворческая инициатива группы граждан, которые обладают избирательным правом и могут выступить с правотворческой инициативой.

Для того, чтобы выступить с правотворческой инициативой, инициативной группе граждан необходимо разработать проект правового акта и представить его вместе с подписями членов инициативной группы в тот орган местного самоуправления или должностному лицу местного самоуправления, к компетенции которых относится принятие данного правового акта. Этот акт подлежит обязательному рассмотрению в течение трех месяцев со дня его внесения.

Если принятие муниципального правового акта, проект которого внесен гражданами в порядке реализации правотворческой инициативы, относится к компетенции Городской Думы города Нижнего Новгорода, он должен быть рассмотрен на открытом заседании Городской Думы города Нижнего Новгорода. Мотивированное решение, принятое по результатам рассмотрения проекта муниципального правового акта оформляется в виде правового акта и доводится до сведения внесшей его инициативной группы граждан.

Также глава города проводит публичные слушания для обсуждения проектов муниципальных правовых актов по вопросам местного значения с участием жителей города Городской Думой города Нижнего Новгорода. Такие слушания проводятся по инициативе населения, Городской Думы города Нижнего Новгорода или главы города.

Публичные слушания, проводимые по инициативе населения или Городской Думы города Нижнего Новгорода, назначаются Городской Думой города Нижнего Новгорода, а по инициативе главы города Нижнего Новгорода - главой города Нижнего Новгорода.

На публичные слушания выносятся

Проект Устава города Нижнего Новгорода, а также проект муниципального нормативного правового акта о внесении изменений и дополнений в Устав города Нижнего Новгорода

Проект местного бюджета и отчет о его исполнении

Проект стратегии социально-экономического развития города

Вопросы о преобразовании муниципального образования

Жителей города заблаговременно оповещают о времени и месте проведения публичных слушаний, им обеспечивают возможность заблаговременно ознакомиться с проектом муниципального правового акта.

Результаты публичных слушаний подлежат опубликованию (обнародованию), включая мотивированное обоснование принятых решений.

Проекты муниципальных правовых актов могут подготавливаться и вноситься на рассмотрение:

Депутатами Городской Думы города Нижнего Новгорода

Главой города Нижнего Новгорода

Председателем городской Думы города Нижнего Новгорода

Органами территориального общественного самоуправления

Инициативными группами граждан

Прокурором города Нижнего Новгорода

Муниципальные правовые акты могут быть отменены или их действие может быть приостановлено. Кроме того, муниципальные правовые акты могут быть признаны судом недействительными либо недействующими полностью или в части.

Так, 27 марта 2019 года на заседании городской Думы Нижнего Новгорода председатель Нижегородской городской Думы **Дмитрий Барыкин во время** представления отчета о результатах деятельности городского парламента за 2018 год особое внимание уделил нормотворческой работе городской Думы. В 2018 году Дума приняла **266** правовых актов, из которых 102 проекта внес председатель Думы и 166 – глава города, еще шесть проектов поступили от прокуратуры. Глава Думы отметил, что по всем внесенным проектам проводилась правовая и антикоррупционная экспертиза. Все несоответствия законодательству и неточности были устранены еще на стадии подготовки проекта решения. Это результат совместной и грамотной работы депутатов и аппарата при тесном сотрудничестве с прокуратурой города. Правовые акты городской Думы, принятые в 2018 году, ни разу не были оспорены в судебном порядке и не признавались недействующими.

Среди основных принятых документов, работа над которыми продолжится и в 2019 году, **Дмитрий Барыкин** назвал Правила благоустройства территории города, Порядок общественного

обсуждения проектов документов стратегического планирования, утверждение местных нормативов градостроительного проектирования, присвоение звания «Почетный гражданин города Нижнего Новгорода» и увековечение памяти выдающихся нижегородцев, возврат городским паркам земельных участков, ранее отданных под строительство. Также Дума внесла изменения в правовые акты Нижнего Новгорода, касающиеся земельного и жилищного законодательства, вопросов регулирования муниципального контроля в сфере предпринимательства, в Положения об Общественной и Молодежной палатах, в нормативные акты, касающиеся размещения рекламных конструкций и другие.



За период 2018 года в адрес городской Думы были направлены 3 протеста прокурора города Нижнего Новгорода. Протесты прокурора вызваны изменением федерального законодательства и недостаточно быстрым реагированием на эти изменения. Протесты признаны обоснованными. По всем протестам прокурора города Нижнего Новгорода приняты меры по устранению допущенных нарушений законодательства.

В 2018 году Министерством юстиции Российской Федерации продолжена работа по ведению и методическому обеспечению федерального регистра муниципальных нормативных правовых актов (далее – федеральный регистр).

Федеральный регистр представляет собой открытый государственный информационный ресурс, содержащий в электронном виде муниципальные нормативные правовые акты.

До настоящего времени уполномоченные органы государственной власти субъектов Российской Федерации при ведении федерального регистра продолжают допускать нарушения требований Методики ведения федерального регистра муниципальных нормативных правовых актов, утвержденной приказом Минюста России от 19.12.2008 № 298 «Об организации работы по ведению федерального регистра муниципальных нормативных правовых актов» (далее – Методика).

В частности, допускаются следующие типичные нарушения требований Методики:

1. Неправильное указание даты принятия (издания) муниципальных актов

В соответствии с пунктом 9 Методики в федеральный регистр вносятся в том числе реквизиты муниципальных актов (вид акта и наименование принявшего его органа (органов), дата принятия (подписания) акта, его номер (номера) и название).

Наиболее часто встречающейся ошибкой является указание даты, которая значительно превышает дату принятия в тексте муниципального акта.

2. Отсутствие номеров государственной регистрации

Согласно пункту 9 Методики в федеральный регистр вносятся номера регистрации муниципальных актов.

Вместе с тем в федеральном регистре большое количество муниципальных актов, которым не присвоен номер государственной регистрации.

3. Отсутствие сведений об опубликовании (обнародовании) муниципальных актов

Пунктом 13 Методики предусмотрено внесение в федеральный регистр сведений о наименовании источника официального опубликования муниципального акта.

Однако в федеральном регистре содержится 17% муниципальных актов, у которых

отсутствуют сведения об опубликовании (обнародовании).

В этой связи, необходимо уполномоченному органу усилить работу по контролю за предоставлением главами муниципальных образований сведений об опубликовании (обнародовании) муниципальных актов для включения в федеральный регистр.

4. Не созданы ссылки на федеральное законодательство в тексте муниципального акта

В соответствии с пунктом 12 Методики муниципальные акты должны поддерживаться в актуальной редакции со ссылками на муниципальные акты, изменяющие (дополняющие), отменяющие (признающие утратившими силу) и (или) приостанавливающие действие основного (первоначального) акта.

Относительно проставления ссылок на федеральное законодательство в текстах муниципальных актов необходимо отметить, что требований о проставлении указанных ссылок Методикой не предусмотрено.

Вместе с тем в целях обеспечения ссылочной целостности в базах данных рекомендуется проставлять вышеназванные ссылки.

5. Неправильное указание вида муниципального акта

В федеральном регистре содержатся виды муниципальных нормативных правовых актов («Иное», «Инструкция», Конституция», «Правила», «Положение»).

Указанные виды муниципальных актов Федеральным законом № 131-ФЗ не предусмотрены.

По данным представленных территориальными органами Минюста России обзоров в основном нарушения порядка ведения федерального регистра, выявленные в предыдущий период, устранены уполномоченными органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Библиографический список:

1. Устав города Нижнего Новгорода (URL: <http://www.gorduma.nnov.ru/?id=249> дата обращения 25.04.2019)
2. Официальный сайт администрации города Нижнего Новгорода (URL: <https://нижнийновгород.рф/> дата обращения 24.04.2019)
3. Официальный сайт Городской Думы города Нижнего Новгорода (URL: www.gorduma.nnov.ru дата обращения 24.04.2019)
4. Портал Минюста России «Нормативные правовые акты в Российской Федерации» (URL: <http://pravo.minjust.ru/> дата обращения 22.05.2019)

Широкожухова Нина Сергеевна
Shirokozukhova Nina Sergeevna

Магистрант Саратовской государственной юридической академии, Институт магистратуры и аспирантуры, направление «Юриспруденция».

УДК 347.1

ПРОБЛЕМА ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА КОМПЕНСАЦИИ МОРАЛЬНОГО ВРЕДА

THE PROBLEM OF DETERMINING THE AMOUNT OF MORAL HARM COMPENSATION

Аннотация: Одним из нерешенных вопросов современного законодательства является определение размера компенсации морального вреда. В исследовании рассмотрена проблема определения размера компенсации морального вреда. В рамках анализа законодательных положений, изучения судебной практики автор предлагает возможные пути преодоления имеющейся проблемы в определении размера компенсации морального вреда.

Annotation: One of the unresolved issues of modern legislation is to determine the amount of compensation for moral harm. The study examined the problem of determining the amount of compensation for moral harm. As part of the analysis of legal provisions and the study of court practice, the author suggests possible ways to overcome the existing problem in determining the amount of compensation for moral harm.

Ключевые слова: моральный вред, компенсация морального вреда, размер компенсации морального вреда.

Keywords: moral damage, compensation for moral harm, the amount of compensation for moral harm.

Определение размера компенсации морального вреда является одним из самых дискуссионных и неоднозначных вопросов в судебной практике. Это связано с тем, что в настоящее время не существует единой, ориентировочной основы определения размера компенсации вреда, что приводит к присуждению совершенно различных сумм компенсации при сходных обстоятельствах дела, а следовательно, несправедливых выносимых решений в части размера компенсации. Отсутствие единообразия в правоприменительной практике при определении размера компенсации морального вреда нарушает принцип законности и справедливости, так как нарушается конституционный принцип правового равенства.

В ст. 151 Гражданского Кодекса РФ установлены ряд критериев, которые должны учитываться при определении размера компенсации морального вреда. К таким критериям относятся: степень вины нарушителя; степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред; иные заслуживающие внимания обстоятельства [12, 24]. После того как была введена в действие часть вторая Гражданского Кодекса, ст. 1101 дополнила этот перечень такими критериями как: характер физических и нравственных страданий, который должен оцениваться с учетом фактических обстоятельств, при которых был причинен моральный вред, и индивидуальных особенностей потерпевшего; требования разумности и справедливости.

Принцип разумности и справедливости, как критерии определения денежного возмещения размыт и неконкретен, на практике возникает вопрос, чем должен руководствоваться суд, кроме указанных в ст. 1110 ГК РФ принципов, в которой не закреплён ни минимальный, ни максимальный размер денежной компенсации [9, 3].

Сложно определить какая денежная сумма позволит компенсировать нравственные страдания потерпевшего. Вопрос определения суммы компенсации морального вреда при причинении вреда жизни и здоровью является проблемным.

Немаловажной проблемой является определение степени страданий при причинении вреда жизни и здоровью, если признать, в рамках деликтных обязательств, что моральный вред является частью общего нанесенного вреда, то специальные нормы о компенсации морального вреда могут установить случаи отграничения морального вреда от материального вреда, субъектный состав,

особый порядок расчета денежной компенсации, условия наступления ответственности [6, 22]. Возникает необходимость определения понятия вреда, причиненного личности, то есть морального вреда, так как вред, причиненный имуществу, будет иметь совершенно другое определение.

Оценка судом степени физических или нравственных страданий осуществляется с учетом фактических обстоятельств причинения морального вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего и других конкретных обстоятельств, свидетельствующих о тяжести перенесенных страданий.

Нравственные страдания выражаются в претерпевании стыда, унижения, возникновении неприятных переживаний, затрагивающих эмоциональное состояние лица, наносящее вред его психическому благополучию.

Физические страдания выражаются в возникновении вреда, вызванного воздействием на здоровье потерпевшего.

Под степенью страданий следует понимать глубину страданий. Инструмента для точного измерения глубины страданий не существует, так же как и не существует инструмента или формулы для вычисления денежного размера или эквивалента причиненного вреда. По мнению большинства ученых и из анализа судебной практики, как правило, при определении степени страданий за основу берется некая средняя «глубина страданий» или презюмируемый моральный вред, под которым понимаются страдания которые должен испытывать (т.е. не может не испытывать) «средний», «нормально» реагирующий на совершение в отношении него противоправного деяния, человек. Упоминание законодателем степени страданий, связанной с индивидуальными особенностями потерпевшего, говорит о том, что индивидуальные особенности потерпевшего могут повышать или понижать эту «среднюю глубину» (степень) страданий. Поэтому при определении степени физических и нравственных страданий во внимание должны приниматься как презюмируемый моральный вред, т.е. «средняя глубина страданий», так и обусловленные индивидуальными особенностями потерпевшего отклонения от нее. Сложность определения размера заключается в том, что все эти критерии и величины являются условными единицами и применение той или иной величины зависит от субъективной оценки судьи, рассматривающего данное дело о компенсации морального вреда.

Тем не менее, в судебной практике распространен подход к определению размера возмещения морального вреда исходя из размера причиненного материального ущерба. Зачастую, правоприменитель размер возмещения морального вреда ставит в зависимость от размера материального ущерба. Однако в соответствии с п. 3 ст. 1099 ГК РФ компенсация морального вреда должна осуществляться независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда, кроме того, в соответствии со ст. 12 ГК РФ компенсация морального вреда является самостоятельным способом защиты гражданских прав.

Причинение морального вреда напрямую связано с причинением вреда жизни и здоровью, и требует подтверждения соответствующими медицинскими документами и заключениями. Однако некоторые исследователи отмечают, что это противоречит законодательным положениям и конструкции морального вреда, которые установлены в ст. 151 ГК РФ и определены как вред нематериальный, касающейся только психической сферы, ст. 1099 ГК РФ тоже регламентирует, что компенсация морального вреда осуществляется независимо от компенсации вреда имущественного [1, 441].

Как показывает анализ судебной практики, большое количество судебных споров возникает в связи с причинением вреда жизни и здоровью в медицинских учреждениях при низком качестве оказываемых услуг.

Наибольшую сложность в судебной практике в таких случаях вызывают вопросы наличия вины причинителя вреда, причинной связи между действиями медицинского персонала и причиненным вредом, определение компенсации морального вреда [3, 122].

Суды, как правило, отказывают в удовлетворении исковых требований о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью вследствие ненадлежащего оказания медицинских услуг, в том числе и компенсации морального вреда. По нашему мнению, факт наступления вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина, является непосредственным основанием для взыскания компенсации морального вреда и не находится в зависимости от наличия вины причинителя вреда. Отсутствие нормативного закрепления определения качества медицинской услуги негативно влияет на правоприменительную практику, кроме того, специалисты отмечают, что у судов отсутствует

единый ориентир в определении размера морального вреда при оказании некачественной медицинской помощи. Принципиальные различия по размеру присуждаемых сумм, можно наглядно рассмотреть на примере из судебной практики.

Гражданка С. обратилась в суд с иском к родильному дому №3 о возмещении вреда, нанесенного здоровью, вследствие оперативного лечения, и компенсации морального вреда. Истица мотивировала свои требования тем, что в бесплатном лечении ей было отказано, а платная операция была проведена некачественно. Суд удовлетворил требования о компенсации морального вреда частично, признав, что данная операция должна была проводиться за счет средств обязательного медицинского страхования. По решению суда в пользу истицы с ответчика была взыскана сумма 5 тысяч рублей как компенсация морального вреда за отказ проведения бесплатного оперативного вмешательства.

Апелляционная инстанция решение о компенсации морального вреда отменила, взыскав с ответчика многократно большую сумму за причинение вреда здоровью – 200000 рублей, указав, что недостаточное информирование об оказании бесплатной медицинской услуги, впоследствии повлекшее причинение вреда здоровью, физических и нравственных страданий, в связи с чем, компенсация морального вреда должна быть удовлетворена в большем размере [13].

Для определения размера компенсации морального вреда предлагается учитывать в качестве критерия степень тяжести повреждения здоровья и законодательно закрепленный минимальный размер компенсации в зависимости от степени тяжести причиненного вреда здоровью. М.Н. Малеина предлагает установить в законе минимальный размер компенсационных выплат за причиненный моральный вред, связав его с размером минимальной заработной платы, при этом необходимо учитывать, что если истец укажет в исковом заявлении размер компенсации, превышающий минимальную сумму, то суд должен будет исходить из размеров компенсационных выплат, установленных в законе [10, 191].

Однако А.В. Тихомиров пишет, что «мерой телесных повреждений оценивается величина вреда здоровью, но в какой мере наносится ущерб нематериальному благу, из величины телесных повреждений не вытекает и степень утраты трудоспособности такой ущерб также не отражает» [7, 27]. Некоторые специалисты предлагают даже отказаться от критерия утраты трудоспособности при определении размера компенсации морального вреда и заменить его критерием утраты здоровья [11, 12].

Степень причиненных нравственных страданий вследствие причинения вреда жизни и здоровью глубоко индивидуальна, ее трудно оценить. Н.С. Малеин предложил в качестве критерия при определении компенсации морального вреда общественную оценку действия (бездействия) вызвавшего

вред, что позволит отграничить субъективную оценку потерпевшего действий причинителя вреда [2, 69].

Филиппова Ю.Н., Абаева О.П. справедливо полагают, что выявить действительную степень нравственных страданий может только специалист – медицинский психолог, компетенция которого позволяет дать оценку психологического статуса пациента, степень нанесенного урона [8, 39]. Проведение тщательного анализа конкретных обстоятельств вследствие которых был причинен вред жизни и здоровью должно проводиться с учетом мнения близких, родных, на основании заключения судебно-медицинской экспертизы, на основании данных фактов суд должен вынести решение о размере компенсации морального вреда [5, 147].

Моральный вред может быть различным в зависимости от категории воздействия на человека, от интенсивности воздействия, глубине последствий. Некоторые специалисты отмечают, что в отдельных случаях нравственные страдания можно симулировать, что приведет к повышенной ответственности деликвента, но нельзя и недооценивать степень причиненных нравственных страданий потерпевшего, так как это приведет к неполному возмещению морального вреда. Учитывая данный факт, представляется правильным включить в доказательственную базу заключения медико-психологической экспертизы, как показывает судебная практика в делах о возмещении вреда здоровью причиненного некачественным оказанием медицинских услуг используются различного рода заключения экспертов с целью определения причинения вреда, наличия причинной связи между действиями (бездействиями) медицинского персонала и утратой здоровья, определение степени утраты общей и профессиональной трудоспособности, нарушение стандартов оказания медицинской помощи и т.д.

Целесообразно закрепить возможность принятия судом доказательства в виде заключения медико-психологической экспертизы при причинении вреда здоровью, дополнив ст. 151 ГК РФ следующим положением: «определение степени нравственных или физических страданий может быть произведено медицинско-психологической экспертизой».

Суд при подготовке и в процессе рассмотрения дела может объяснить истцу необходимость предоставления заключения медицинско-психологической экспертизы как доказательства степени страданий и это вполне согласуется с правилами ст. 150 ГПК РФ, согласно которой судья обязан опрашивать истца, его представителя по существу заявленных требований и предлагать представить дополнительные доказательства оказывать содействие в собирании и истребовании доказательств [4, 4].

Также необходимо закрепить законодательно статус медицинского психолога. Для суда имеет значение определение компетентности эксперта при оценке соответствующего заключения, так как данное заключение является специфическим видом доказательства, суд будет принимать его только при соблюдении законных требований, через призму допустимости.

На основании изложенного, полагаем, что п. 2 ст. 151 ГК РФ необходимо изложить в следующей редакции: «При определении размеров компенсации морального вреда суд принимает во внимание степень вины нарушителя и иные заслуживающие внимания обстоятельства. Суд должен также учитывать степень физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред. Определение степени нравственных или физических страданий может быть произведено медицинско-психологической экспертизой».

Библиографический список:

1. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая (постатейный) / под ред. Н.Д. Егорова, А.П. Сергеева. М., 2005. 1262 с.
2. Малейн Н.С. Имущественная ответственность в хозяйственных отношениях. М., 1968. 207 с.
3. Липинский Д.А. Проблемы юридической ответственности / под ред. докт. юрид. наук, проф. Р.Л. Хачатурова. СПб., 2004. С. 122.
4. Эрделевский А.М. Компенсация морального вреда: анализ и комментарий законодательства и судебной практики. М., 2004. С. 4.
5. Сусликов В.Н., Филимонов А.А. Проблемы компенсации морального вреда по делам о причинении вреда жизни и здоровью граждан // Социально-экономические исследования, гуманитарные науки и юриспруденция: теория и практика. 2016. № 7-2. С. 147-154.
6. Тебряев А.А. Общее основание и условия возникновения мер ответственности и мер защиты вследствие причинения вреда источником повышенной опасности // Юрист. 2002. № 6. С. 22.
7. Тихомиров А.В. К вопросу об обязательствах вследствие причинения вреда здоровью при оказании медицинских услуг // Закон и право. 2001. № 8. С. 26-28.
8. Филиппов Ю.Н., Абаева О.П. Право пациентов на автономию в законодательстве Российской Федерации. М., 2010. С. 39.
9. Эрделевский, А.М. Критерии и метод оценки размера компенсации морального вреда // Государство и право. 1997. № 4. С. 1-3.
10. Малейна М.Н. Личные неимущественные права граждан (Понятие, осуществление и защита): дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1997. С. 191.
11. Воробьев В. А. Право человека на компенсацию вреда, причиненного жизни и здоровью, по законодательству РФ (гражданско-правовой аспект): автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2008. С. 12.
12. Карномазов А.И. Гражданско-правовое регулирование определения размера компенсации морального вреда : автореф. дис. ... канд. юр. наук. Самара, 2010. С. 24.
13. Архив Колпинского федерального районного суда Санкт-Петербурга. Дело № 2-1036/01. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 06.12.2018).

Научное издание

Коллектив авторов

Сборник статей XLIV Международной научной конференции «Свобода и право»

ISBN 978-5-6040934-2-9

Научный юридический журнал «Юридический факт»

Кемерово 2019