

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

XXV Международная научная конференция
«Свобода и право»

СБОРНИК СТАТЕЙ КОНФЕРЕНЦИИ

09 апреля 2018

СБОРНИК СТАТЕЙ ДВАДЦАТЬ ПЯТОЙ МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНОЙ КОНФЕРЕНЦИИ «СВОБОДА И ПРАВО»

09 апреля 2018 г.

ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431

ISBN 978-5-6040934-1-2

Кемерово УДК 378.001. Сборник докладов студентов, аспирантов и профессорско-преподавательского состава. По результатам XXV Международной научной конференции «Свобода и право», 09 апреля 2018 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

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 e-mail:admin@idpluton.ru

Подписано в печать 09.04.2018 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. ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.....	3
Шахбанова Ю.А.	
2. ПРОБЛЕМА ПРОВЕДЕНИЯ ЛЕГАЛИЗАЦИИ ДОКУМЕНТОВ, ПОДТВЕРЖДАЮЩИХ ВОЗНИКНОВЕНИЕ, ПЕРЕХОД И ПРЕКРАЩЕНИЕ ВЕЩНЫХ ПРАВ НА НЕДВИЖИМОЕ ИМУЩЕСТВО НА ТЕРРИТОРИИ ДОНЕЦКОЙ НАРОДНОЙ РЕСПУБЛИКИ.....	12
Рудова В.В.	
3. ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ И УЧРЕЖДЕНИЯХ УГОЛОВНО ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	18
Самсонов С.Е., Журкина О.В.	
4. ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПОЛИЦИИ В УСЛОВИЯХ ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ СИТУАЦИЙ.....	23
Тимофеева М.К.	
5. СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ И ВОССТАНОВЛЕНИЯ ПРАВ УЧАСТНИКОВ ДОЛЕВОГО СТРОИТЕЛЬСТВА.....	26
Хаматзянов А..Ф., Павлов С.Ю.	
6. УПРОЩЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО: ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ.....	30
Шильникова О.А., Скачкова О.С.	
7. «ЗОЛУШКА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ» ИЛИ СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ОБЪЕКТ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ.....	34
Стрижова Т.А.	
8. ПРОФИЛАКТИКА (ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ) ЮРИДИЧЕСКОГО КОНФЛИКТА В ПРАВОВОЙ СФЕРЕ.....	39
Пшеничникова Е.В.	
9. СТАНОВЛЕНИЕ РЕСПУБЛИКАНСКОЙ ФОРМЫ ПРАВЛЕНИЯ В РФ: ЭТАПЫ ФОРМИРОВАНИЯ.....	43
Мусаева А.Г., Азизова П.М.	
10. ЛОЖНЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ КОНФЛИКТ.....	46
Забелина Т.Ю.	
11. ПЕРЕГОВОРЫ КАК СПОСОБ РЕШЕНИЯ КОНФЛИКТА.....	49
Живаева А.Ю.	
12. ОСОБЕННОСТИ ПРЕДМЕТА ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЗАКОНОВ В СФЕРЕ ЖКХ.....	53
Ли С.А.	
13. ПРОБЛЕМЫ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД В АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ.....	58
Зейналов Э.Ф.	
14. ВОПРОСЫ НАЛОГОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТ.....	61
Вотинцев П.Д.	
15. К ВОПРОСУ О СНИЖЕНИИ ВОЗРАСТА УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ.....	64
Мезенцева А.О.	

Шахбанова Юлия Алибековна

Shakhbanova Julia Alibekovna

к.ю.н., доцент кафедры Гражданского права и процесса,

ФГБОУИ ВО «Московский государственный гуманитарно-экономический университет»

E-mail: juliya_s.a@mail.ru

УДК 347

ГРАЖДАНЕ (ФИЗИЧЕСКИЕ ЛИЦА) КАК СУБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВООТНОШЕНИЙ

CITIZENS (PHYSICAL PERSONS) AS SUBJECTS OF CIVIL LEGAL RELATIONS

Аннотация. В представленной статье рассматривается один из важнейших вопросов гражданского права – правосубъектность граждан. На основе анализа законодательства и научной литературы исследованы следующие вопросы: понятие и содержание правоспособности; сущность понятия дееспособности и его содержание, виды дееспособности.

Abstract. In this article, one of the most important issues of civil law is the legal personality of citizens. Based on the analysis of legislation and scientific literature, the following issues were examined: the concept of legal capacity; content of legal capacity; essence of the concept of capacity and its content, types of legal capacity.

Ключевые слова: правосубъектность, правоспособность, дееспособность, субъекты гражданских правоотношений.

Key words: legal personality, legal capacity, capacity, subjects of civil legal relationship.

Как известно, большую часть субъектов гражданских правоотношений составляют граждане, т.к. именно с участием граждан ежедневно могут возникать десятки правоотношений.

Физические лица - это люди, имеющие различный статус, характеризующий их принадлежность к тому или иному государству, - граждане, иностранцы, лица без гражданства и иные. В частном праве термин "гражданин" несет более широкую смысловую нагрузку, чем аналогичный термин в праве публичном. Гражданское право в целом предоставляет одинаковый объем прав всем физическим лицам, вне зависимости от наличия или отсутствия у них гражданства Российской Федерации. В этой связи по общему правилу закон употребляет понятия "физические лица" и "граждане" как синонимы (гл. 3 ГК РФ). Если же то или иное физическое лицо наделяется особым правовым положением, об этом делается специальная оговорка в нормативном акте [7,16].

Следует также обратить внимание на возможность использования при характеристике гражданско-правового статуса физических лиц таких категорий, как "человек" и "личность", которые широко применяются в международных актах и законодательстве. Категория "человек" характеризует субъекта как существо биосоциальное. "Личностью" называют человека как носителя сознания, подчеркивая его общественную природу. Субъектом гражданского права в этой связи признается каждый человек, "где бы он ни находился" (ст. 6 Всеобщей декларации прав человека) [1].

Граждане как субъекты гражданских правоотношений должны обладать правосубъектностью — способностью иметь субъективные права и нести обязанности (правоспособность), а также способностью самостоятельно, своими действиями приобретать и осуществлять права, создавать для себя обязанности и исполнять их (дееспособность).

Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент рождения и прекращается смертью. Статья 18 ГК РФ определяет содержание правоспособности граждан: «граждане могут иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и

искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права»[2].

Гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание (устанавливается гражданским процессуальным законодательством).

Для того чтобы участвовать в гражданских правоотношениях, гражданин должен быть индивидуализирован.

Важнейшими, имеющими наибольшее правовое значение средствами индивидуализации являются имя гражданина и его место жительства.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, а в случаях и в порядке, предусмотренных законом, он может использовать псевдоним (вымышленное имя). Согласно п. 1 ст. 19 ГК имя гражданина включает фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. Имя гражданину дается при рождении. Ребенок получает имя по соглашению между родителями, фамилию — по фамилии родителей или одного из них, отчество — по имени отца, если иное не предусмотрено законом субъекта РФ или национальным обычаем.

Имя ребенка указывается в свидетельстве о рождении и вносится в его паспорт при достижении 14 лет.

Гражданин вправе переменить свое имя в порядке, установленном законом. Право на перемену имени возникает по достижении 14 лет путем подачи соответствующего заявления в орган ЗАГС. Перемена имени лицом, не достигшим совершеннолетия, возможна только с согласия родителей или лиц, их заменяющих, а при отсутствии такого согласия — на основании решения суда. Перемена имени лицу, не достигшему 14 лет, производится на основании решения органа опеки и попечительства в порядке, установленном ст. 59 Семейного кодекса РФ.

Перемена гражданином имени не является основанием для прекращения прав и обязанностей, возникших под прежним именем. Гражданин, переименовавшийся, обязан принимать необходимые меры для уведомления своих должников и кредиторов о перемене своего имени и несет риск последствий, вызванных отсутствием у этих лиц сведений о перемене его имени.

Переименовавшийся гражданин вправе требовать внесения за свой счет соответствующих изменений в документы, оформленные на его прежнее имя.

Право на имя является нематериальным благом, защищаемым гражданским законодательством (ст. 150 ГК). Вред, причиненный гражданину в результате неправомерного использования его имени, подлежит возмещению в соответствии с правилами ГК. При искажении либо использовании имени гражданина способами или в форме, которые затрагивают его честь, достоинство или деловую репутацию, применяются правила ст. 152 ГК.

Гражданский кодекс прямо запрещает приобретать права и обязанности под именем другого лица (п. 4 ст. 19 ГК) [5, 44].

Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает (п. 1 ст. 20 ГК).

Это могут быть жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница-приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких престарелых, дом-интернат для инвалидов, ветеранов и др.), а также иное жилое помещение, в котором гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма) либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством РФ.

Постоянное проживание не означает обязательно длительное проживание. Важно, чтобы в силу сложившихся условий гражданин обосновался в данном месте. Например, молодой специалист, приехавший по окончании вуза на работу в определенный населенный пункт, имеет со дня поселения местом жительства этот населенный пункт, а не город, где он учился или где живут его родители.

Понятие "преимущественное проживание" обусловлено тем, что жизнь и деятельность гражданина часто не связаны постоянно с определенным местом его пребывания. Так, геологи, моряки, рыболовы, строители и представители других профессий значительную часть жизни проводят в экспедициях, плавании, на стройках и т.п. В подобных случаях местом жительства признается место, где они проживают преимущественно, т.е. больше, чем в других местах.

Необходимость знать точное место жительства гражданина возникает при решении ряда вопросов гражданско-правового характера. Так, вопрос о том, где должно быть исполнено

обязательство, решается во многих случаях в зависимости от места жительства участников обязательственного правоотношения - кредитора и должника (ст. 316 ГК). Местом открытия наследства согласно ст. 1115 ГК признается последнее место жительства наследодателя. С местом жительства связывается общее предположение (презумпция) о том, что гражданин всегда находится в месте жительства, хотя бы в данный момент он и находился в другом месте. Например, в адрес постоянного места жительства всегда посылаются различные официальные вызовы и извещения, в том числе судебные повестки [9, 58].

Правоспособность гражданина возникает с момента его рождения и прекращается его смертью. Дееспособность же, как своего рода гражданско-правовая самостоятельность, у физического лица (в отличие от лица юридического) формируется, созревает постепенно, поэтапно с периодами взросления гражданина и становления его как личности.

Таких периодов (этапов) в формировании дееспособности граждан три:

- 1) проявление дееспособности у малолетних граждан (до 14 лет);
- 2) частичная дееспособность несовершеннолетних граждан (от 14 до 18 лет);
- 3) полная дееспособность граждан (от 18 лет).

Названные этапы становления дееспособности граждан именуют также видами дееспособности.

В отношении лиц, не достигших 6 лет, действует общее правило - эти субъекты не обладают дееспособностью. Сделки за них от их имени могут совершать только законные представители (родители, усыновители, опекуны). Эти представители также несут ответственность за вред, причиненный действиями малолетних лиц [6, 56].

Гражданская дееспособность может иметь различный объем.

В соответствии со ст. 21 ГК РФ дееспособность в полном объеме возникает у следующих граждан:

- 1) достигших возраста 18 лет;
- 2) *до достижения 18 лет при условии вступления их в брак* в установленных законом случаях. Приобретенная в результате заключения брака дееспособность сохраняется в полном объеме и в случае расторжения брака до достижения восемнадцати лет. При признании брака недействительным суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности с момента, определяемого судом;

- 3) *достигших 16 лет* и объявленных по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия — по решению суда полностью дееспособными (*эмансипация*), если гражданин работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

В этих случаях граждане вправе приобретать все установленные законом права, принимать обязательства, а также несут ответственность по принятым на себя обязательствам в полном объеме.

Ограниченная дееспособность устанавливается для следующих категорий граждан:

- 1) *в возрасте от 14 до 18 лет*. Для этой категории граждан установлены ограничения по заключению сделок. Они вправе самостоятельно осуществлять следующие права:

- а) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- б) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- в) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные организации и распоряжаться ими;
- г) совершать мелкие бытовые сделки;
- д) совершать сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- е) совершать сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

По достижении 16 лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов в соответствии с законами о кооперативах.

Остальные сделки могут совершаться только с письменного согласия или с последующим письменным одобрением его законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя;

2) *не достигшие возраста 14 лет (малолетние)*. Данная категория граждан вправе совершать:

- а) мелкие бытовые сделки;
- б) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- в) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Остальные сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними;

3) *в отношении которых вынесено решение суда об ограничении дееспособности*.

Данное решение может быть вынесено судом только при наличии установленных законом оснований:

а) вследствие пристрастия гражданина к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами, если он ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Над ним устанавливается попечительство. В этом случае гражданин вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред. Попечитель получает и расходует заработок, пенсию и иные доходы гражданина, ограниченного судом в дееспособности, в интересах подопечного в порядке, предусмотренном ГК РФ;

б) вследствие психического расстройства гражданина, если он может понимать значение своих действий или руководить ими лишь при помощи других лиц. Над ним устанавливается попечительство. Такой гражданин совершает сделки по распоряжению своими заработком, стипендией и иными доходами, мелкие бытовые сделки, сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации, сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения самостоятельно, а остальные сделки — с письменного согласия или последующего письменного одобрения поручителя.

Гражданин, дееспособность которого ограничена вследствие психического расстройства, самостоятельно несет имущественную ответственность по сделкам, совершенным им. За причиненный им вред такой гражданин несет ответственность в соответствии с гражданским законодательством.

Недееспособными признаются следующие граждане:

1) *не достигшие возраста 6 лет*. Сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. При этом сделки по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог, сделки, влекущие отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других действий, влекущих уменьшение имущества подопечного, могут быть совершены только с предварительного разрешения органа опеки и попечительства. Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними (лица до 14 лет);

2) *в отношении которых вынесено решение суда о признании его недееспособным* вследствие психического расстройства, если он не может понимать значения своих действий или руководить ими. Над ним устанавливается опека. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун, учитывая мнение такого гражданина, а при невозможности установления его мнения — с учетом информации о его предпочтениях, полученной от родителей такого гражданина, его прежних опекунов, иных лиц, оказывавших такому гражданину услуги и добросовестно исполнявших свои обязанности.

Если основания, в силу которых гражданин был ограничен в дееспособности, отпали, суд отменяет ограничение его дееспособности. На основании решения суда также отменяется установленное над гражданином попечительство.

С 1 октября 2015 года возможно **банкротство физических лиц**. Федеральный закон о банкротстве допускает **банкротство гражданина**. Заявление о признании гражданина банкротом принимается судом при условии, что требования к гражданину составляют **не менее чем 500 тыс. руб.** и указанные требования не исполнены в течение **трех месяцев** с даты, когда они должны были быть исполнены [3]. Правом на обращение в суд с заявлением о признании гражданина банкротом обладают гражданин, конкурсный кредитор, уполномоченный орган. Законодательство о банкротстве подробно регламентирует порядок признания гражданина банкротом, сбалансированно обеспечивая и защиту интересов несостоятельного гражданина, и реализацию имущественных прав кредиторами этого гражданина.

Правоспособность и дееспособность гражданина выражаются, кроме прочего, и в его праве с момента соответствующей **государственной регистрации заниматься предпринимательской деятельностью** индивидуально без образования юридического лица. К этим гражданам, выступающим в качестве **индивидуальных предпринимателей**, применяются правила гражданского законодательства о юридических лицах, являющихся коммерческими организациями.

Безотносительно к приобретенному статусу индивидуального предпринимателя гражданин остается гражданином. Физическое лицо и в качестве индивидуального предпринимателя участвует в гражданском обороте под своим именем. Указание в договоре, иной сделке на то, что гражданин является или не является индивидуальным предпринимателем, не обязательно, оно не определяет существа возникающего гражданского правоотношения.

Основные положения о коммерческом статусе предпринимателя распространяются и на крестьянское (фермерское) хозяйство, осуществляющее деятельность без образования юридического лица.

Индивидуальный предприниматель, который не в состоянии удовлетворить требования кредиторов, по решению суда может быть признан **несостоятельным (банкротом)**. Конкретизация норм о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным содержится в п. п. 4, 5 ст. 25 ГК и в специальном законодательстве о банкротстве.

В целях обеспечения правосубъектности граждан ГК РФ вводит ряд институтов. К ним относятся:

1) опека и попечительство — устанавливаются для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан.

Под опекой и попечительством понимают форму осуществления прав недееспособных, ограниченно дееспособных лиц, а также форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Устанавливаются опека и попечительство в целях реализации прав этих лиц. Лица, признанные судом недееспособными в силу психического расстройства, ограниченно дееспособными вследствие пристрастия к азартным играм, злоупотребления спиртными напитками, наркотическими веществами, а также несовершеннолетние дети (за отдельными исключениями) ограничены в самостоятельном приобретении и осуществлении гражданских прав, исполнении обязанностей. Такие лица нуждаются в особой заботе и помощи со стороны государства и общества. Для реализации гражданских прав им назначаются опекуны и попечители либо избираются иные формы устройства [4].

Опека устанавливается над малолетними (до 14 лет), а также над гражданами, признанными судом недееспособными вследствие психического расстройства. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки.

Попечительство устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, а также над гражданами, ограниченными судом в дееспособности. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно.

Попечители несовершеннолетних граждан и граждан, дееспособность которых ограничена вследствие психического расстройства, оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Органами опеки и попечительства являются органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации, а также орган местного самоуправления в случае, если законом субъекта Российской Федерации они наделены полномочиями по опеке и попечительству в соответствии с федеральными законами.

Опекун или попечитель назначается органом опеки и попечительства по месту жительства лица, нуждающегося в опеке или попечительстве, либо, при наличии заслуживающих внимания обстоятельств, по месту жительства опекуна (попечителя). Решение принимается в течение месяца с момента, когда указанным органам стало известно о необходимости установления опеки или попечительства над гражданином. Если в указанный срок опекун (попечитель) не назначен, исполнение соответствующих обязанностей временно возлагается на орган опеки и попечительства. Недееспособным или не полностью дееспособным гражданам, помещенным под надзор в образовательные, медицинские организации, организации социальной защиты или иные, в том числе в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, опекуны или попечители не назначаются. Исполнение обязанностей опекунов или попечителей возлагается на администрацию указанных организаций.

Опекунами (попечителями) могут быть только совершеннолетние дееспособные граждане, выразившие согласие исполнять соответствующие обязанности. При этом учитываются их нравственные и иные личные качества, способность к выполнению обязанностей опекуна или попечителя, отношения, существующие между ними и лицом, нуждающимся в опеке или попечительстве, а если это возможно - и желание подопечного. К опекунам (попечителям) несовершеннолетних предъявляются дополнительные требования: они не могут быть лишены родительских прав, а также иметь на момент установления опеки или попечительства судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан.

Опекуны и попечители обязаны:

- заботиться о содержании своих подопечных, об обеспечении их уходом и лечением, защищать их права и интересы (за исключением подопечных - совершеннолетних граждан, ограниченных судом в дееспособности);

- извещать органы опеки и попечительства о перемене места жительства;

- ходатайствовать перед судом о признании подопечного дееспособным и о снятии с него опеки или попечительства, если отпали соответствующие основания, в силу которых гражданин был признан недееспособным (ограниченно дееспособным).

Опекуны и попечители несовершеннолетних должны также:

- заботиться об обучении и воспитании несовершеннолетних;

- проживать совместно со своими подопечными (раздельное проживание с лицом, достигшим возраста 16 лет, допускается с разрешения органа опеки и попечительства при условии, что это не отразится неблагоприятно на воспитании и защите прав и интересов подопечного).

Обязанности по опеке и попечительству исполняются, как правило, безвозмездно, а в отношении несовершеннолетних - только безвозмездно. В случаях ненадлежащего исполнения опекуном (попечителем) возложенных на него обязанностей орган опеки и попечительства может отстранить его от исполнения этих обязанностей и принять необходимые меры для привлечения виновного к ответственности. Отстранение может иметь место и не за виновные действия, например в случае недостатка опыта такой работы.

Опекун, попечитель, их супруги и близкие родственники не вправе совершать сделки с подопечным, за исключением передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и супругом опекуна или попечителя и их близкими родственниками. Опекуны (попечители) имеют право с предварительного разрешения органа опеки и попечительства:

- распоряжаться доходами подопечного (в том числе суммой алиментов, пенсий, пособий и иных предоставляемых ему социальных выплат), а также доходами от управления имуществом подопечного исключительно в его интересах (исключение составляют доходы, которыми подопечный вправе распоряжаться самостоятельно, и необходимые для содержания подопечного расходы);

- давать согласие на совершение либо совершать сделки по отчуждению имущества подопечного (в том числе его обмену, дарению, сдаче внаем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог);

- давать согласие на совершение либо совершать сделки, влекущие отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него доли, а также любые другие сделки, влекущие уменьшение имущества подопечного.

Без предварительного согласия органа опеки и попечительства опекун (попечитель) вправе ежемесячно расходовать на содержание подопечного его денежные средства в пределах установленной в соответствии с законом величины прожиточного минимума на душу населения в целом по Российской Федерации.

Органы опеки и попечительства могут применять дополнительные меры обеспечения имущественных интересов подопечных. Осуществление таких мер требуется, когда возникает необходимость постоянного управления недвижимым и ценным движимым имуществом. В этом случае назначается управляющий названным видом имущества подопечного, с которым орган опеки и попечительства заключает договор доверительного управления. Опекун (попечитель) сохраняет свои полномочия в отношении лишь того имущества, которое не передано в доверительное управление. Договор может носить возмездный характер (ст. 1016 ГК РФ).

Орган опеки и попечительства может освободить опекуна (попечителя) от исполнения им своих обязанностей в силу объективных обстоятельств либо по его просьбе. В первом случае это происходит при возвращении несовершеннолетнего его родителям (усыновителям), а также при помещении подопечного под надзор в образовательную, медицинскую организацию, организацию, оказывающую социальные или иные услуги (организации для детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей). При этом учитываются интересы самого подопечного.

Кроме того, инициатором освобождения опекуна (попечителя) от исполнения обязанностей может выступить орган опеки и попечительства в случае возникновения (в том числе временно) противоречий между интересами подопечного и интересами опекуна или попечителя.

Опека и попечительство могут быть прекращены:

- над совершеннолетними гражданами - в случаях вынесения судом решения о признании подопечного дееспособным или отмены ограничений его дееспособности по заявлению опекуна, попечителя или органа опеки и попечительства;

- по достижении малолетним подопечным возраста 14 лет (опекун становится попечителем несовершеннолетнего без дополнительного решения об этом);

- по достижении несовершеннолетним подопечным возраста 18 лет, вступлении его в брак и в других случаях приобретения им полной дееспособности до достижения совершеннолетия без особого решения [7, 26];

2) патронаж — может быть установлен над совершеннолетним дееспособным гражданином, который по состоянию здоровья не способен самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять свои обязанности. Помощник может быть назначен с его согласия в письменной форме, а также с согласия в письменной форме гражданина, над которым устанавливается патронаж. Работник организации, осуществляющей социальное обслуживание совершеннолетнего дееспособного гражданина, нуждающегося в установлении над ним патронажа, не может быть назначен помощником такого гражданина. Помощник совершеннолетнего дееспособного гражданина совершает действия в интересах гражданина, находящегося под патронажем, на основании заключаемых с этим лицом договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора.

Орган опеки и попечительства обязан осуществлять контроль за исполнением помощником совершеннолетнего дееспособного гражданина своих обязанностей и извещать находящегося под патронажем гражданина о нарушениях, допущенных его помощником и являющихся основанием для расторжения заключенных между ними договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора.

Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином прекращается в связи с прекращением договора поручения, договора доверительного управления имуществом или иного договора по основаниям, предусмотренным законом или договором.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом **безвестно отсутствующим**, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего

за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц — первое января следующего года.

Заявление о признании гражданина безвестно отсутствующим подается в суд по месту жительства или месту нахождения заинтересованного лица.

В заявлении необходимо указать:

- для какой цели заявитель желает признать гражданина безвестно отсутствующим;
- обстоятельства, подтверждающие безвестное отсутствие гражданина.

Судья при подготовке дела к судебному разбирательству выясняет, кто может сообщить сведения об отсутствующем гражданине. Суд также делает запрос в соответствующие организации (органы внутренних дел, воинские части) по последнему известному месту жительства и месту работы отсутствующего гражданина об имеющихся о нем сведениях. Дела рассматриваются с участием прокурора [8].

Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать, и погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего. Орган опеки и попечительства может и до истечения года со дня получения сведений о месте пребывания отсутствующего гражданина назначить управляющего его имуществом.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина.

Объявление судом гражданина умершим осуществляется по заявлению заинтересованных лиц, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, — в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим. Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость.

На основании вышеизложенного сделаем выводы - правоспособность граждан — это фактическая, установленная законодательством способность отдельных физических, а также юридических лиц (организаций) обладать обязанностями и правами; - содержание гражданской правоспособности физических лиц: право завещать либо наследовать имущество; право заниматься предпринимательской деятельностью; право иметь имущество; право открывать какие-либо юридические лица; иметь авторские права; иметь место жительства и др.; - под гражданской дееспособностью понимается способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, для себя гражданские обязанности и исполнять их; - в отличие от правоспособности, дееспособность появляется не с рождения. Существует несколько видов дееспособности, согласно возрасту человека: до 6 лет человек полностью недееспособен, от 6 до 14 лет — в этот период за человеком закреплен статус малолетнего; от 14 до 18 лет — частичная дееспособность; в полном объеме дееспособность закрепляется за человеком с момента достижения им 18 лет.

Библиографический список:

1. "Всеобщая декларация прав человека" (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) // "Российская газета", 10.12.1998.
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
3. Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 07.03.2018) "О несостоятельности (банкротстве)" // "Собрание законодательства РФ", 28.10.2002, N 43, ст. 4190.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Подробный постатейный комментарий с путеводителем по законодательству и судебной практике. Часть I / А.Ю. Беспалов, Ю.Ф. Беспалов, М.С. Варюшин и др. / Отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. - М.: Проспект, 2017. - С. 62.
5. Гражданское право: учебник для вузов в трех частях. Часть первая / Под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. — М.: ЮНИТИ-ДАНА. — С. 44.
6. Гражданское право: В 2 т.: Учебник. В 2 т. Том 1. / Под ред. Б.М. Гонгало – М.: Статут, 2017 - С. 56.
7. Иванчак А.И. Гражданское право Российской Федерации: Общая часть - М.: Статут, 2014. С. 16
8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть первая от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ) (2-е издание) [Электронный ресурс] / Агешкина Н.А. [и др.].— Электрон. текстовые данные.— Саратов: Ай Пи Эр Медиа, 2017.— 1051 с.— Режим доступа: <http://www.iprbookshop.ru/62900.html> .— ЭБС «IPRbooks»
9. Российское гражданское право: Учебник. В 2-х томах. Том I. Общая часть. Вещное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. — М.: Статут, 2016. - С. 58.

Рудова Виктория Вячеславовна
Rudova Viktoriya Vyacheslavovna

преподаватель-специалист

цикловой комиссии правовых дисциплин

ПОУПК «Донецкий экономико-правовой техникум имени Н.П.Баллина»

УДК 347.23

ПРОБЛЕМА ПРОВЕДЕНИЯ ЛЕГАЛИЗАЦИИ ДОКУМЕНТОВ, ПОДТВЕРЖДАЮЩИХ ВОЗНИКНОВЕНИЕ, ПЕРЕХОД И ПРЕКРАЩЕНИЕ ВЕЩНЫХ ПРАВ НА НЕДВИЖИМОЕ ИМУЩЕСТВО НА ТЕРРИТОРИИ ДОНЕЦКОЙ НАРОДНОЙ РЕСПУБЛИКИ

THE PROBLEM OF LEGISLATION OF DOCUMENTS CONFIRMING THE ORIGIN, TRANSITION AND TERMINATION OF REAL ESTATE RIGHTS ON THE TERRITORY OF DONETSK PEOPLE'S REPUBLIC

Аннотация: В представленной статье рассмотрена проблема проведения легализации документов, подтверждающих возникновение, переход и прекращение вещных прав на недвижимое имущество на территории Донецкой Народной Республики. Определены основные понятия исследования. Рассмотрены причины об отказе в легализации украинских документов. Сформулирована цель, изложены основные нормативно-правовые акты, регламентирующие процедуру проведения легализации украинских документов. Также сделаны выводы по данному исследованию и приведен список используемых источников.

Abstract: In the presented article the problem of legalization of the documents confirming occurrence, transfer and the termination of real rights to real estate in the territory of the Donetsk People's Republic is considered. The basic concept of research is defined. The reasons for refusal to legalize Ukrainian documents are considered. The goal is formulated, basic legislative acts regulating the procedure for legalization of Ukrainian documents are set out. Also conclusions on this research are drawn and a list of sources is given.

Ключевые слова: Недвижимое имущество, покупатель, продавец, право собственности, легализация документов, подоходный налог, государственная пошлина, сделка с недвижимостью, регистрация вещных прав, межведомственная комиссия.

Key words: Real estate, buyer, seller, ownership, legalization of documents, income tax, state fee, real estate transaction, registration of proprietary rights, interdepartmental commission.

Постановка проблемы. В условиях становления государственности и формирования законодательной базы в Донецкой Народной Республике возникают вопросы касательно регулирования рынка недвижимости, потребность во введении норм права, устанавливающих государственную регистрацию вещных прав на нее, а также проведение процедуры легализации украинских документов, выданных с 11 мая 2014 года нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины. В условиях отсутствия работы органов нотариата ДНР в 2014 году граждане были вынуждены обращаться к нотариусам Украины для проведения нотариальных действий. Приведенные вопросы формируют постановку проблемы научной статьи.

Обзор последних исследований и публикаций по данной проблеме. Научные исследования, связанными с изучением института недвижимого имущества как объекта гражданских прав, обрели свое отражение в трудах следующих ученых: Васильченко В., Серебровский В.И., Фурса С.Я., Фурса Е.И., Б. С. Антимонова, К.А. Граве, И.Н. Азимова, Т.П. Коваленко, А.М. Немкова, Матвеев С.И., А.П. Догверта, Венкштерна М. и др.

Такой интерес науки к вопросам регулирования имущественных отношений вполне естественный. Можно с уверенностью сказать, что от правильного выбора правовой модели отношений в сфере недвижимости во многом зависит динамика экономических процессов, инвестиционный климат и благосостояние населения республики. В то же время недостатки правового регулирования в данной области, пробелы в законодательстве и ошибочные решения не могут не сказываться негативно на многих факторах экономического и социально-политического развития.

Актуальность статьи. В настоящее время для граждан Донецкой Народной Республики очень актуальным является вопрос о легализации документов, подтверждающих возникновение, переход и прекращение вещных прав на недвижимое имущество.

Для каждого из нас тема регулирования имущественных отношений является актуальной и очень важной, так как государственная регистрация имущества - единственное доказательство существования зарегистрированного права. В сложных условиях развития системы органов нотариата и с целью защиты имущественных прав граждан республики руководством государства было принято решение о проведении процедуры легализации украинских документов органами Министерства юстиции ДНР.

Регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с недвижимостью играют все более активную роль, колоссальными темпами развивается весь рынок недвижимого имущества и, поэтому, важно понимать суть и значение данного вопроса. Именно поэтому возникла необходимость в первую очередь разработать и принять законодательство, позволяющие разрешить данные вопросы.

24 июня 2016 года Постановлением Народного Совета Донецкой Народной Республики принят Закон «О государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их ограничений (обременений)», который вступил в силу по истечении шести месяцев. Данный Закон был принят на смену Временного положения о порядке государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их отягощений (обременений), утвержденного Постановлением Совета Министров Донецкой Народной Республики от 03.06.2015 № 10-29 (с изменениями и дополнениями) [2].

Цель статьи. Целью научной статьи является исследование проблемы проведения легализации документов, выданных с 11 мая 2014 года и до 31.12.2016 года нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины.

Основная часть. Право собственности - очень древнее право, возникшее ещё на заре развития человеческой цивилизации. В юридической науке гражданского права институт вещных прав занимает особое место, как один из сложных и в наименьшей степени разработанных институтов гражданского права. Систематизация существующих в современном гражданском праве вещных прав является объективной потребностью развития гражданского общества [11, с.89].

Объектом вещного права и, соответственно, вещного правоотношения всегда является вещь, имущество. Все вещные права оформляют непосредственное отношение лица к определенной вещи, дающее ему возможность использовать эту вещь в своих интересах без участия иных лиц. Вещные права преимущественно осуществляются действиями самого правообладателя [10, с. 156].

Согласно статьи 28 Конституции ДНР право частной собственности охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами [1].

В соответствии со ст.316 п.1 ГК Украины правом собственности является право лица на вещь (имущество), которое оно осуществляет в соответствии с законом по своей воле, независимо от воли других лиц [9].

Согласно ст.317 п.1 ГК Украины собственнику принадлежат права владения, пользования и распоряжения своим имуществом [9].

Принятие законодательства в Донецкой Народной Республике, регулирующего легализацию украинских документов, а также регистрацию вещных прав, способствует становлению и развитию института прав на недвижимое имущество, тем самым формирует процесс государственности, а также позволит в полной мере реализовать права граждан на владение, пользование и распоряжение объектами недвижимого имущества в Донецкой Народной Республике.

Легализация документов — это официальное признание Донецкой Народной Республикой документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики, выданных с 11 мая 2014 года нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины.

С целью реализации и защиты имущественных прав граждан и Донецкой Народной Республики, Советом Министров Донецкой Народной Республики 02.09.2015 г. было принято Постановление № 17-3 «О признании недействительными действий нотариусов, органов государственной власти и органов местного самоуправления Украины в отношении вещных прав на

недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной республики» (далее – Постановление) [7].

Легализация документов является обязательной. Отсутствие легализации документов является основанием для отказа в проведении государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество в соответствии с действующим законодательством Донецкой Народной Республики.

В соответствии с Постановлением создана межведомственная комиссия по легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики, выданных с 11 мая 2014 года и до 31.12.2016 нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины, утвержден Порядок легализации документов (далее — Порядок), подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, а также Регламент работы межведомственной комиссии по легализации документов [7].

Согласно п.1.5 Порядка, легализация документов проводится по месту нахождения постоянно действующей межведомственной комиссии при Министерстве юстиции Донецкой Народной Республики.

Согласно порядка легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество срок проведения легализации составляет 60 дней с момента подачи всех документов. Межведомственная комиссия в протокольной форме после рассмотрения документов выносит решение и в случае положительного результата ставит прямоугольную печать на оригинале украинского образца со словом «Легализовано». В случае отрицательного результата заявитель вправе снова подать документы на проведение легализации, либо обратиться в суд и обжаловать решение комиссии.

На практике в большинстве случаев работы межведомственной комиссии стоит отметить, что возникает необходимость проведения повторной оценки имущества субъектами оценочной деятельности, так как в украинских правоустанавливающих документах значительно занижена оценка имущества, которая не соответствует действительности.

Межведомственная комиссия по легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики, выданных с 11 мая 2014 года нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины (далее - Комиссия) образована в целях обеспечения реализации прав Донецкой Народной Республики, ее муниципальных общин, а также граждан, предприятий, организаций, учреждений Донецкой Народной Республики на собственность и иные вещные права на объекты недвижимого имущества, расположенные на территории Донецкой Народной Республики.

Комиссия является постоянно действующим рабочим органом по рассмотрению вопросов, связанных с возникновением, переходом, прекращением вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики, по легализации документов, выданных с 11 мая 2014 года и до 31 декабря 2016 года нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины.

Членами Комиссии являются делегированные руководителями соответствующих органов государственной власти работники Администрации Главы, Министерства Государственной безопасности, Министерства доходов и сборов, Фонда государственного имущества, Министерства агропромышленной политики и продовольствия, Министерства связи, Министерства юстиции. Государственной Регистрационной Палаты Министерства юстиции Донецкой Народной Республики.

Персональный состав Комиссии утверждается Министром юстиции Донецкой Народной Республики в нечетном количестве не менее 9 членов [7].

Министр юстиции Донецкой Народной Республики издает приказ о создании Комиссии с указанием количественного состава от соответствующих государственных органов Донецкой Народной Республики. Копия приказа об утверждении персонального состава Комиссии направляется руководителю соответствующего государственного органа Донецкой Народной Республики [7].

Копия решения о назначении представителя от соответствующего государственного органа Донецкой Народной Республики для осуществления деятельности в Комиссии направляется руководителем этого органа (или уполномоченным должностным лицом) Министру юстиции

Донецкой Народной Республики (в случае, если Комиссия сформирована - Председателю Комиссии) в течении трёх дней;

Персональный состав Комиссии утверждается приказом Министра юстиции Донецкой Народной Республики.

Комиссия считается сформированной с момента утверждения её персонального состава приказом Министра юстиции Донецкой Народной Республики.

Комиссию возглавляет председатель Комиссии, избранный 2/3 членов комиссии путем открытого голосования, на первом заседании Комиссии сроком на 6 месяцев. При наличии обстоятельств, влекущих за собой невозможность осуществления полномочий председателя Комиссии, он подлежит досрочному переизбранию [7].

Секретарь комиссии назначается председателем Комиссии из числа членов Комиссии - работников Государственной Регистрационной Палаты Министерства юстиции Донецкой Народной Республики.

Протокольные решения Комиссии, принятые в установленном порядке и в пределах ее компетенции, обязательны для исполнения органами государственной власти и местного самоуправления.

Для проведения легализации украинских документов собственник или уполномоченное лицо обязан предъявить следующий пакет документов [7]:

1. заявление установленного образца;
2. оригинал правоустанавливающего документа на недвижимость (договор купли-продажи, дарения, мены, свидетельство о праве на наследство по закону или завещанию, решение суда и т.д.);
3. нотариальную копию правоустанавливающего документа на недвижимость;
4. копия паспорта и кода собственника;
5. квитанцию об оплате республиканской пошлины для физ.лица или юридического лица;
6. документ об уплате подоходного налога в случае, если заявитель не освобожден от уплаты;
7. заверенную нотариально копию доверенности в случае обращения уполномоченного лица;
8. оригинал доверенности в случае обращения уполномоченного лица;
9. копия паспорта и кода доверенного лица.

Пунктом 2.6 Порядка легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество (далее — Порядок) утвержденного Постановлением Совета Министров Донецкой Народной Республики от 02.09.2015 №17-3, предусмотрено, что заявитель подает органу легализации документы вместе с заявлением о легализации, в том числе документ, подтверждающий факт перечисления (уплаты) сумм подоходного налога в бюджет Донецкой Народной Республики в соответствии с действующим законодательством. В случае если заявитель в установленном законодательством порядке не является плательщиком подоходного налога и (или) освобожден от его уплаты, или освобожден от оплаты республиканской пошлины за легализацию документов, подаются подтверждающие документы [7].

Налогообложение подоходным налогом при проведении легализации документов осуществляется в соответствии с п. 122.7 ст. 122 Закона Донецкой Народной Республики «О налоговой системе Донецкой Народной Республики» от 25.12.2015 № 99-ІНС (далее — Закон №99-ІНС), в соответствии с абз.2 которого, лицом, ответственным за начисление, удержание и уплату подоходного налога в бюджет Донецкой Народной Республики (если такой налог ранее не был уплачен), является лицо, обратившееся в установленном порядке для проведения легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики [3].

Ставка подоходного налога составляет согласно "Закона о налоговой системе ДНР" №99-ІНС от 25.12.2015г.:

122.3.3. суммы от продажи (обмена) объектов недвижимого или движимого имущества резидентом, не предусмотренных статьей 123 настоящего Закона – 5 процентов;

122.3.4. суммы от продажи (обмена) нерезидентом объектов недвижимого или движимого имущества – 10 процентов [3];

В случае, если для легализации документов на недвижимое имущество представляется решение судебного органа о признании права собственности, то такой документ для целей налогообложения рассматривается индивидуально.

Форма и образец штампа устанавливается Министерством юстиции Донецкой Народной Республики. После проведения легализации документов, орган легализации документов, не позднее дня уведомления заявителя (уполномоченного лица) о принятом решении и о необходимости получения оригиналов поданных документов, сообщает информацию о такой легализации соответствующему органу государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их обременений (обременений) Донецкой Народной Республики, в компетенции которого предусмотрено проведение государственной регистрации вещных прав на территории расположения объекта недвижимого имущества [5].

2.1. Орган легализации документов принимает протокольное решение об отказе в легализации документов исключительно при наличии оснований для отказа в легализации документов, определенных настоящим Порядком.

2.2. В легализации документов может быть отказано в следующих случаях:

2.13.1) вещное право не подлежит государственной регистрации в соответствии с действующим законодательством Донецкой Народной Республики;

2.13.2) объект недвижимого имущества располагается за пределами Донецкой Народной Республики;

2.13.3) с заявлением о легализации документов обратилось ненадлежащее лицо;

2.13.4) поданные документы не соответствуют требованиям, установленным настоящим Порядком, не дают возможности установить соответствие прав и предоставленных документов, удостоверяющих такие права;

2.13.5) заявление о легализации документов, связанных с отчуждением недвижимого имущества, подано после государственной регистрации вещных прав на такое недвижимое имущество, государственная регистрация которых проведена органами государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их обременений (обременений) Донецкой Народной Республики в соответствии с действующим законодательством;

2.13.6) заявителем предоставлены такие же документы, на основании которых вещное право уже зарегистрировано;

2.13.7. заявителем не уплачена в полном размере республиканская пошлина за легализацию документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, а также не оплачен налог в порядке и размере, установленном Законом Донецкой Народной Республики от 25.12.2015 № 99-ІНС «О налоговой системе» (с изменениями);

2.3. Орган легализации документов не позднее 3-х рабочих дней после окончания срока, предусмотренного п. 1.10 настоящего Порядка, уведомляет заявителя (уполномоченное лицо) о принятом решении и о необходимости получения оригиналов поданных документов. В случае принятия решения об отказе в легализации документов заявителю предоставляется выписка из такого решения вместе с оригиналами поданных документов.

Таким образом, можно прийти к логическому выводу, что принятие законодательства в Донецкой Народной Республике, регулирующего процедуру легализации украинских документов способствует становлению и развитию института прав на недвижимое имущество, тем самым формирует процесс государственности, а также позволяет в полной мере реализовать права граждан на владение, пользование и распоряжение объектами недвижимого имущества в Донецкой Народной Республике, а также провести в дальнейшем государственную регистрацию вещных прав на недвижимое имущество.

Стоит отметить, что за такой кратчайший срок была создана межведомственная комиссия по легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории Донецкой Народной Республики, выданных с 11 мая 2014 года и до 31.12.2016 нотариусами, органами государственной власти и органами местного самоуправления Украины, также был утвержден Порядок легализации документов, введен в действие Регламент работы межведомственной комиссии по легализации документов и продлен период осуществления деятельности комиссии в срок до 31 декабря 2018 года [8].

Библиографический список:

1. Донецкая Народная Республика. Конституция Донецкой Народной Республики (принята Постановлением Верховного Совета Донецкой Народной Республики № 1-1 от 14.05.2014 г., с учетом поправок, внесенных Законами ДНР от 27.02.2015 г. № 17-ИНС, от 29.06.2015 г. № 63-ИНС, от 11.09.2015 г. № 92-ИНС).
2. Закон «О государственной регистрации вещных прав на недвижимое имущество и их ограничений (обременений)» № 141-ИНС от 24.06.2016, с изменениями, принят Постановлением Народного Совета 24 июня 2016 года.
3. Закон Донецкой Народной Республики «О налоговой системе Донецкой Народной Республики» от 25.12.2015 № 99-ИНС с изменениями и дополнениями.
4. Закон Донецкой Народной Республики «О нотариате» № 142-ИНС от 24.06.2016 с изменениями и дополнениями.
5. Приказ Министерства юстиции ДНР №224 от 23 марта 2016г. «Об утверждении описания и образца штампа о легализации документов, подтверждающих возникновение, переход, прекращение вещных прав на недвижимое имущество».
6. Постановления Совета Министров Донецкой Народной Республики от 02.06.2014 года № 9-1 «О применении Законов на территории Донецкой Народной Республики в переходный период» с изменениями, внесенными Постановлением Совета Министров от 10.01.2015 года №1-1.
7. Постановления Совета Министров Донецкой Народной Республики от 02.09.2015 №17-3 «О признании недействительными действий нотариусов, органов государственной власти и органов местного самоуправления Украины в отношении вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории ДНР» (с изменениями и дополнениями).
8. Постановления Совета Министров Донецкой Народной Республики от 21.12.2017 №17-5 «О внесении изменений в Регламент работы межведомственной комиссии по легализации документов, утвержденный Постановлением Совета Министров Донецкой Народной Республики от 02.09.2015 №17-3 «О признании недействительными действий нотариусов, органов государственной власти и органов местного самоуправления Украины в отношении вещных прав на недвижимое имущество, расположенное на территории ДНР».
9. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 г. № 435-IV (в редакции от 02.11.2016 г.).
10. Гражданское право в вопросах и ответах. Справочник. – Ю.Г. Матвеев, А.П. Догверт, - К. – 2013 г. – 272 с.
11. Венкштерн М. Основы вещного права // Проблемы гражданского и предпринимательского права Германии. - Москва, 2011. - С.174.

Самсонов Сергей Евгеньевич
Samsonov Sergey Evgenievich
Студент юридического факультета
Оренбургский Государственный Университет
E-mail: samsonovsergey14@yandex.ru

Журкина Ольга Вячеславовна
Zhurkina Olga Vyacheslavovna
Научный руководитель
Доцент кафедры уголовного права,
Кандидат юридических наук
Оренбургский Государственный Университет
E-mail: veneno3@yandex.ru

УДК 34

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРОХОЖДЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ И УЧРЕЖДЕНИЯХ УГОЛОВНО- ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

PECULIARITIES OF LEGAL REGULATION OF PASSING OF STATE SERVICE IN ORGANS AND INSTITUTIONS OF THE CRIMINAL EXECUTIVE SYSTEM OF THE RUSSIAN FEDERATION

Аннотация. В научной статье рассматриваются вопросы правового регулирования прохождения государственной службы в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы Российской Федерации, обозначаются некоторые проблемы, большинство которых предлагается разрешить путем принятия федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе Российской Федерации».

Annotation. This article examines the problem of the legal regulation of service of the penal system of the Russian Federation, identify some problems, most of which is proposed to resolve through the adoption of the federal law «On public service in the penal system of the Russian Federation».

Ключевые слова: государственная служба, уголовно-исполнительная система, федеральный закон.

Keywords: public service, the penitentiary system, federal law.

Вопросы по реализации задач, возложенных на Федеральную службу исполнения наказаний (далее – ФСИН России), ее учреждения и органы давно вышли за рамки узковедомственной проблемы и вынесены на общегосударственный и международный уровни.[1]

Решение поставленных перед уголовно-исполнительной системой (далее – УИС) задач непосредственно осуществляют ее сотрудники, представляющие собой социальную группу, состоящую из индивидуальных субъектов права, которые наделены правовым статусом.

Исследовательский интерес к вопросам совершенствования правовой регламентации прохождения службы в УИС возник в связи с вступлением России в Совет Европы и передачей органов и учреждений уголовно-исполнительной системы Российской Федерации из Министерства внутренних дел Российской Федерации в ведение Министерства юстиции Российской Федерации на основании указов Президента Российской Федерации [2], а затем создания Федеральной службы исполнения наказаний, формированием единой системы государственной службы и статуса государственного служащего, которым в ближайшем будущем, возможно, будут обладать сотрудники УИС.

Произошедшие преобразования принесли как положительные, так и отрицательные результаты. Обнаружился целый ряд проблемных вопросов, связанных неурегулированностью вопросов прохождения государственной службы в УИС России, ее учреждениях и органах; начавшимся переводом отдельных категорий сотрудников УИС в гражданские служащие [3]; несовершенством в правовом регулировании обязанностей и прав сотрудника УИС в сфере

государственного управления, например, по охране общественного порядка, обеспечению общественной безопасности, участию в обеспечении режима чрезвычайного положения.

Приведенные выше обстоятельства, а также отсутствие законодательного оформления службы в УИС, в своей совокупности обуславливают актуальность рассматриваемой темы, необходимость проведения научного исследования.

На основе изучения законодательства, регламентирующего порядок прохождения государственной службы в уголовно-исполнительной системе Российской Федерации, сформулировать предложения по его совершенствованию. Задачами научной статьи являются анализ правовой основы службы в УИС, обозначение некоторых проблем и разработка аргументированных предложения по совершенствованию законодательства, регулирующего порядок прохождения службы УИС. Изложение основного материала статьи. Согласно действовавшей до 1 января 2016 г. редакции ч. 1 ст. 2 Федерального закона РФ «О системе государственной службы» от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ [4] в Российской Федерации было установлено три вида государственной службы:

- государственная гражданская служба;
- военная служба;
- правоохранительная служба.

В этой связи в теории административного права долгое время оставался нерешенным вопрос, к какому виду государственной службы отнести, например, службу в УИС. Кроме того, в 2011 г. принимается Федеральный закон «О службе в органах внутренних дел и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [5], который относит службу в органах внутренних дел к государственной службе, но к какому именно ее виду – не указывает.

В связи с этим для многих специалистов стало очевидным необходимость внесения изменений в Федеральном законе «О системе государственной службы Российской Федерации» в части уточнения видов государственной службы РФ, предусмотрев открытый перечень видов государственной службы Российской Федерации. В частности, в статье 2 Федерального закона «О системе государственной службы Российской Федерации» в п. 1 словосочетание «правоохранительная служба» должно было заменено словами «иные виды службы».

Несмотря на прямое предписание указанного закона принять в дальнейшем самостоятельные законы о каждом из данных трех видов государственной службы, федеральный закон «о правоохранительной службе» так и не был принят. В связи с принятием Федерального закона «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения видов государственной службы и признании утратившей силу части 19 статьи 323 Федерального закона «О таможенном регулировании в Российской Федерации» [6] в двенадцатилетнем процессе принятия этого закона поставлена окончательная точка. Было принято решение вместо правоохранительной службы закрепить понятие «государственная служба иных видов». Таким образом, законодатель выбрал путь правового регулирования государственной службы в правоохранительных органах путем принятия отдельного федерального закона под каждое ведомство.

Исходя из разделения органов власти по вертикали, службу в органах власти России можно разделить на государственную федеральную службу, государственную службу в органах власти субъектов федерации и муниципальную службу.

Государственная служба в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы Российской Федерации – это разновидность государственной федеральной службы в правоохранительных органах, которая осуществляется на основе специального нормативно-правового регулирования и представляет собой профессиональную служебную деятельность на должностях Федеральной службы исполнения наказаний России с присвоением специального звания [7].

В связи с административными преобразованиями, возникла и существует ситуация, когда практика шагнула впереди теории и правовой регламентации, а в результате государственно-служебные отношения в УИС сегодня не итог размышлений, дискуссий, а юридический факт.

Отсутствие прямого законодательного регулирования государственно-служебных отношений в уголовно-исполнительной системе, закрепления на законодательном уровне правового статуса сотрудников уголовно-исполнительной системы неизбежно сказывается на

формировании квалифицированного кадрового состава, функционировании и развитии ФСИН России [8]. В соответствии с Концепцией развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года, утвержденной распоряжением Правительства Российской Федерации от 14 октября 2010 года одним из основных направлений развития уголовно-исполнительной системы в рамках кадрового обеспечения и социального статуса сотрудника уголовно-исполнительной системы является «обеспечение высокого социального статуса и престижа труда работника уголовно-исполнительной системы, законодательное определение системы социальных гарантий, в том числе выделения жилья работникам уголовно-исполнительной системы и членам их семей...» [9]. Обеспечить реализацию указанных направлений можно будет только путем принятия Федерального закона «О государственной службе в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы Российской Федерации», наличие которого в российском законодательстве ожидается уже 18 лет.

Работа по принятию данного закона началась сразу после выведения сотрудников органов и учреждений уголовно-исполнительной системы из состава органов внутренних дел. 20 апреля 1999 г. депутатами Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации С.Н. Абельцевым и В.И. Илюхиным был внесен проект Федерального закона № 99041910-2 «О службе в уголовно-исполнительной системе Министерства юстиции Российской Федерации». 2 июня 2000 г. данный законопроект принят Государственной Думой Федерального Собрания в I чтении [10]. 14 декабря 2000 г. рассматриваемый законопроект принимается во II чтении с новым названием «О службе в учреждениях и органах уголовно - исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации». 20 декабря 2000 г. в окончательной редакции принимается Федеральный закон «О службе в учреждениях и органах уголовно - исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации». 31 декабря 2001 г. данный Федеральный закон был одобрен Советом Федерации Федерального Собрания Российской Федерации. Однако 15 февраля 2001 г. Президент Российской Федерации отклоняет принятый и одобренный Федеральный закон.

Стоит отметить, что Министерством Юстиции РФ в дальнейшем предпринимались неоднократные попытки разработки нового проекта закона. Последняя из них была и в 2013 г., однако проект Федерального закона, неоднократно обсуждаемый юридическим сообществом, так и не внесен на рассмотрение в Государственную Думу Федерального Собрания РФ.

Проведенный анализ последнего проекта федерального закона «О службе в уголовно-исполнительной системе Российской Федерации» [11] позволил выявить ряд неточностей и сформулировать предложения по изменению норм данного проекта.

В связи с принятием Федерального закона от 13 июля 2015 г. № 262-ФЗ, рассмотренного уже выше, считаем необходимым уточнить название проекта Федерального закона, дополнив его перед словом «службе» - «государственной». В таком случае название проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» будет соответствовать изменениям в Федеральном законе от 27 мая 2003 года № 58-ФЗ «О системе государственной службы» и подчеркивать публичный государственно-властный характер деятельности в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы. Кроме того ранее, заключением правового управления аппарата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации от 16 июля 1999 г., уже отмечалось, что сотрудники не могут служить в «системе». В Уголовно-исполнительном кодексе Российской Федерации, являющемся базовым законодательным актом по этому вопросу, речь идет об органах исполнения наказания, определен порядок их деятельности, права и функции (статьи 1, 54, 55, 56, 84, 101, 141 и др.). В связи с этим название законопроекта и его содержание в этой части следует привести в соответствие с Уголовно-исполнительным кодексом Российской Федерации» и государственная служба должна осуществляться в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы.

В целях унификации законодательства о государственной службе Российской Федерации и обеспечения взаимосвязи разных видов государственной службы в п.2 ч. 1 ст. 11 проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» и далее по тексту вместо слов «должностной инструкции» необходимо установить «должностным регламентом». Кроме того ст. 29, посвященной как раз должностной инструкции, необходимо изложить в новой редакции обеспечив взаимосвязь с Федеральным законом от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», а также с Федеральным

законом от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ « О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».

Также предлагается ч. 1 ст. 14 (Ограничения, обязанности и запреты, связанные со службой в уголовно-исполнительной системе) проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» дополнить новыми ограничениями:

«признания его не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, в соответствии с заключением призывной комиссии (за исключением граждан, прошедших военную службу по контракту)».

«в течение года, предшествующему поступлению на государственную службу в уголовно-исполнительную систему привлекался к административной ответственности за нарушения общественного порядка, общественной безопасности и порядка управления, за правонарушения, посягающие на права и здоровье граждан, перечень которых установлен федеральным органом исполнительной власти осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере исполнения уголовных».

Кроме того, представляется возможным, дополнить ч. 1 ст. 14 проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» следующим ограничением: «если ранее к нему применялось административное наказание в виде дисквалификации».

Также представляется возможным, дополнить ч. 1 ст. 14 проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» следующим ограничением: «привлекался в течение двух лет, предшествующих поступлению на государственную службу в уголовно-исполнительную систему, к дисциплинарной ответственности за несоблюдение ограничений, нарушение запретов и неисполнение обязанностей, направленных на профилактику коррупции. В случае освобождения от дисциплинарной ответственности по малозначительности коррупционного проступка ограничений для поступления на государственную службу в уголовно-исполнительную систему не имеется».

Учитывая специфику деятельности сотрудника уголовно-исполнительной системы Российской Федерации и их повышенную юридическую ответственность в связи с необходимостью применять меры государственного принуждения, а также невозможность получения профессионального образования в 18 лет, предлагается в ч. 1 ст. 17 проекта Федерального закона «О государственной службе в уголовно-исполнительной системе» повысить минимальный возраст для поступления на государственную службу в уголовно-исполнительную систему Российской Федерации до 21 года (за исключением образовательных учреждений ФСИН России). Это правило, например, первоначально действовало в отношении граждан, поступающих на правоохранительную службу в органы по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Также оно действует для кандидатов на государственную гражданскую службу судебных приставов.

Анализ теоретического, правового и практического материалов показал, что возможны три пути развития службы в УИС как государственной службы.

Первый путь, связан с принятием федерального закона о правоохранительной службе и предусмотрением данного вида государственной службы в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы. Однако уже понятно, что законодателем выбран иной путь.

Второй путь состоит в принятии самостоятельного закона «О государственной службе в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системе Российской Федерации», в котором служба в уголовно-исполнительной системе будет установлена как федеральная государственная служба. При реализации данного направления необходимо учесть изменения предложенные в данной статье.

Третье направление уже реализуется и связано с замещением части должностей в УИС федеральными государственными гражданскими служащими.

При реализации всех направлений развития представляется целесообразным развитие службы в уголовно-исполнительной системе от частного к общему. Общее (государственная служба) распространяется на все ее виды, в т. ч. и службу в УИС, и устанавливает общие, характерные для всех видов критерии и основы. Служба в УИС должна являться одним из видов федеральной государственной службы, в отношении которой в полном объеме реализуются общие положения, установленные для государственной службы, а также регламентируется специфика

службы в УИС, что связано с их назначением в системе государственного управления и правовым статусом.

В настоящее время в теории права поднимается вопрос о становлении публичной службы РФ, которая объединила бы такие четыре вида служб как: государственная служба, муниципальная служба, служба на государственных и муниципальных должностях РФ, служба в государственных и муниципальных учреждениях.

В случае разработки и принятия федерального закона о публичной службе РФ, он займет место базового законодательного акта для всех видов публичной службы. Закрепленные в законе основные термины, система, виды публичной службы, а также вопросы обеспечения взаимосвязи всех ее видов будут распространяться, в т. ч., на службу в УИС ее сотрудников, федеральных государственных гражданских служащих, служащих (например, советник, консультант и др.) ФСИН России.

Биографический список:

1. Каляшин, А.В. Административно-правовой статус сотрудника уголовно-исполнительной системы диссертация: дис... канд. юрид. наук: 12.00.14 / Андрей Владимирович Каляшин. – М, 2008. – 210 с. С. 3.

2. О реформировании уголовно - исполнительной системы Министерства внутренних дел Российской Федерации: указ Президента Рос. Федерации от 8 окт. 1997 г. № 1100 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1997. № 41, ст. 4683. О передаче уголовно-исполнительной системы Министерства внутренних дел Российской Федерации в ведение Министерства юстиции Российской Федерации: указ Президента Рос. Федерации от 28 июля 1998 г. № 904 // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1998. № 31, ст. 3841; То же : в ред. от 8 мая 2005 г. // Там же. – 2005. – № 19, ст. 1787.

3. Калинин, Ю.И. Об организации работы по соблюдению прав лиц, содержащихся в местах лишения свободы / Ю.И. Калинин // Преступление и наказание. 2006. № 1. С. 7.

4. О системе государственной службы Российской Федерации: федер. закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2003. № 22, ст. 2063; То же: в ред. от 13 июля 2015 г. // Там же. 2015. № 29 (часть I), ст. 4388.

5. О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 49 (ч. 1), ст. 7020; То же: в ред. от 05 октября 2015 г. // Там же. 2015. № 41 (часть II), ст. 5639.

6. О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в части уточнения видов государственной службы и признании утратившей силу части 19 статьи 323 Федерального закона «О таможенном регулировании в Российской Федерации»: федер. закон от 13 июля 2015 г. № 262-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2015. № 29 (часть I), ст. 4388.

7. Марченко Д.Э. Государственная служба в уголовно-исполнительной системе России: учебное пособие// Д.Э. Марченко, М.В. Мельникова, Р.Р. Хаснутдинов, М.А. Яворский. – Самара: СЮИ ФСИН России, 2013. с. 7.

8. Бобров, А. М. Федеральный закон «О государственной службе в органах и учреждениях уголовно-исполнительной системы Российской Федерации»: 15 лет ожидания / А.М. Бобров // Уголовно-исполнительная система современной России: проблемы, тенденции, перспективы: сб. научно-практических материалов / Федер. казен. образоват. учреждение высш. проф. образования Владимир. юрид. ин-т Федер. службы исполн. наказаний, Иван. фил. – Иваново: ПресСто, 2012. – 272 с. С. 82-86.

9. О концепции развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года: распоряжение Правительства Рос. Федерации от 14 октября 2010 г. № 1772-р // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2010. № 43. Ст. 5544; То же: в ред. от 23 сентября 2015г. // Там же. – 2015. – № 40, ст. 5581.

10. О проекте Федерального закона «О службе в уголовно-исполнительной системе Министерства юстиции Российской Федерации»: пост. Гос. Думы Рос. Федерации от 2 июня 2000 г. // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2000. № 24, ст. 2532.

Тимофеева Марина Константиновна
Timofeeva Marina Konstantinovna
Студентка 5-го курса
Южно-Уральский государственный университет

УДК 614.8

ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ПОЛИЦИИ В УСЛОВИЯХ ЧРЕЗВЫЧАЙНЫХ СИТУАЦИЙ

POLICE ACTIVITIES IN EMERGENCY SITUATIONS

Аннотация: В статье рассматривается вопрос об особенностях деятельности полиции и подготовки сотрудников к действиям в условиях чрезвычайных ситуаций. Предлагаются пути по совершенствованию профессиональной подготовки сотрудников полиции к действиям в условиях чрезвычайных ситуаций.

Abstract: The article deals with the peculiarities of the activity of the police and the preparation of employees for actions in emergency situations. There are proposed ways to improve the training of police officers for emergency situations.

Ключевые слова: чрезвычайная ситуация, деятельность полиции, профессиональная подготовка.

Keywords: emergency situation, police activity, professional training.

Введение. Возникновение экстраординарных ситуаций характерно для развития любого общества и государства. В таких случаях закреплённые административно-правовые нормы не в состоянии сохранить стабильность системы управления в различных сферах жизни общества и государства. Это ярко отражается при возникновении неблагоприятных ситуаций, например, природные катаклизмы или вооружённые сопротивления. В таких случаях нормы действующего административного законодательства не могут отрегулировать возникшие проблемы.

В федеральном конституционном законе «О чрезвычайном положении» указаны обстоятельства введения режима чрезвычайного положения. Одним из таких обстоятельств являются чрезвычайные ситуации природного и техногенного характера, чрезвычайные экологические ситуации, которые возникают в результате аварий, опасных природных явлений, катастроф и стихийных бедствий [1]. Стоит обратить внимание на деятельность полиции в условиях чрезвычайных ситуаций.

Чрезвычайные ситуации природного и техногенного характера могут нарушить привычную обстановку и оказывать негативное влияние на состояние общественного порядка. Причинами, которые могут отрицательно отразиться на состоянии общественного порядка и общественной безопасности могут быть характер, продолжительность, сила происходящего чрезвычайного явления и неустойчивое эмоциональное состояние населения, что может привести к возникновению паник.

Чрезвычайные ситуации, которые не зависят от воли человека, такие как стихийные бедствия, аварии и катастрофы наносят большой ущерб государству. Чрезвычайные ситуации создают опасность жизни и здоровью граждан, могут стать причиной утраты важных материальных или духовных ценностей. Такие неординарные ситуации могут дестабилизировать и нарушить баланс системы жизнедеятельности. Для того что бы этого избежать необходимо оперативно принимать меры правового и организационного характера.

Основная часть. Что же касается полиции, то в рамках своей деятельности по обеспечению безопасности населения в условиях чрезвычайной ситуации она играет важную роль. Полиция обладает широким кругом полномочий, силами и средствами, благодаря чему может эффективно проводить мероприятия правового, организационного, силового характера, направленные на защиту прав и свобод граждан, а так же на обеспечение безопасности общества и государства при чрезвычайных обстоятельствах.[2, с. 67].

Во время действия режима чрезвычайной ситуации одной из главной задачи полиции являются действия по защите населения, охраны общественного порядка и обеспечение общественной безопасности. Помимо этого на полицию могут возлагаться и другие обязанности,

например, такие как определение границ чрезвычайной ситуации, принятие мер для ликвидации последствий чрезвычайной ситуации, эвакуации населения при необходимости; предотвращения преступлений и административных правонарушений; оказание помощи пострадавшим; взаимодействие с органами здравоохранения и пожарной безопасности.

Законом «О чрезвычайном положении» предусмотрены такие запреты как установление ограничений на свободу передвижения; усиление охраны общественного порядка, объектов, подлежащих государственной охране, объектов, обеспечивающих жизнедеятельность населения; ограничение движение транспортных средств и их досмотр; установление запрета на проведение собраний и митингов; выдворение нарушителей общественного порядка за пределы территории где объявлен режим чрезвычайной ситуации; введение комендантского часа.

В федеральном законе «О полиции» указано, что полиция обязана принимать при чрезвычайных ситуациях неотложные меры по спасению граждан, охране имущества, оставшегося без присмотра, содействовать в этих условиях бесперебойной работе спасательных служб, обеспечивать общественный порядок при проведении карантинных мероприятий [3].

Деятельность полиции по охране общественного порядка и общественной безопасности осуществляется в два этапа. Первый этап подготовительный в него входит составление планов, профессиональная подготовка личного состава и проверка работоспособности технических средств. Второй этап исполнительный начинается с момента получения сообщения о чрезвычайной ситуации и включает в себя проведение необходимых мероприятий сотрудниками полиции по охране общественного порядка и общественной безопасности.

Наиболее важным является разработка плана. Разработка плана осуществляется на основе решения начальника ОВД. При его разработке большое значение имеют прогнозы соответствующих государственных органов, например гидрометеослужбы о наиболее вероятном событии неблагоприятных явлений или учреждений здравоохранения о распространении инфекционных заболеваний. План согласуется с соответствующими органами власти и управления и утверждается начальником органа внутренних дел.

Типовой план состоит из преамбулы, описательной, графической части. В преамбуле плана: дается характеристика обслуживаемой территории и ее особенности; указываются сведения о количестве населения, расположении важных объектов, сосредоточении ценностей, приводятся данные о лечебных учреждениях, дислокации подразделений государственной противопожарной и медицинской службы.

Описательная часть плана предусматривает порядок обмена информацией с местными органами власти и управления. Здесь же определяется порядок проведения важнейших первоначальных и последующих оперативных и организационных мероприятий. Производится расчет сил и средств по вариантам готовности, определяются дислокация и состав оперативного штаба, его задачи и последовательность неотложных действий по руководству оперативно-поисковыми и спасательными группами, резерва, порядку эвакуации населения. Отрабатывается система связи и управления нарядами, порядок их взаимодействия и контроля, решаются вопросы хозяйственного, материально-технического и медицинского обеспечения личного состава.

В графическую часть плана включается схема оповещения и сбора личного состава по тревоге, схема организации управления и связи между подразделениями органов внутренних дел, списки объектов, требующих особой охраны.

Помимо этого производится расчёт численности специальных групп, таких как группа оцепления, группа блокирование, группа обеспечения эвакуации граждан, группа связи и других.

Стоит отметить, что в реальных условиях в деятельности полиции при возникновении чрезвычайных ситуаций существуют проблемы. Деятельность полиции и профессиональная подготовка сотрудников нуждается в совершенствовании.

Для совершенствование профессиональной подготовки предлагается рассмотреть возможность назначения ответственных лиц, в обязанности которых входила бы профессиональная подготовка сотрудников полиции к действиям в условиях чрезвычайных ситуаций.

Не менее важным является закрепления знаний теории на практике и совершенствование системы взаимодействия между специальными подразделениями. Для этого предлагается проведение совместных учений по гражданской обороне, в ходе которых проверяется система оповещения и сбора личного состава, а так же готовность органов внутренних дел к защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Заключение. При возникновении чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера сотрудники полиции должны проявлять психологическую устойчивость, решительность и строго следовать разработанным инструкциям. Сотрудник органов внутренних дел обязан проявлять бдительность, выдержку и спокойствие. Команды и указания отдавать громко и требовательно. Пресекать панику среди населения. Всегда иметь под рукой спасательные и страховочные средства. Быть готовым оказать первую помощь пострадавшим.

Можно сделать вывод о том, что для минимизации негативных последствий чрезвычайных ситуаций важное значение имеет правильно и вовремя принятые меры. Деятельность в условиях экстренной ситуации требует координации действий всех подразделений и организацию взаимодействия с другими службами. Высокий уровень профессионализма сотрудников полиции по обеспечению охраны общественного порядка и общественной безопасности позволяет предупреждать совершение преступлений и административных правонарушений, а так же не допустить паники среди населения.

Подводя итог, стоит отметить, что высокая профессиональная подготовка сотрудников полиции, рациональное использование сил и средств полиции, слаженная работа всех подразделений позволит успешно выполнять функции полиции по охране общественного порядка и общественной безопасности в условия чрезвычайных ситуациях.

Библиографический список:

1. О чрезвычайном положении: федер. конституц. закон от 30.05.2001 г. № 3-ФКЗ// Собр. Законодательства РФ. - 2001.- № 23.- Ст. 2277
2. Снеговой, А. В. Выполнение задач при чрезвычайных обстоятельствах как одно из направлений деятельности полиции / А. В. Снеговой // Труды Академии управления МВД России. – 2016. - №1 (37). – С.67
3. О полиции: федер. закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ // Собр. Законодательства РФ.- 2011.- № 7.- Ст. 900

Хаматзянов Айрат Флюрович
Hamatzyanov Ajrat Flyurovich
Магистрант 2 курса группы МГМУ-1,
Институт права, ФГБОУ ВО
Башкирский государственный университет

Павлов Станислав Юрьевич
Pavlov Stanislav YUr'evich
к.ю.н., доцент кафедры государственного права,
Института права ФГБОУ ВО
Башкирский государственный университет

УДК 347.4

СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ И ВОССТАНОВЛЕНИЯ ПРАВ УЧАСТНИКОВ ДОЛЕВОГО СТРОИТЕЛЬСТВА

WAYS TO PROTECT AND RESTORE THE RIGHTS OF PARTICIPANTS IN SHARED CONSTRUCTION

Аннотация: В данной статье автор рассматривает особенности защиты прав участников долевого строительства при банкротстве застройщика и особенности деятельности арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщика.

Abstract: In this article the author considers the features of protection of the rights of equity construction participants in the bankruptcy of the developer and the features of the arbitration Manager in the bankruptcy of the developer.

Ключевые слова: доленое строительство, банкротство, несостоятельность, защита прав.

Keywords: equity construction, bankruptcy, insolvency, protection of rights.

Проблема - это практический или теоретический вопрос, который требует разрешения, задача, которая подлежит исследованию [2]. В положениях о банкротстве застройщиков встречаются проблемы правового регулирования, которые нуждаются в разрешении и исследовании. Обратимся к их анализу.

При банкротстве некоторых категорий должников - стратегических организаций или предприятий, а также кредитных организаций, - установлены повышенные требования к арбитражному управляющему.

Для наилучшей защиты участников строительства должен устанавливаться перечень дополнительных требований, которые являются обязательными при утверждении судом кандидатуры арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщиков по следующим соображениям. Во-первых, нормы, регламентирующие банкротство застройщиков, содержатся в главе IX рассматриваемого Закона устанавливают особенности банкротства только некоторых категорий должников. Для обеспечения единства защиты всех категорий должников представляется логичным распространить дополнительные требования к кандидатуре арбитражного управляющего не только при банкротстве кредитных организаций, стратегических предприятий или организаций, но и застройщиков. Во-вторых, арбитражный управляющий является ключевой фигурой в деле о банкротстве застройщиков. Указанное лицо осуществляет свои полномочия в интересах как кредиторов, так и застройщика. Вместе с этим в литературе справедливо указывается, что главной целью принятия параграфа о банкротстве застройщиков являлась необходимость обеспечить конституционное право граждан на жилище и предусмотреть усиленную защиту участников строительства [1, с. 86]. Несомненно, достижение данной цели невозможно без арбитражного управляющего, который отличается профессионализмом и безупречной репутацией.

Представляется, что застройщик берет на себя некоторые функции финансовой организации, так как занимается привлечением денежных средств участников строительства. Обратимся к анализу требований (условий), которым должен соответствовать арбитражный управляющий при банкротстве кредитных организаций, чтобы на их основе выявить приемлемые требования при банкротстве застройщиков.

В Положении об аккредитации указывается, что у арбитражного управляющего в течение трех лет, предшествующих аккредитации, отсутствуют нарушения законодательства РФ о несостоятельности, которые привели к существенному ущемлению прав кредиторов, а также случаи отстранения от исполнения обязанностей конкурсного управляющего, связанные с ненадлежащим исполнением или неисполнением данных обязанностей.

Действительно, арбитражный управляющий при банкротстве любого должника должен добросовестно исполнять свои обязанности, так как во многом от указанного субъекта зависит, будет ли восстановлена платежеспособность должника или нет. Только в 2013 году более 35 арбитражных управляющих были дисквалифицированы из-за ненадлежащего исполнения возложенных на них обязанностей. В данной связи указанное требование является обоснованным и может применяться при назначении арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщиков. Для единообразия норм конкурсного права срок (3 года), в течение которого отсутствуют нарушения арбитражным управляющим конкурсного законодательства, также представляется логичным распространить и на арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщиков.

Одновременно с отсутствием нарушений арбитражным управляющим своих обязательств считаем целесообразным предусмотреть минимальное количество дел о банкротстве, в которых участвовало лицо как арбитражный управляющий. Конечно, трудно определить то число дел, участие в которых способствовало бы становлению арбитражного управляющего как профессионала своего дела. Предъявлять слишком жесткие требования думается излишним, так как могут возникнуть трудности с поиском подходящего арбитражного управляющего, особенно это может быть актуальной проблемой в небольших населенных пунктах. Вместе с этим отсутствие навыков хотя бы в нескольких делах о банкротстве в качестве арбитражного управляющего может отрицательно сказаться на защите прав кредиторов и в первую очередь на защите участников строительства. Укажем, что при банкротстве стратегической организации или предприятия для назначения арбитражного управляющего нужно, чтобы лицо ранее участвовало как арбитражный управляющий не менее чем в двух делах о банкротстве. Мы считаем, что для единообразия норм конкурсного права для назначения арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщика следует предусмотреть такое же количество дел.

Вместе с этим в практике часты случаи, когда дела о банкротстве рассматриваются в упрощенном порядке (при банкротстве отсутствующего или ликвидируемого должника, ипотечного агента и специализированного общества). Участие арбитражного управляющего исключительно при банкротстве данных должников не способствует его профессиональному росту, так как при банкротстве ликвидируемого или отсутствующего должника, ипотечного агента и специализированного общества не применяются многие судебные процедуры, процесс ликвидации достаточно сильно упрощен. Для исключения возможности участия арбитражного управляющего, который до этого участвовал только как арбитражный управляющий при банкротстве ликвидируемых или отсутствующих должников, в деле о банкротстве застройщика, требуется установить следующее условие: участие арбитражного управляющего не менее чем в двух делах о банкротстве, за исключением дел о банкротстве ликвидируемого или отсутствующего должника. Участие арбитражного управляющего исключительно при банкротстве ипотечного агента и специализированного общества, на наш взгляд, не может служить препятствием для его назначения в деле о банкротстве застройщиков, так как порядок проведения данной процедуры более сложный в сравнении с иными упрощенными процедурами.

Исходя из этого, можно сделать вывод, что для назначения лица арбитражным управляющим в деле о банкротстве застройщика необходимо, чтобы данный управляющий ранее участвовал не менее чем в двух делах о банкротстве, за исключением дел о банкротстве ликвидируемого или отсутствующего должника, при условии, что в течение последних 3 лет кандидат не отстранялся от осуществления обязанностей арбитражного управляющего в связи с ненадлежащим исполнением или неисполнением возложенных на него обязанностей.

В данной связи предлагаем включить в параграф о банкротстве застройщиков статью такого содержания:

Статья. Арбитражный управляющий в деле о банкротстве организаций-застройщиков:

Правительство РФ кроме требований к кандидатуре арбитражного управляющего, установленных статьями 20 и 20.3 настоящего ФЗ, имеет право установить перечень дополнительных

требований, которые являются обязательными при утверждении арбитражным судом кандидатуры арбитражного управляющего в деле о банкротстве застройщиков.

Укажем, что данное предложение содержалось в проекте ФЗ от 8 декабря 2006 г. «О принятии изменений в текст ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее - проект ФЗ 2006 г.).

Порядок проведения судебных процедур при банкротстве застройщиков почти такой же, как и при банкротстве любого другого должника. Мы видим, что это пробел законодателя, так как, разрабатывая положения о банкротстве застройщиков, необходимо предусмотреть было не только особенности удовлетворения и предъявления требований кредиторов, но и особенности проведения процедур для надлежащей защиты прав участников строительства. Важно подчеркнуть, что в проекте ФЗ 2006 г. устанавливались особенности проведения ликвидационных и восстановительных процедур в деле о банкротстве застройщиков.

Интерес представляет особенность проведения процедуры внешнего управления организациями-застройщиками, которая была установлена в проекте ФЗ 2006 года.

Во-первых, в проекте ФЗ 2006 года указывалось, что внешний управляющий обязан направить разработанный им план внешнего управления не менее чем за пятнадцать дней до даты его рассмотрения собранием кредиторов в контролирующий и уполномоченный органы. Исполнительные органы направляют собранию кредиторов и в арбитражный суд заключение о плане внешнего управления, которое содержит анализ результатов, установленных планом внешнего управления мер по восстановлению платежеспособности должника в ходе внешнего управления.

Мы думаем, что данные правила должны применяться сегодня при проведении внешнего управления застройщика. Благодаря указанным правилам будут определены полномочия исполнительного органа субъекта РФ, на территории которого осуществляется строительство (уполномоченного органа), как контролирующего органа не только должника-застройщика, но и внешнего управляющего. Данное правило обусловлено тем, что до рассмотрения плана внешнего управления собранием кредиторов его направляют в уполномоченный орган, который дает заключение о плане внешнего управления. Указанное нововведение даст возможность обеспечить надлежащий контроль за действиями, которые принимает внешний управляющий для восстановления платежеспособности застройщика. В результате платежеспособность многих юридических лиц может быть восстановлена. Вместе с этим, представляется достаточным установление 15-дневного срока для подготовки заключения.

Одновременно с этим в проекте ФЗ 2006 года не раскрыта юридическая сила данного заключения. Возникает вопрос: какое значение имеет заключение - решающее или рекомендательное? Если решающее, то каковы правовые последствия предоставления отрицательного заключения?

Представляется, что заключение исполнительного органа субъекта РФ должно иметь решающее значение. В противном случае утрачивается смысл данного уведомления. Другими словами, никаких последствий указанное заключение породить не будет. Если уполномоченный орган подготовит отрицательное заключение о плане внешнего управления, то считаем необходимым отложить рассмотрение и утверждение плана внешнего управления собранием кредиторов. В разумный срок внешний управляющий должен устранить замечания и предоставить план внешнего управления на повторное согласование в уполномоченный орган.

Во-вторых, в проекте ФЗ 2006 года указывалось, что внешний управляющий не имеет право отчуждать некоторые виды имущества, имущественных и других прав, которые входят в состав имущественного комплекса должника-застройщика, который предназначен для осуществления деятельности, связанной с выполнением работ по договору участия в долевом строительстве. Внешний управляющий, в связи с Проектом, не имеет права отказаться от исполнения договоров должника, которые связаны с выполнением работ по договору участия в долевом строительстве.

Считаем, что указанные меры являются оправданными, так как дают возможность сохранить имущество должника и могут применяться не к любому застройщику, а только к тому, кто вместе с привлечением денежных средств участников строительства занимается и непосредственно строительством объекта недвижимости (так называемый «застройщик-подрядчик»). Ограничения, установленные при отчуждении имущества застройщика, представляется целесообразным распространять на имущество, которое связано не только с выполнением работ по договору участия в долевом строительстве, но и с заключением других сделок, связанных с передачей денежных

средств и (или) другого имущества в целях строительства многоквартирного дома и последующей передачей в собственность жилья в таком многоквартирном доме.

Вместе с этим в проекте ФЗ 2006 года не указывается, что входит в состав имущественного комплекса должника. Кроме того, запрет на отчуждение имущества застройщика, входящего в состав имущественного комплекса, может привести к блокированию его хозяйственной деятельности. Исходя из этого, представляется оправданным устанавливать запрет только на то имущество, которое необходимо для продолжения строительства объекта недвижимости. Так, к примеру, материалы и оборудование, которые не потребуются в дальнейшем для завершения строительства, внешний управляющий может обменять или продать.

Учитывая указанное выше, предлагаем включить в параграф о банкротстве застройщиков статью, схожую со статьей, которая содержится в проекте ФЗ 2006 года и регламентирует особенности проведения внешнего управления: Статья. Внешнее управление в процедуре банкротства застройщиков:

1. Внешний управляющий должен направить разработанный им план внешнего управления не менее чем за пятнадцать дней до даты его рассмотрения собранием кредиторов в уполномоченный орган.

2. Уполномоченный орган направляет собранию кредиторов и в арбитражный суд заключение о плане внешнего управления, которое содержит анализ результатов, предусмотренные планом внешнего управления мер по восстановлению платежеспособности должника при внешнем управлении.

3. Внешний управляющий не имеет права отчуждать отдельные виды имущества, имущественных и других прав, которые входят в состав имущественного комплекса должника-застройщика, предназначенного для завершения деятельности, связанной с выполнением работ по строительству многоквартирного дома и последующей передачей в собственность жилья в данном многоквартирном доме.

Библиографический список:

1. Анисимов К.В. Банкротство застройщика. Как добиться включения своих требований в реестр // Арбитражная практика. 2013. № 3. С. 86.

2. Большой энциклопедический словарь / Под ред. А.М. Прохорова. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Большая Российская энциклопедия, 2010. 1456 с.

Шильникова Ольга Анатольевна
SHil'nikova Ol'ga Anatol'evna
2 курс магистратуры, СГЭУ,
г. Самара
E-mail: oliyasemanova@mail.ru

Скачкова О.С.
Skachkova O.S.
Научный руководитель
канд. юр. наук, доцент СГЭУ,
г. Самара
E-mail: yarmoluik@mail.ru

УДК 347

УПРОЩЕННОЕ ПРОИЗВОДСТВО: ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ

SIMPLIFIED PRODUCTION: CONCEPT AND CHARACTERISTICS

Аннотация: в данной статье рассмотрены основные подходы к определению понятия упрощенного производства, его признаков и сущности.

Abstract: this article describes the main approaches to the definition of simplified production, its features and essence

Ключевые слова: упрощенное производство, ускоренное производство, сокращенное производство, признаки упрощенного производства.

Keywords: simplified production, accelerated production, reduced production, signs of simplified production.

Современное процессуальное законодательство развивается в различных направлениях: повышение доступности правосудия, его оптимизация, ускорение и упрощение судопроизводства. Последнее направление очень актуально, в условиях большого количества рассматриваемых дел и позволяет обеспечить право на судебную защиту в разумный срок.

Упрощенное производство - особый порядок рассмотрения дел, в котором суды не проводят судебные заседания и рассматривают дела по письменным документам и материалам, представленным сторонами.

Попытки определения сущности и понятия упрощенного производства неоднократно предпринимались в теории гражданского процесса. Однако в настоящее время упрощенное производство воспринимается еще достаточно неоднообразно, и является дискуссионным вопросом у многих теоретиков. Как отмечает О.Д. Шадловская, «понимание его сущности соотносится с такими спорными категориями гражданского процессуального права, как юридическая процедура, юридический процесс, судебное производство, гражданское судопроизводство, виды гражданского судопроизводства, упрощение, упрощенное производство и упрощенная форма гражданского судопроизводства, процессуальная форма». [7, с. 14]

Стоит указать, что законодательное закрепление термина «упрощенное производство» произошло лишь в 2002 г., в связи с принятием АПК РФ и появлением главы 29 «Упрощенный порядок рассмотрения арбитражных дел».

В гражданском процессуальном праве данный институт появился только в 2016 г., когда вступили в силу положения Федерального закона № 45-ФЗ «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации и Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации», и в гражданский процессуальный кодекс была добавлена новая глава – 21.1. Упрощенное производство.

Введение данного института в процессуальное право было вызвано рядом объективных причин, среди которых можно выделить: оптимизация, ускорение и упрощение судопроизводства.

В теории гражданского процессуального права имеются достаточно противоречивые подходы к определению сущности упрощенных производств, но в любом случае оно необходимо с целью упрощения гражданского / арбитражного процесса, а именно с целью достижения их наибольшей эффективности и оперативности в восстановлении нарушенных прав.

Стоит отметить, что для более четкого осознания сущности упрощенных судебных производств необходимо дать им определение и исследовать основные признаки их характерные.

Необходимо отметить, что в доктрине процессуального права понятие упрощенного производства воспринимается еще неоднозначно и потому носит достаточно дискуссионный характер.

Одни ученые анализируют такие понятия как, "ускоренное производство", "упрощенное производство", "сокращенное производство" и их разграничение. Другие ученые обобщают данные определения только одним понятием «упрощенное производство».

В качестве подтверждения вышесказанной позиции стоит обратиться к цитате из диссертационной работы Д.И. Крымского: "Дифференциации таких производств и их четкого разделения в литературе в целом не предложено, да и вряд ли такие критерии разграничения могут существовать, вследствие чего термин "упрощенное производство" может пониматься по-разному и использоваться как обобщающее, родовое понятие". [4, с. 31]

По мнению Д.И. Крымского, упрощенное производство должно представлять собой наиболее общую процедуру разрешения споров, готовую принять на себя основной массив типичных повседневных дел. [4, с. 33]

В рамках другого подхода родовым понятием является ускоренное производство, задачи которого ускорение судебного процесса и сокращение сроков судебного разбирательства. Соответственно решение этих задач предполагает использование упрощенных процедур, способных сделать разрешение дел в судах более удобным, доступным и быстрым посредством уменьшения материальных затрат, исключения формализма, ненужных для рассмотрения отдельных категорий дел стадий, сокращения сроков судебного разбирательства. Применение такого рода процедур в современном судопроизводстве влечет не только упрощение судебного процесса, но и (что особо важно в современных условиях) его ускорение. Упрощение судебного процесса - это средство его ускорения. [3, с. 768]

В свою очередь М.З. Шварц полагает, что упрощение порядка рассмотрения дел представляет собой освобождение суда от процессуальных обязанностей с одновременным возложением дополнительных процессуальных обязанностей и риска совершения или несовершения процессуальных действий на стороны процесса. [9, с. 17]

Стоит отметить, что вопросам соотношения понятий "ускоренное производство", "упрощенное производство", а также "сокращенное производство" достаточно внимание уделяет О.Д. Шадловская. По мнению данного ученого, в науке возникла неопределенность относительно того, что следует считать упрощением, что представляют собой упрощенные судебные производства, каково их место в системе гражданского (арбитражного) процессуального права и как они соотносятся с иными видами гражданского судопроизводства. [8, с. 135]

Если рассмотреть данные понятия с лингвистической стороны, то понятие «сокращение» подразумевает – укоротить, уменьшить; понятие «ускорить» - стараться сделать дело как можно скорее, быстрее; понятие «упростить» - сделать простым, удобным, доступным.

Применительно к судебному производству ускорение означает исключительно уменьшение, сокращение процессуального срока рассмотрения дела в суде, сокращение - уменьшение объема процессуальных действий. И первое, и второе не всегда стремятся облегчить гарантированную защиту нарушенных и оспариваемых прав для суда и лиц, в нем участвующих. [8, с. 135] Иными словами ускорение и сокращение не всегда упрощают процесс.

Стоит обратить внимание, что ученый критически относится к использованию в науке терминов "ускоренное производство" и "сокращенное производство", так как в ряде случаев производство, именуемое ускоренным или сокращенным, не достигает тех целей, которые заложены в сущности данных производств (для ускоренных производств - сокращение процессуального срока рассмотрения дела, для сокращенных - уменьшение объема процессуальных действий).

В связи с вышеизложенным О.Д. Шадловская выделяет общее единое понятие для производств, в которых возможно отступление от единой модели гражданской процессуальной формы, а именно понятие "упрощение гражданского судопроизводства". Упрощение гражданского судопроизводства представляет собой изменение объема процессуальных обязанностей суда и участвующих в деле лиц относительно классического процесса, делая его простым, ускоренным, дешевым, а также может включать в себя элементы ускорения и сокращения. [8, с. 136]

Если подходить непосредственно к определению понятия упрощенного производства, то первым его сформулировал Ю.Г. Грибанов: «упрощенное производство - специфическая форма рассмотрения и разрешения спора о праве, соотносимая с исковым видом судопроизводства, как система гражданских (арбитражных) процессуальных правоотношений, в основу комплексного характера которой положена совокупность предпосылок как материального, так и процессуального характера». [1, с. 7] Действительно в настоящее время упрощенное производство представляет собой определённую форму искового производства с некоторыми особенностями, а именно: отсутствие судебных заседаний.

В свою очередь Р.М. Масалджиу, представляет упрощенное производство, как особый порядок рассмотрения дел, в котором суды не проводят судебные заседания и рассматривают дела по письменным документам и материалам, представленным сторонами. [5] Иными словами можно сказать, что упрощение рассмотрения и разрешения гражданских дел является средством оптимизации гражданского процесса и создания удобств и условий для осуществления судебной защиты.

Если рассматривать признаки упрощенного производства, то необходимо обратиться к научным трудам Н.В. Сивак. Она одна из первых выделила из трудов отечественных ученых в области арбитражного, гражданского и уголовного процесса, а также зарубежного опыта и правовых доктрин общие признаки упрощенных судебных производств:

- простые способы начала судебного разбирательства;
- рассмотрение дела без проведения судебного заседания и вызова сторон на основании письменных доказательств, представленных сторонами дела;
- отсутствие или сокращение судебных заседаний;
- возможно проведение только одного предварительного заседания;
- более лояльные правила представления доказательств;
- активная роль суда в ведении дела;
- изменение порядка оспаривания;
- факультативность (необязательность) применения;
- запрет или ограничение некоторых возражений и объяснений;
- упрощенные методы ведения судебного заседания, составления протокола, формы вынесения постановления;
- возможность делегирования полномочий судьи по отправлению правосудия. [6, с. 43]

Необходимо отметить, что все вышеприведенные признаки позволяют определить особенности упрощенных производств, которые способны сделать удобным и более доступным разрешение дел в судах.

Стоит указать, что рассмотрением и выделением признаков упрощенного производства также занимался Ю.Ю. Грибанов, который отмечает, что упрощенному производству характерно:

- конгруэнтность или соответствие исковой формы защиты гражданских прав;
- факультативность и альтернативность;
- самобытность гражданской процессуальной формы;
- особая система процессуальной гарантии прав субъекта процесса. [2, с. 14]

Анализируя все вышеизложенные признаки, а также опираясь на выявленное понятие процессуальной формы, можно сделать вывод о том, что упрощенное производство представляет собой особую, специфическую форму разрешения правовых споров в рамках искового вида судопроизводства, оно представляет собой совокупность гражданских (арбитражных) процессуальных правоотношений, в основу комплексного характера которых положены совокупность предпосылок материального и процессуального характера. Вместе с тем стоит отметить, что в связи с отсутствием единого подхода к определению понятий ускоренное и упрощенное производство стоит согласиться с тем, что анализируемые понятия не являются похожими. Но, несмотря на подобные различия в понятиях, ускоренное и упрощенное производство необходимо рассматривать неизбежно, как единый правовой институт.

Библиографический список:

1. Грибанов Ю.Ю. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства в гражданском и арбитражном процессе: Сравнительное исследование правовых систем России и Германии: Автореферат диссертации. Томск, 2007. – 20 с.

2. Грибанов Ю.Ю. Рассмотрение дел в порядке упрощенного производства в гражданском и арбитражном процессе: сравнительное исследование правовых систем Германии и России: Диссертация. Томск. – 2007. – 235 с.
3. Зеленцов А.Б., Ястребов О.А. Судебное административное право: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности "Юриспруденция". М.: Статут. – 2017. – 730 с.
4. Крымский Д.И. Упрощенные производства в гражданском процессе зарубежных стран: Диссертация. Москва. – 2011. – 216 с.
5. Масаладжиу Р.М. Упрощенное производство в гражданском и арбитражном процессах: все ли сделано правильно? // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2017. – №9. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс»
6. Сивак Н.В. Упрощенное производство в арбитражном процессе. Монография. М.: Проспект, 2011.
7. Шадловская О.Д. Приказное производство как упрощенная форма. Диссертация. Москва – 2015. – 17 с.
8. Шадловская. Упрощенные судебные производства: понятия сущность // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. – 2014. – №5. – С. 135-140.
9. Шварц М.З. Систематизация арбитражного процессуального законодательства: автореферат диссертации. СПб. – 2004. – 20 с.

Стрижова Татьяна Андреевна**Strizhova Tatyana Andreevna**

магистрант

ФГБОУ ВПО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)» (направление подготовки: «Магистр права в сфере интеллектуальной собственности)

E-mail: tatiana-strijov@mail.ru

УДК 347.77

«ЗОЛУШКА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ» ИЛИ СЕКРЕТ ПРОИЗВОДСТВА КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ОБЪЕКТ ПРАВА ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

«CINDERELLA OF INTELLECTUAL PROPERTY LAW» OR A TRADE SECRET AS AN INDEPENDENT OBJECT OF IP LAW

Аннотация: В статье исследуется секрет производства как самостоятельный объект права интеллектуальной собственности. Приводится анализ обстоятельств, повлиявших на появление исследуемого института в российском праве. Указанный анализ позволяет сделать вывод автору об особой правовой природе секретов производства и о необходимости дальнейшего развития секрета производства как правового института.

Abstract: The article examines a trade secret as an independent object of intellectual property law. In the article is given the analysis of the circumstances that influenced the emergence of the studied law institute in the Russian law system. This analysis allows the author to conclude that there is a special legal nature of the trade secrets and that we need further development of trade secret law.

Ключевые слова: секрет производства, ноу-хау, интеллектуальная собственность.

Keywords: trade secret, know-how, intellectual property

Сегодня секрет производства (ноу-хау) – наиболее ценный и выгодный нематериальный актив современной компании, вне зависимости от обладания ею другими видами интеллектуальной собственности. Согласно исследованию [1] о влиянии интеллектуальной собственности на экономику нематериальные активы в государствах с развитой экономикой занимают от 5 до 10% ВВП. Исследование Еврокомиссии показало, что из 537 предприятий – респондентов в Европе 75% отметило, что секреты производства являются стратегически важным активом, обеспечивающим развитие, конкуренцию и инновации. При этом в качестве ключевых аргументов в пользу такого актива респонденты указывали на секретность информации, отсутствие регистрации, а также неограниченность содержания информации. Возрастающее значение нематериальных активов обуславливает ускорение темпов инновационного развития, рост доли услуг в составе экономической деятельности и развитие торговли и прямых иностранных инвестиций. Важную роль в таком развитии играют секреты производства. Исследование в США показало, что за прошлое десятилетие ежегодно происходила кража секретов производства у американских фирм на сумму более 300 млрд долларов. Опрос членов Европейской Химической Индустрии показал, что незаконное присвоение секретов производства или конфиденциальной информации может повлечь убытки более чем 30% от прибыли таких компаний.

Весь мир постепенно приходит к выводу о том, что секрет производства – важный институт, требующий особо регулирования, понимания и признания.

Однако в российской литературе бытует мнение о том, что секрет производства хоть и самостоятельный институт, охраняемый наравне с другими объектами интеллектуальной собственности, но тем не менее, носящий «служебный» характер. Эта «служебность» заключается в том, что секрет производства рассматривают как предварительный этап защиты инноваций, предпатентный этап, связанный с недопущением третьих лиц к основным пунктам формулы изобретения, полезной модели, промышленного образца.

Насколько справедлив такой подход? Неужели целью законодателя при закреплении этого института была необходимость обеспечить защиту инновациям на предварительном этапе? Неужели

защита информации с помощью секретов производства не может сравниться по своей эффективности с патентной защитой?

С такими выводами невозможно согласиться ввиду следующего. Секрет производства не является «промежуточным этапом» или звеном в цепочке создания нематериального актива, объекта интеллектуальной собственности. Все ускоряющийся темп появления новых инновационных продуктов не может не сказаться на периоде их монопольного существования на рынке до появления нового поколения такого продукта. Так, ежегодно появляются обновленные модели гаджетов, которые теряют свою исключительность на рынке технологий с появлением аналогов или продуктов следующего поколения. В таких условиях выбор патентной защиты инноваций не всегда является экономически обоснованным, ввиду сложности процедуры патентования, отсутствия окончательных временных границ в которые можно рассчитывать на получение патента и неочевидность выгод, которые будет возможно получить в результате «монополии» на изобретение.

В сфере информационных технологий, где широко используется патентование несмотря на рост темпа инноваций, цель патентования заключается не столько в том, чтобы получить монополию на изобретение и быть единственным производителем технически сложного продукта, сколько в том, чтобы обезопасить свое изобретение от буквального копирования. Можно констатировать, что в настоящее время конкурентным преимуществом является именно новизна изобретения, то есть создание следующего поколения продукта. Патентование в своей основе должно способствовать распространению знаний и развитию инноваций; патентование также не защищает изобретения от усовершенствованных продуктов, созданных на основе обратной разработки изобретения.

Конечно, остается еще достаточно объемный пласт «зависимых» изобретений, режим правовой охраны которых связан с существованием патентной охраны. Однако текущая ситуация, связанная со стартапами и бизнес-ангелами, показывает, что участники хозяйственного оборота предпочитают инвестировать в проекты, защищаемые секретом производства, и получать на инновационных продуктах, выпущенных в хозяйственный оборот большую, но краткосрочную прибыль, зависящую от скорости раскрытия информации, являющейся секретом производства в этом инновационном продукте, другими участниками рынка.

Несмотря на объективные экономические предпосылки, лежащие в основе формирования конструкции секрета производства, ряд исследователей тем не менее полагает, что институт секрета производства был искусственно введен в 4 часть ГК РФ и в итоге не смог «вписаться» в существующую систему традиционных объектов интеллектуальной собственности, а сконструировать исключительное право на секрет производства невозможно, так как раскрытие сущности секрета производства, которое неизбежно должно происходить в процессе использования охраняемого объекта неизбежно приведет к потере ноу-хау [4].

Исследователи, придерживающиеся вышеуказанной точки зрения, не учитывают тот факт, что выделение законодателем секрета производства в качестве самостоятельного объекта интеллектуальных прав изначально имело логику создания особого правового режима. И хотя споры о том – можно ли считать секрет производства и другие объекты (например, смежные права) настоящими объектами права интеллектуальной собственности не утихают, тем не менее есть ряд фактов, с которыми можно поспорить с трудом.

Так, ноу-хау как институт появился в 4 части ГК РФ не случайно. Он специально был включен разработчиками как фактически сложившийся и широко используемый институт. В п. 1 пояснительной записки указывается, что в проект включены не только традиционные, но и новые правовые институты. «Одна группа этих институтов касается таких широко используемых на практике объектов охраны, как право на секреты производства (ноу-хау)». Действительно, секрет производства с точки зрения его правового закрепления стал законодательной новеллой, но это не означает, что отношений, связанных с созданием, использованием и отчуждением секретов производства не существовало. Напротив, законодательная техника закрепления общественных отношений по поводу секрета производства была традиционной и логичной, следующей из самих сложившихся общественных отношений. И хотя для многих институтов права интеллектуальной собственности характерен несколько другой подход, заключающийся в создании правовых конструкций «с нуля» (права, смежные с авторскими, право на содержание базы данных и права публикатора), тем не менее, это не затронуло такого «нетрадиционного» объекта как секрет производства.

Кроме того, при формулировании института секрета производства в части 4 ГК, законодатели позаботились о том, чтобы «вычленил» и разделить режим коммерческой тайны и режим секрета производства.

В редакции от 11.07.2011 ст. 1 ФЗ «О коммерческой тайне» [2] звучала как – «настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау)».

В действующей редакции от 12.03.2014 ст. 1 звучит как – «настоящий Федеральный закон регулирует отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам».

Таким образом, законодатель сознательно дифференцировал указанные правовые режимы, желая включить ноу-хау в качестве объекта интеллектуальной собственности, признавая при этом, что у лиц может быть и иная информация, в отношении которой имеется секретность.

Кроме того, разделение двух институтов позволило решить наболевший вопрос о том, могут ли физические лица быть правообладателями секретов производства, ведь раньше они были исключены из круга правообладателей из-за того, что коммерческая тайна (как часть режима ноу-хау) могла быть установлена только лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность. В настоящее время отсутствуют какие-либо ограничения по лицам, которые могут рассматриваться в качестве правообладателей, что соответствует, например, практике США по данному вопросу. При этом вопрос об экономической ценности не привязывается к осуществлению предпринимательской деятельности, что представляется, на наш взгляд, правильным.

Так, понятие предпринимательская деятельность и экономическая деятельность соотносятся между собой как часть и целое. Кроме того, есть профессиональная деятельность, которая является экономической, но не с точки зрения получения дохода (так как профессиональная деятельность может осуществляться лицами и на безвозмездной основе), а с точки зрения формирования общественных благ. Лица, осуществляющие профессиональную деятельность также могут обладать ноу-хау. Такой подход соответствует «идее творческого труда» для создания объектов интеллектуальной собственности. В настоящий момент лицо, осуществляющую деятельность, приносящее ему доход, не лишено права охранять результат своего творческого труда как ноу-хау. Здесь таится важное отличие между ноу-хау и коммерческой тайной, подтверждающее самостоятельность этого объекта. К аналогичным выводам приходили исследователи и до момента окончательного разделения института коммерческой тайны и секретов производства.

Так, К.Е. Амелина полагала, что субъектом права на ноу-хау могут являться любые лица, так как законодательством должны охраняться интересы всех субъектов гражданских правоотношений, и, разграничивая коммерческую тайну и ноу-хау, законодатель утверждает, что субъектами прав на информацию, составляющую коммерческую тайну, могут являться лишь субъекты предпринимательской деятельности, при этом вне сферы действия правовых норм оказываются лица, обладающие конфиденциальной информацией, но не являющиеся предпринимателями, а ценность информации может выражаться не только в материальной выгоде, но и в моральном удовлетворении от обладания и использования ноу-хау [3]. С ней соглашался Д.А. Ситишко, указывающий, что «обладателем информации может быть и физическое лицо, не являющееся предпринимателем, то есть лицо, имеющее опосредованный, потенциальный коммерческий интерес, так как фактически он не занимается коммерческой деятельностью, но ничто не запрещает ему иметь имущественные или неимущественные интересы, отличные от связанных исключительно с коммерческой выгодой [5, 23-24]».

Идея ноу-хау не только в том, чтобы предоставить «монополию», «конкурентные преимущества» хозяйствующему субъекту на рынке. Безусловно, экономическая ценность для ноу-хау крайне важна в связке с секретностью информации. Но ноу-хау служит прежде всего для защиты результата интеллектуальной деятельности как объекта интеллектуальной собственности. То есть содержание ноу-хау носит не исключительно экономический контекст. А содержание коммерческой тайны носит явно выраженный экономический характер. И коммерческая тайна защищает именно коммерческую, а не интеллектуальную составляющую информации. Именно поэтому субъектам коммерческой тайны необходимо иметь соответствующий статус предпринимателя – чтобы защитить цель своего существования – извлечение прибыли.

Важность понимания самостоятельности секрета производства как объекта права заключается в том, что в секрете производства воплощена идея саморегулирования. И воплощена она не потому, что законодатель предоставляет нам такую возможность, а потому, что по-другому урегулировать секрет производства нельзя.

Каждому человеку свойственно держать что-то в секрете, и в этом смысле ноу-хау выступает как правовой институт, адекватный самому человеку и его естеству. Но как секрет производства, с присущей ему закрытостью может соответствовать «высокому» званию объекта интеллектуальной собственности? Известно, что задача права интеллектуальной собственности способствовать инновациям. Это достигается за счет повышения общемирового уровня техники. Изобретатели раскрывают всему миру свои изобретения за право получить легальную монополию на ограниченный срок. А ноу-хау является институтом, который, на первый взгляд, не позволяет развивать инновации, ведь может неограниченный период оставаться тайной одного субъекта, а потому не способен стать вкладом в общемировой уровень техники.

Такая позиция представляется ошибочной, так как большинство существующих в настоящее время ноу-хау являются секретом лишь в краткосрочной перспективе, так как обратная разработка законом не запрещена. Многие исследователи, выступающие за исключительный характер прав на секреты производства негативно высказываются относительно существующей законодательно закрепленной обратной разработки объектов, в которых воплощен секрет производства. Однако в таком «правовом молчании» законодателя усматривается возможность восстановить баланс публичных и разнонаправленных частных интересов. Субъекты инновационной экономики, не обладающие желаемым ноу-хау, вынуждены вкладывать средства и время в обратное проектирование, что может привести как к раскрытию секрета производства, с одной стороны, так и к созданию нового усовершенствованного продукта. С другой стороны, правообладатели секретов производства не ограничиваются в способах защиты своего секрета производства, сохранения его в тайне или использовании. А публичный интерес охраняется путем закрепления в законодательстве информации, которая ни в каком случае не может быть засекречена. Таким образом, секреты производства воплощают в себе своеобразную саморегулирующуюся систему «сдержек и противовесов» различных интересов в едином частно-правовом поле.

На основании вышеизложенного, представляется, что секреты производства являются намного более совершенным институтом, с точки зрения воплощенной в нем юридической конструкции, чем другие объекты права интеллектуальной собственности. В связи с тем, что другие объекты характеризуются открытостью правового регулирования, наличием однозначных внешних и внутренних границ (за исключением секретных изобретений, на которые правообладатель желает получить патент), система взаимоотношений субъектов правоотношений сводится к формуле «ты мне – я тебе», то есть к своеобразному обмену благ (формула изобретения на временную монополию). Такая формула характерна и очевидна для частного права, как массива норм, имеющих перед собой задачу закрепить права и обязанности лиц, выступающих равными субъектами правоотношений.

Между тем регулирование секретов производства формирует более сложную и вместе с тем более справедливую модель правоотношений, в которых каждый субъект, действуя своей волей и в своем интересе, в зависимости от вложенных усилий может получить желаемое. А саморегулирование позволяет адаптировать способы формирования, охраны и защиты прав на секреты производства наиболее быстрым образом, избегая противопоставления частного и публичного интереса. Однако возможен этот идеализируемый вариант при условии уважения к частному интересу.

Таким образом, сама природа категории секрета производства, имеющая в основе частный имущественный интерес, подсказывает правовые методы охраны. Но до сих пор на вопрос И.А. Покровского о существовании частного интереса, который можно противопоставить общественному как нечто требующее безусловного уважения и признания нельзя ответить однозначно утвердительно. Да, секреты производства вследствие своей природной бесконечности имеют все шансы воплотить в себе именно такой частный интерес, о котором пишет ученый. Однако современная общественная жизнь и вместе с ней имущественный оборот также бесконечно усложняются.

С одной стороны, в XXI в. мы возвращаемся к истокам регулирования общественных отношений, и секреты производства – отличный пример того, как право умеет эффективно «отойти

на второй план» и предоставить полную свободу частным лицам в определении юридически значимых условий существования института ноу-хау, - начиная от бесконечного объема и всевозможных разумных способов сохранения информации в секрете и заканчивая бесконечным сроком существования, а, следовательно, и правовой защиты секрета производства.

Библиографический список:

1. Исследование ОЭСР в 2015 г. «Enquiries into intellectual property's economic impact» [Официальный сайт]: международная организация. - 2017. Режим доступа: <http://www.oecd.org/internet/intellectual-property-economic-impact.htm>, свободный. – Загл. с экрана.

2. Федеральный закон «О коммерческой тайне» от 29.07.2004 № 98-ФЗ // Российская газета. 2004 г. № 166. Ст. 10 с изм. и допол. в ред. от 12.03.2014.

3. Амелина К.Е. Ноу-хау и патентная форма охраны: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. – М., 2007. С. 10-11.

4. Гаврилов Э.П. Защита частным правом секретов производства и информации, составляющей коммерческую тайну // Патенты и лицензии. Интеллектуальные права. 2015. №4.

5. Ситишко Д.А. Правовое регулирование секрета производства (ноу-хау) в Российской Федерации: автореф. дис. ...канд. юрид. Наук.- М., 2009. С.23-24.

Пшеничникова Елена Викторовна**Pshenichnikova Elena Viktorovna**

Студентка 2 курса юридического факультета

Национальный исследовательский Мордовский государственный университет имени

Н.П.Огарёва, Саранск

E-mail: lenochka.p.2013@mail.ru

УДК 341.92

ПРОФИЛАКТИКА (ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ) ЮРИДИЧЕСКОГО КОНФЛИКТА В ПРАВОВОЙ СФЕРЕ**PREVENTION OF LEGAL CONFLICT IN THE LEGAL FIELD**

Аннотация. В данной статье рассматривается предупреждение юридического конфликта. Анализируются различные точки зрения ученых, о том, что такое предупреждения юридического конфликта. Исследуются структура профилактической деятельности, предпосылки, ее уровни и стадии. Выделяются виды мер профилактики юридических конфликтов, и анализируется их эффективность.

Abstract. This article considers the prevention of a legal conflict. Different points of view of scientists are analyzed, what is the prevention of a legal conflict. The structure of preventive activity, prerequisites, its levels and stages are studied. Types of measures to prevent legal conflicts are identified, and their effectiveness is analyzed.

Ключевые слова: конфликт, факторы, прогнозирование, профилактика, предпосылки, юридическая конфликтология.

Keywords: conflict, factors, prediction, prevention, prerequisites, legal conflictology.

Современная Россия переживает период системных преобразований, который обуславливают формирование новых значительных изменений государственно-правовых институтов. При этом сложные и неоднозначно оцениваемые реформационные процессы сопровождаются обострением социально-правовых противоречий, зачастую перерастающих в открытое противоборство сторон – юридические конфликты.

Конфликт («conflictus» от латинского — столкнувшийся) — агрессивный, выходящий за рамки общепринятых норм, способ разрешения противоречий, возникающих в процессе социального контакта, который подразумевает противостояние участников этого взаимодействия и, как правило, сопровождается негативными эмоциями.

Разновидностью социального конфликта является юридический. Юридический конфликт представляет собой противоборство субъектов права с противоречивыми интересами, возникшее в связи с созданием, реализацией, применением, изменением, нарушением, толкованием права [1, 17]. Юридический конфликт может возникнуть в связи с восстановлением или признанием нарушенных юридических прав, а так же неисполнения или ненадлежащего исполнения юридических обязанностей.

Формирование, развитие и ликвидация юридических конфликтов имеют общие закономерности вызревания и разрешения с конфликтами социальными. Юридический конфликт может возникать между различными субъектами, в частности между индивидами, обществом и личностью, личностью и государством, обществом и государством. Являясь разновидностью социального конфликта, юридический, в свою очередь, имеет некоторые специфические особенности.

Важной характеристикой юридических конфликтов является наступление юридически значимых последствий (появление или исчезновение у сторон юридических прав, юридических обязанностей, изменение их объёма и пр.), а также специальные формы, способы и процедуры фиксации и разрешения юридических конфликтов.

Анализ юридических конфликтов в правовой сфере является одной из главных и актуальных целей всего правоведения. Проблему юридического конфликта стали изучать сравнительно недавно такие ученые как Т.В. Худойкина, Дж. Бернард, О.Я. Баев, А.В. Дмитриев, Р. Фишер, В.Н. Кудрявцев, Дж. Бертон, С.В. Судакова, В.С. Жеребин, М.М. Васягина и др.

Наиболее эффективными являются профилактические мероприятия, меры по предупреждению различного рода конфликтов, возникающих в правовой сфере. Но не обходима не просто разработка определенных мероприятий, связанных с предупреждением конфликтного поведения, а создание научно обоснованной теоретической модели их профилактики, имеющей прикладное значение. Именно организованная работа по предупреждению конфликтов обеспечивает сокращение их числа и исключение возможности возникновения конфликтов деструктивного характера.

Однако на современной стадии развития юридической науки надлежащая и эффективная модель по предупреждению конфликтов, еще не создана, т.к. слабо отражена природа юридической стратегии, тактики и техники, а так же их места в технологии предупредительной деятельности.

Деятельность по предупреждению конфликтов представляет собой человеческую способность обобщать и анализировать имеющиеся теоретические и эмпирические данные, и на их основе предсказывать и прогнозировать будущее состояние тех или иных процессов или явлений. Эта способность имеет большое значение в управленческой деятельности.

Профилактика юридического конфликта и представляет собой такой вид управленческой деятельности, который состоит в заблаговременном распознавании, устранении или ослаблении конфликтогенных факторов и ограничении таким путем возможности их возникновения или деструктивного развития в будущем [2, 322].

М.М.Васягина определяет профилактику (предупреждение) юридического конфликта как сложный многоуровневый процесс, обязательную деятельность, исполняемую государственными органами и общественными организациями на социальном, индивидуальном и правовом уровнях с использованием конкретных методов и средств, имеющую своей целью осуществление профилактических действий по предотвращению, предупреждению и пресечению конфликтного воздействия в правовой сфере, раскрытию и уничтожению факторов, способствующих возникновению конфликтов, и активному влиянию на лиц с устойчивой конфликтной беззаконной и противообщественной установкой в целях не допущения конфликтного поведения.

С точки зрения С.В.Судаковой, предупреждение (профилактика) юридического конфликта – это научно-аргументированная концепция способов и методов, средств, планов, принципов и прогнозов в практической деятельности субъектов и участников, нацеленная на предотвращение причин и факторов возможных юридических конфликтов и иных явлений [3, 35].

Согласно взгляду Т.В. Худойкиной, предупреждение (профилактика) юридического конфликта – это комплекс мероприятий, нацеленных на обнаружение и предотвращение конфликтных условий, так и на поддержку и усиление стабильного состояния юридических взаимоотношений [4, 44].

Профилактическая деятельность представляет систему разноуровневых, последовательных и связанных между собой элементов:

1. Предупреждение на общесоциальном уровне (общесоциальная профилактика).

Предполагает поиск цивилизованных, демократических форм разрешения разногласий, достижение общественного согласия, борьба с нетерпимостью (работа организационного характера) и выявление и устранение политических, социальных, экономических и иных факторов, негативно влияющих на государственную и общественную жизнь;

2. Предупреждение на общеправовом уровне (общеправовая профилактика).
Формирование специальных подразделений, занимающихся юридико-конфликтологической профилактикой, при различных правоохранительных, правоприменительных учреждениях (организационная работа), активация социально-правовых факторов, которые способствуют предупреждению юридического конфликта, развитие уважения к закону, к праву и т.д. (содержательная работа);

3. Предупреждение на индивидуальном уровне (индивидуальная профилактика).
Оптимизация выбора лиц для проведения с ними профилактической работы, т. е. определение конфликтогенных лиц (организационная работа), непосредственная воспитательная работа с wybranными лицами, направленная на изменение антиобщественных, антиправовых взглядов, привитие нравственных качеств, соответствующих правилам и нормам общества (содержательная работа) [5, 135].

Рассматривая профилактику юридического конфликта, необходимо рассмотреть её структуру.

Структура профилактики юридического конфликта – ее строение, обеспечивающее целостность, а также упорядоченность входящих в нее элементов на всех стадиях превентивной деятельности, поддержание необходимых связей и сохранение свойств при воздействии на нее разнообразных внешних и внутренних факторов. Элементами структуры профилактики юридического конфликта являются: субъекты, объект, цель, профилактические мероприятия, методы и результаты.

М.М. Васягина исследуя элементы профилактики юридического конфликта, отмечает, что объектом профилактики являются причины и условия, т.е. те конфликтогенные факторы, которые способствовали возникновению конфликтной ситуации, конфликта в правовой сфере и на разрастание ранее возникшего конфликта в правовой сфере, а также отдельные группы лиц, в отношении которых осуществляется индивидуальная профилактическая работа [6, 184].

Субъекты профилактики юридического конфликта – это организации и органы, имеющие полномочия по воздействию на те или иные конфликтогенные факторы, преследующие превентивные цели.

По моему мнению, профилактика юридического конфликта в правовой сфере – это сложный организационный процесс, направленный на проведение превентивных мероприятий по предупреждению, предотвращению и подавлению конфликтного поведения в правовой сфере.

Деятельность по предупреждению конфликтов определяется рядом предпосылок:

1) уровнем общетеоретических знаний о сущности конфликта, его причинах, факторах, видах и этапах развития;

2) степенью анализа конкретной предконфликтной ситуации, которая требует специального комплекса средств и методов по её разрешению;

3) степенью соответствия выбранных методов содержанию сложившейся опасной конфликтной ситуации, способностью опереться в процессе предотвращения и предупреждения на свой опыт, знания и интуицию.

Главной предпосылкой появления юридического конфликта Т.В. Худойкина считает стремление одной стороны либо обеих сторон входить в противостояние, однако данное стремление находится в зависимости от ряда субъективных и объективных факторов, погружающих сторону (стороны) к конфликтному поведению [7, 139].

Стадии профилактики включают в себя действия, совершаемые в определенной последовательности, урегулированные социальными предписаниями (организационными, правовыми, нравственными и т.п.), которые основаны на научных разработках и направлены на сохранение нормального состояния отношений в правовой сфере и снижение количества конфликтов деструктивного характера.

М.М. Васягина, изучая стадии профилактики юридического конфликта, выделяет: выявление и нейтрализацию (устранение) причин и условий, способствующих возникновению юридических конфликтов.

В первую стадию автор включает два этапа: прогнозирование и факторный анализ, вторая стадия включает в себя: составление плана; осуществление предупредительных мер и исследование итогов [6, 199].

Под прогнозированием следует понимать установление заключения или прогноза возникновения конфликтного поведения и пути разрешения конфликтных ситуаций [8, с. 75].

Можно выделить следующие процедуры прогнозирования: сначала выявляют причины, лежащие в основе противоречий между субъектами конфликта; далее выявляют потенциальных участников возможного конфликта; определяют направление развития конфликтной ситуации; прогнозируют инцидент; предвидят ответное действие другой стороны [9, 74].

Наиболее эффективными мерами профилактики являются предупредительные меры для разрешения различного рода юридических конфликтов. Предупредительные мероприятия требуют значительных ресурсных затрат. Эти меры наиболее благоприятно предупреждают негативные последствия от конфликтов.

На мой взгляд, главным способом предупреждения юридических конфликтов, является устранение всего комплекса негативных факторов, которые лежат в основе и обуславливают уровень и характер юридических конфликтов.

На практике следует выделить следующие негативные факторы: факторы-условия – те негативные обстоятельства, которые служат причиной конфликтных ситуаций; факторы причины –

негативные характеристики, приводящие стороны к конфликтным действиям; факторы воздействия – негативные явления, обостряющие конфликтный процесс.

Помимо негативных, в юридической конфликтологии выделяют и позитивные факторы: факторы-координаторы – правовые условия, дающих возможность воздействовать на субъекты с целью нахождения решения конфликтного вопроса; факторы предупреждения, состоящие из профилактических мероприятий по предотвращению возникновения противоборства (противостояния).

На общеправовом уровне, прекращение роста конфликтного потенциала можно путем повышения уровня правосознания, правовой культуры, изменение ценностно-правовых ориентаций населения в направлении соблюдения законов и осуществления правомерного поведения. Кроме этого необходимо обеспечить повышение роли закона, его верховенства, достижение высокого качества законов, внутренней согласованности законов в системе действующего российского законодательства, систематизацию и кодификацию нормативно-правовых актов на современном этапе.

Таким образом, из вышесказанного можно сделать вывод, что предупреждение юридического конфликта в правовой сфере – это необходимый вид социальной деятельности, направленный на выявление и устранение причин конфликтных ситуаций, с целью их предупреждения в будущем. Предупреждение конфликта более разумно, чем его разрешение или прекращение. Поэтому именно на предупреждение конфликтного поведения в правовой сфере должны быть направлены значительные усилия общества и государства.

Библиографический список:

1. Худойкина Т.В. Юридическая конфликтология : учеб. пособие / Т.В. Худойкина, А.А. Брыжинский. – Саранск : Изд-во Мордво. ун-та, 2008. – 224 с.
2. Курбатов, В.И. Конфликтология : учеб. пособие / В.И. Курбатов.— Ростов н/Д: Феникс, 2007. – 448 с.
3. Судакова С.В. Технология предупреждения юридических конфликтов: диссертация канд. юрид. наук / С.В. Судакова. – М., 2004. – 173 с.
4. Худойкина Т.В. Теоретико-правовой анализ, история, современное состояние и перспективы развития альтернативного разрешения правовых споров и конфликтов в России / Т. В. Худойкина, В. Ф. Левин, А. А. Брыжинский. - Саранск : Изд-во Морд. ун-та, 2005. – 190 с.
5. Фомина Л.Ю., Васягина М.М. Значение унификации нормативной правовой терминологии для профилактики конфликтов в правовой сфере/Л.Ю.Фомина, М.М. Васягина//Вестник Мордовского университета. – 2006. - №1. – С.134-142.
6. Васягина М.М. Профилактика юридического конфликта как многоуровневый процесс: диссертация канд. Юрид. Наук / М.М. Васягина. – М., 2006. – 215 с.
7. Худойкина Т.В. Юридический конфликт: Теоретико-прикладное исследование: диссертация доктора юрид. наук / Т.В. Худойкина. – М., 2002. – 488 с.
8. Худойкина Т. В., Васягина М. М. Профилактика юридического конфликта: теория и практика. / Т.В.Худойкина, М.М. Васягина. — Саранск: [б.и.], 2007. — 196с.Емельянов 9. Н.С., Бережкова Н.Ф. Правовое воспитание и предупреждение правового конфликта/Н.С.Емельянов., Н.Ф. Бережкова // Административное право и процесс. – 2012. – № 3. – С. 74 – 77.

Мусаева Асма Гаджиевна
к.и.н., доцент кафедры ГПД ДГУНХ
Азизова Пасихат Магомедовна
к.и.н., доцент кафедры ГПД ДГУНХ

Musaeva A. G.
Ph. D.
associate Professor GPA DHUNG
Azizov, P. M.
associate Professor GPA DHUNG

УДК 342.573

СТАНОВЛЕНИЕ РЕСПУБЛИКАНСКОЙ ФОРМЫ ПРАВЛЕНИЯ В РФ: ЭТАПЫ ФОРМИРОВАНИЯ

FORMATION OF THE REPUBLICAN FORM OF GOVERNMENT IN RUSSIA: STAGES OF FORMATION

Аннотация: В статье рассматриваются основные этапы формирования республиканской формы правления в РФ. В ней сделан краткий исторический экскурс от XII века до наших времен.

Abstract: the article considers the main stages of formation of the Republican form of government in the Russian Federation. It is a brief history from the twelfth century to our times

Ключевые слова: республика, выборы, референдум, монархия, конституция.

Keywords: Republic, elections, referendum, monarchy, Constitution.

Ч. 1 ст. 1 Конституции Российской Федерации закрепляет положение «Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». В мире примерно три четверти государств избрали также в качестве формы правления республику, являющуюся на сегодняшний день самой демократичной формой управления государством и обществом. По этой причине ее исследование представляет не только ретроспективный, но и перспективный интерес.

Республиканская форма правления в дореволюционной Руси и России, Советском государстве и Российской Федерации прошла сложный путь становления и развития. В отличие от других государств в нашей стране создание республик всегда носило своеобразный новаторский характер, и практически не опиралось на предшествующий опыт государственного строительства. Само же существование республиканской формы правления было, по сути, дискретным.

Государство Древняя Русь сложилось в конце IX века, после приглашения новгородцами на княжения викинга Рюрика. На начальном этапе своего становления это был некий племенной союз, куда входили славянские племена проживавшие на территории Восточной Европы-поляне, ильменские словене, северяне, древляне и др. Каждое племя имело свои особенности хозяйственно-экономического, политического и культурного развития, связаны они с природно-климатическими и иными факторами. Но что касается способа правления, то здесь они имели сходство- во главе каждого племени стоял князь, который был зависим от Великого Киевского князя, после объединения Северного Новгородского княжества с Южным Киевским княжеством во время правления Олега Вещего в 882 году. Если в большинстве княжеств-южных и западных -Владимира _Суздальском, Галицко-Волынском,Рязанском, власть передавалась по наследству по лестничной системе то в северных землях-Новгороде, Торжке, Ладога народное собрание Вече-приглашало на правление князя, он выбирался всем народом.

Такая форма правления была на совсем характерной для государств средневековой Европы,но имела место и на территории Западной Европы- республика Венеция. Такая форма правления в северных землях Руси сохранялась вплоть до времен правления Ивана III 1471 года и окончательно была уничтожена царем Иваном IV Грозным в 1570 в опричное лихолетье. И уже вплоть до XX века такая форма правления не восстанавливалась на территории Российской империи.

События первого десятилетия XX века-Февральская буржуазно-демократическая революция 1917 года изменила традиционную монархическую форму правления на республиканскую. И с этого

времени в системе политической власти России начался новый этап. Российская империя стала Советской республикой.

Периодизация истории республиканской формы правления в российском государстве включает в себя пять периодов:

1. XII-XV вв. – период феодальных республик Древней Руси. Отличительной особенностью этого периода является то, что республиканская форма правления не охватывала всей территории Руси, более того, она не была преобладающей. В условиях феодальной раздробленности республиканская форма имела место всего в двух государствах – Новгородском и Псковском. В это время республиканская форма правления сосуществовала с монархической. Победа именно республиканской формы правления в Новгороде и Пскове стала следствием интенсивного социально-экономического развития в северо-западном регионе Руси. В этой ситуации экономически господствующее купечество и боярство сумело, обладая властью экономической, получить и власть политическую.

2. Март-октябрь 1917 г. – период буржуазно-демократической республики. В это время республиканская форма правления была введена в качестве альтернативы функционировавшей до этого в России течение многих веков монархии. Опыт государственного строительства буржуазно-демократической республики ни коим образом не опирался на опыт феодальных республик Древней Руси. Вступление России в стадию империализма, мощное развитие экономики, интенсивное формирование буржуазии, концентрация экономической власти в ее руках привели последнюю к стремлению и политической власти. Важной особенностью буржуазно-демократической республики было то, что она изначально носила своеобразный переходный, временный характер. Будучи альтернативой монархии, она сама открывала ряд равновозможных путей дальнейшего государственного развития.

3. 1918-1985 гг. – период советской республики. Возникновение республики нового типа – советской – стало возможно в качестве практической реализации одной из альтернатив в условиях неспособности Временного правительства эффективно руководить страной. Советское государственное строительство не только, по возможности, не заимствовало опыт предшествующей буржуазно-демократической республики, но и намеренно шло на слом «старой государственной машины», отрекаясь от всего «старого». По продолжительности существования советская республика – вид республики, существовавшей в нашей стране дольше всего. В развитии советской республики можно выделить два подпериода: до смерти И.В. Сталина в 1953 г., и после нее. Смерть И.В. Сталина – критерий, скорее идеологический. Эволюцию советской республики можно разграничить и на основании других критериев. Например, организационных. Так, можно выделить подпериод становления советской республики (до образования СССР), подпериод довоенной республики, подпериод советской республики в период Великой Отечественной войны, послевоенная республика, республика периода «оттепели», республика периода «застоя».

4. 1985-1993 гг. – республика переходного периода. Особенностью этого периода является его переходный характер, осознаваемый уже самими государственными деятелями того времени. С точки зрения исторической хронологии республика переходного периода охватывает эпоху заката Советского Союза – время «перестройки» и первые годы существования самостоятельного современного российского государства (до принятия Конституции РФ 1993 г.). Главной особенностью республики этого периода были постоянные попытки поиска оптимальной модели правления, в тоже время со временем все более очевидной становилась попытка ухода от советского прошлого.

5. 1993 г. - по настоящее время – период демократической республики. Начался он с принятия Конституции РФ 1993 г. и длится до сих пор. В этом, пожалуй, и есть главная особенность данного периода. Другой особенностью демократической республики является обращение законодателя не только к зарубежному, но и отечественному историческому опыту республиканского строительства. Так, высшими органами власти республиканской России являлись или являются: вече, боярский совет, владыка, посадский, тысяцкий, князь (в феодальных республиках); Временное правительство, различные советы и совещания при нем (в буржуазно-демократической республике); Всероссийский Съезд Советов, ЦИК СССР, Верховный Совет СССР, СНК СССР (в советской республике), Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, Президент РФ (в демократической республике).

Несмотря на различные исторические условия существования, дискретность и отсутствие

прямой преемственности, между различными республиканскими органами можно найти определенное сходство.

Республика – динамичная форма правления, трансформирующаяся под воздействием конкретно-исторических условий. Процесс модернизации республиканской формы правления во многом зависит от воли законодателя. Однако он должен опираться не только на перспективные наработки, но и на исторический опыт. По этой причине изучение истории республиканской формы правления представляет не только теоретический, но и практический интерес.

Библиографический список:

1. Марченко, М. Н. Проблемы теории государства и права / М. Н. Марченко. - М., 2001.
2. Маклакова, В.В. Иностранное конституционное право/ В.В. Маклакова. - М.: Юристъ, 1996.
3. Соломанина Ю.В.Республиканская форма правления России : история и современность.Автореферат. М., 2007
4. Скрипилев, Е. А. О республиканской традиции в России / Е. А. Скрипилев // Сов. государство и право. - 1991. - № 3
5. Тихомиров, Л. А. Единоличная власть как принцип государственного строения / Л. А. Тихомиров. - М., 1993
6. Чиркин, В. Е. Нетипичные формы правления в современном государстве / В. Е. Чиркин // Государство и право. - 1994. - № 1.

Забелина Татьяна Юрьевна**Zabelina Tatyana**

Студентка

ФГБОУ ВПО «Мордовский государственный университет имени Н.П. Огарева», г. Саранск

E-mail: zabelina_1998@mil.ru

УДК 341.92

ЛОЖНЫЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ КОНФЛИКТ**FALSE LEGAL CONFLICT**

Аннотация: В статье рассматриваются характерные и отличительные черты ложного юридического конфликта от обычно конфликта. Так же говорится о предупреждении данного конфликта и способах предупреждения.

Summary: In the article the characteristic and distinctive features of a false legal conflict from usually conflict. The same is said about the prevention of this conflict and the ways of warning.

Ключевые слова: конфликт, юридический конфликт, ложный юридический конфликт, предупреждение конфликта, развитие конфликта, разрешение конфликта.

Keywords: conflict, legal conflict, false legal conflict, conflict prevention, conflict development, conflict resolution.

Чтобы понять, что такое ложный юридический конфликт, в первую очередь стоит разобраться с понятиями «конфликт» и «юридический конфликт». Любой конфликт связан с любыми обстоятельствами, которые окружают нас, круг которых всегда достаточно объемный, имеет возможность изменяться, и является не исчерпывающим, иначе говоря, это просто противоборство сторон с противоречивыми интересами и взглядами. А в состав юридического конфликта всегда включаются правовые отношения, и тогда он является противоборством субъектов права с противоречивыми правовыми взглядами и интересами, которые образовались в связи с созданием, реализацией, применением, изменением, нарушением, толкованием права. А с позиции В.Н. Кудрявцева, юридический конфликт представляет собой противоборство сторон, в котором имеются юридические элементы, а так же юридические средства предотвращения и разрешения конфликтов[1].

На самом деле может произойти и такое, что в действительности причины конфликта (т.е. объекта противоречия) не существует, он служит лишь домыслом участников, это мы и будем считать, как ложный юридический конфликт. Не редко ложный конфликт называют фальшивым конфликтом. Само собой, ложный конфликт, содержащий в себе правовые аспекты будет ложным (фальшивым) юридическим конфликтом. Чаще всего такие виды конфликты возникают вследствие ошибки или заблуждения, одного из участников конфликта, который предполагает, что другой участник совершает или намерен совершить действия противоречащие нормам права, другими словами, он хочет желает совершить неправомерное действие (правонарушение), что в действительности не так, и на этой почве и зарождается ложный юридический конфликт, который стоит незамедлительно решать. Ведь по истечению времени данный конфликт может и превратиться в настоящий, и решать такой конфликт будет намного труднее.

Обязательно, как и любой конфликт, ложный юридический конфликт имеет свое содержание. Оно отличается от содержания обычного юридического конфликта, ведь объекта в данном конфликте нет, и одна из сторон придумала его для себя, но, не смотря на это, ложный юридический конфликт существует и активно развивается. Для развития ложного юридического конфликта можно выделить следующие 4 основные ситуации:

- сторона полагает, что находится с каким-то лицом в правоотношениях, но в действительности этого нет (например, арендатор строения не знает, что собственник дома продал его другому лицу);
- противоположный вариант: сторона не знает, что состоит в правоотношениях с другой стороной (допустим, при открытии наследства один из наследников не подозревает о существовании других наследников);

- один из участников думает, что противник действует незаконно, в то время как действия другого участника правомерны;
- и наоборот: сторона считает, что противник действует правомерно.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что ложность ситуации не столько связана с содержанием, сколько с юридической формой. Заблуждение в оценке ситуации, с одной стороны, не устраняет внеюридических мотивов конфликта и, следовательно, не снижает его остроты и развития. Например, добросовестный приобретатель имущества защищает его от собственника, не зная ни своих прав, ни прав противника и не считаясь с законодательством. Если бы он был достаточно грамотен в правовой сфере и соблюдал юридическую форму, у него бы не возникло никакого конфликта с собственником. Часто ложные юридические конфликты возникают из-за не знания, непонимая правовых норм, это так называемая «правовая неграмотность», которая в настоящее время часто имеет место быть. С другой стороны, осознание и исправление ошибки в юридической форме, если именно она вызвала конфликт, может его прекратить, что будет достаточно разумно в этой ситуации. Так, должностное лицо, осознавшее законность действий представителя власти, который штрафует, его за экологическое нарушение, вряд ли будет продолжать поддерживать конфликт, а вероятно, примет меры к устранению его причин.

Стоит отметить, что решение ложного конфликта, чаще всего, лежит на поверхности, но к решению фальшивого конфликта нужно приступать немедленно, так как со временем он будет прогрессировать и уже перерастет в настоящий конфликт, пути решения которого совершенно другие, и требуют намного больше усилий, для разрешения противоречий

Ложный юридический конфликт всегда предполагает неверное восприятие или неправильное понимание. Учитывая известную «неаккуратность» восприятия индивидов, групп и даже народов, такие конфликты можно назвать всеобъемлющими, и такие конфликты можно встретить очень часто. Возникающий фальшивый конфликт может продлить новые мотивы, которые превратят его в настоящий.

Ложный юридический конфликт, иногда называют квазиконфликтом. Квазиконфликт – когда объекта конфликта на самом деле не существует, а конфликт, тем не менее, возникает. Сторонами юридического конфликта являются – физические и юридические лица. Естественно, конфликт между юридическими лицами в любом случае правовой, потому что решается преимущественно юридическим путем. Можно считать, что между юридическими лицами чаще встречаются ложные (фальшивые) юридические конфликты, которые приводят к различным последствиям. Стоит применять меры различного характера, чтобы прекратить противоречия на начальных стадиях.

Как и любой конфликт, ложный юридический конфликт можно, и даже нужно, предупреждать. В настоящее время и так достаточно конфликтов, которые имеют разные исходы, и не нужно допускать ненужных конфликтов. Предупреждение конфликта, естественно, намного более основательно и полезно со всех точек зрения, что разрешение или прекращение, уже имеющего, конфликта. Для того, чтобы предупредить конфликт, стоит устранять различные причины, которые порождают конфликтные ситуации. Предупреждение конфликта заключается в том, что нужно воздействовать на все элементы конфликта. К числу элементов относят: участников, мотивы их поведения, объекты, используемые силы и средства – до того, как противоречие возникло. Так как характер конфликтов разный, то и предупредительная деятельность может быть достаточно разнообразной. Ну а для предупреждения ложного юридического конфликта, по моему мнению, нужно повышать правовую грамотность общества, что бы не происходили казусы и не появлялись и не развивались конфликты там, где их не должно быть. Как считает Т.В. Худойкина, что много юридических конфликтов, зачастую ложных, возникает в связи с незнанием субъектами своих прав и обязанностей и с отсутствием представления о законных способах их осуществления. Планомерная же работа по правовому воспитанию будет являться важнейшим фактором (движущей силой (от лат. *factor* – «делающий, производящий»)) предупреждения юридических конфликтов[2]. Для повышения правовой грамотности нужно воздействовать на отдельную личность, с целью формирования качественного уровня правовых знаний, чтобы не попадать в ложные юридические конфликты. Он должен во время оповещать о том, что «можно», «допустимо» и «запрещено». Реализовываться правовое воспитание должно определенными средствами, в их число входят: а) материальными (нормативные правовые акты, акты применения права, средства массовой информации – литература, газеты, радио, телевидение и т.п.); б) устными (лекции, беседы, семинары, консультации и др.).

Библиографический список:

1. [1] Кудрявцев В.Н. Юридический конфликт // государство и право. 1995, №9. С. 9-14; Юридическая конфликтология.
2. Курганов С.И., Кравченко А.И. Социология для юристов. - М., 2000.
3. [2].Худойкина Т.В. Правовое воспитание как основной фактор предупреждение юридических конфликтов // Глобальный научный потенциал. 2015. №11(56). С.206-208
4. Юридический конфликт: процедуры разрешения / Под ред. В.Н. Кудрявцева. - М., 1995
5. Юридический конфликт: сферы и механизмы (Юридическая конфликтология. Часть II). - М., 1994.

Живаева Анжелика Юрьевна**Zhivaeva Anzhelika**

Студентка

ФГБОУ ВПО «Мордовский государственный университет имени Н.П. Огарева», г. Саранск

E-mail: angelica-zhivaeva@yandex.ru

УДК 341.9

ПЕРЕГОВОРЫ КАК СПОСОБ РЕШЕНИЯ КОНФЛИКТА**NEGOTIATIONS AS A METHOD OF RESOLVING CONFLICTS**

Аннотация: В статье содержатся разные точки зрения о понятии переговоров, рассматриваются их основные особенности, функции переговоров, как способов разрешения конфликтов. Наиболее полно отражены этапы ведения переговоров, их стратегия и тактика ведения.

Summary: The article contains different views on the concept of negotiations, considers their main features, the function of negotiations as a means of resolving conflicts. The most fully reflected stages of negotiations, their strategy and tactics.

Ключевые слова: конфликт, юридический конфликт, альтернативные формы разрешения конфликта, переговоры, переговорный процесс.

Keywords: conflict, legal conflict, alternative forms of conflict resolution, negotiations, negotiation process.

Конфликты могут присутствовать в любой сфере жизнедеятельности общества и возникают в процессе взаимодействия, общения индивидов между собой, поэтому они существуют столько, сколько существует человек.

Проблема конфликта требует решения не только определенных знаний, но и желания самих людей к бесконфликтному решению вопросов.

Специфика юридического урегулирования конфликта состоит в том, что стороны разрешают его, прибегнув к правовым нормам. Конфликт намного проще разрешить, когда известны правила взаимодействия сторон, а также известны и возможные последствия его предотвращения. Однако иногда излишняя формализация правил поведения сторон во время противоборства, которая характерна для юридических процедур, может привести еще к большим разногласиям. Именно в таких случаях следует прибегать к неформальным, негосударственным формам разрешения конфликта.

Такие формы чаще всего рассматриваются как альтернатива государственному правосудию, потому и называются альтернативными формами разрешения правовых споров и конфликтов.

Альтернативны формы призваны наиболее качественно и быстро рассматривать возникшие разногласия сторон, учитывать их интересы. Данные формы способны урегулировать столкновение позиций сторон конфликта при минимальных затратах времени, сил и денежных средств.

Как отмечает Т.В. Худойкина, на практике известны следующие альтернативные (негосударственные) формы разрешения конфликтов:

- урегулирование возникших правовых споров или конфликтов путем реализации согласительных, примирительных процедур. Это могут быть различные согласительные, паритетные комиссии, которые создаются для урегулирования и разрешения конфликтов, возникающих между органами государственной власти. К данной группе можно отнести и примирительные переговоры, производимых непосредственно сторонами.

- урегулирование правовых споров или конфликтов с помощью посредников.

- третейское разбирательство с участием арбитра (третейского судьи) или коллегии арбитров.

- заключение сторонами мирных соглашений и др. [1]

Для наиболее эффективного разрешения конфликтной ситуации самой действенной альтернативной формой являются переговоры. Переговоры представляют собой взаимодействия субъектов в конфликтной ситуации, цель которых – прийти к обоюдному решению и разрешить конфликтную ситуацию так, чтобы ее исход был благоприятен для каждого участника переговоров.

Сам процесс переговоров является достаточно разнообразным по его содержанию. Так, переговоры могут протекать легко или напряженно партнеры могут договориться между собой без труда или с большим трудом или вообще не прийти к какому-либо соглашению.

Переговоры как объект научного исследования начали изучаться только во второй половине XX в., когда искусству ведения переговоров стали уделять особое внимание.

Однако, существует спорная точка зрения об отнесении переговоров к альтернативной форме разрешения правовых споров и конфликтов. Некоторые авторы не выделяют их в качестве альтернативной формы. Другие наоборот считают, что такая форма является самостоятельной формой альтернативного разрешения споров. Свою точку зрения авторы обосновывают тем, что п. 2 ст. 148 АПК РФ гласит об оставлении иска без рассмотрения арбитражным судом, если истец не соблюдал претензионный порядок урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором.

Переговоры не нуждаются в санкционировании государством и законодательном регулировании. Для их применения требуется только активность и опытная квалификация лиц, участвующих в разрешении конфликтов.

Для полного анализа переговоров, как способа разрешения конфликта стоит уделить внимание его особенностям. В сравнении с другими способами разрешения конфликтов, переговоры имеет наибольшие преимущества.

Во-первых, в процессе переговоров происходит непосредственное взаимодействие сторон конфликта.

Во – вторых, переговоры помогают участникам достичь такого соглашения, которое бы удовлетворяло интересы каждой стороны. Данная особенность позволяет избежать привлечения судебных органов в разрешении конфликта, а также даёт возможность остаться каждой стороне с выигрышем.

В – третьих, участники переговоров сами вправе устанавливать рамки проведения переговоров, пределы обсуждения тех или иных тем, при разрешении конфликта. Участники переговоров полностью контролируют свои действия, что позволяет избежать нарастания еще большего конфликта, а также найти наилучшие решения возникшей проблемы.

Таким образом, перечисляя основные особенности переговоров, как способа разрешения конфликтов, следует выделить и его наиболее значимые функции. Наиболее полно функции переговоров описывает В.И. Курбатов.

На первое место, по его мнению, следует поставить поиск совместного решения проблемы. Это то, ради чего, собственно, и ведутся переговоры. Столкновение интересов сторон, а также неудачи в односторонних действиях могут подтолкнуть к началу переговорного процесса даже самых ярых врагов, чье конфликтное противоборство может затянуться на несколько десятков лет. Одним из таких примеров являются прошедшие в 2000 г. переговоры между главами двух корейских государств - Северной Кореи и Южной Кореи. Данные государств, почти полвека находившихся в состоянии жесткого противостояния и разделенных бетонной стеной, наподобие берлинской.

Информационная функция. Данная функция заключается в том, чтобы получить информацию об интересах, позициях, подходах к решению проблемы противоположной стороны, а также предоставить информацию о себе. Большое значение этой функции переговоров определяется тем, что невозможно прийти к взаимовыгодному решению, не понимая сути проблемы, которая вызвала конфликт, не разобравшись в истинных целях, не уяснив точек зрения друг друга.

Одной из важных функций является регулятивная, заключающаяся в достижении определенных договоренностей сторон противоборства.

Коммуникативная функция. Данная функция связана, прежде всего, с налаживанием и поддержанием связей и отношений конфликтующих сторон. [2]

В целом, стоит сказать, что любые переговоры являются многофункциональными. Они одновременно выполняют несколько перечисленных выше функций. Однако функция совместного разрешения конфликта должна оставаться приоритетной.

Совместное решение – это то единое решение, которые стороны рассматривают как наилучшее в данной ситуации.

Рассматривая переговоры как один из альтернативных способов разрешения конфликта, следует знать о правильной тактике и стратегии их ведения.

В юридической литературе стратегии классифицируются по различным критериям: в зависимости от их характера и преследуемых сторонами целей.

В зависимости от характера стратегии выделяют следующие её виды:

- наступательная стратегия;
- оборонительная;
- прямая;
- закрытая.

В зависимости от целей, которые преследуются сторонами при разрешении конфликта:

- ожидание наиболее выгодного предложения;
- очередность взаимных уступок;
- стратегия окончательного предложения

Е.И. Носырева, изучив опыт США по использованию переговоров в урегулировании коммерческих споров, в зависимости от стилей поведения выделяет два основных вида стратегии: а) состязательная (каждый участник акцентирует внимание только на своих проблемах и интересах); б) интеграционная (участники воспринимают разногласия по спору как общую проблему, решаемую совместно с учетом взаимных интересов).[3]

Конечно, конфликты существуют, и избежать их невозможно. Каждый человек имеет свои интересы, которые он вправе отстаивать. В данном случае переговорный процесс – наилучший способ добиться реализации своих потребностей.

Процесс переговоров может начаться, если стороны:

- 1) помимо противоречащих интересов имеют и значимые общие интересы;
- 2) считают возможным достижение определенного понимания или соглашения, которое для них более выгодно, чем другие альтернативы;
- 3) вступают в дискуссию в поисках взаимно удовлетворяющего решения.

Итак, как мы уже знаем, переговоры являются очень сложным процессом, который включает в себя несколько стадий. Рассмотрим данные стадии поподробнее.

Во – первых, переговоры начинаются с того, что одна из сторон выступает их инициатором. На данной стадии определяются задачи, которые в последующем будут реализовываться в процессе ведения переговоров.

Следующим этапом является непосредственно само проведение переговоров. Данный этап начинается с обсуждения проблемы, которую следует разрешить. Стороны путем различных аргументаций и дискуссий обосновывают, с чем они согласны, а с чем нет, почему, а также выявляют дальнейший предмет обсуждения.

Во время обоснования своих позиций важно придерживаться двух фаз:

- 1) согласование общей формулы;
- 2) согласование деталей.

Путем следования данным фазам стороны приходят к наилучшему способу разрешения конфликта.

Заключительным периодом переговорного процесса является анализ результатов переговоров. Они считаются удавшимися, если стороны высоко оценивают свои итоги. Залогом успешных переговоров является выполнение обеими сторонами взятых на себя обязательств, а также анализ и обсуждения вопросов, которые, возможно не были затронуты в результате переговорного процесса.

Знание стадий переговорного процесса и, конечно, следование им необходимо для конструктивного и точного разрешения конфликта.

Итоговым документом переговорного процесса обычно является договор.

Договор – это явно выраженное согласованное волеизъявление между двумя и более сторонами переговоров относительно их взаимных прав и обязанностей. Договор является юридическим документом, соответствующий нормам международного права, а также внутреннему законодательству государства.

Договоры имеют самые различные наименования: договор, пакт, соглашение, конвенция, трактат, декларация и т.п.

Форма договоров избирается по согласию сторон. Обычно они заключаются в письменном виде. Если, к примеру, возникает сомнение в том, что сторона может нарушить те или иные аспекты договора, то надежнее всего включить в него пункты, обеспечивающие выполнение обязательств.

В заключении следует подчеркнуть, что переговоры – наилучший способ разрешения конфликта, который заключается в использовании ненасильственных средств и приемов для решения поставленной перед сторонами проблемы. Это наиболее простой, а в большинстве случаев и достаточно эффективный способ достижения соглашения при разрешении правовых споров и конфликтов.

Библиографический список:

1. [1] Худойкина Т.В., Брыжинский А.А. Юридическая конфликтология: учеб. Пособие / Т.В. Худойкина, А.А. Брыжинский. – Саранск: Изд-во Мордов. Ун-та, 2008. – 224с.
2. [2] Курбатов В.И. Конфликтология / В.И. Курбатов. – Изд. 2-е. – Ростов н/Д: Феникс, 2007. – 445с. – (Высшее образование).
3. [3] Носырева Е.И. Переговоры как средство урегулирования коммерческих споров: опыт США // Хоз-во и право. 1999. №5. 123-130с.
4. Лебедева М.М. Конфликты внутри и вокруг России: применять силу или вести переговоры? / Лебедева Марина Михайловна; Моск. гос. ин-т междунар. отношений. - М.: Б. 1993. С. 44.
5. Гордеева М.А. Теория и практика ведения переговоров: учебное пособие / М. А. Гордеева; Федеральное гос. бюджетное образовательное учреждение высш. проф. образования "Российский гос. гуманитарный ун-т", Фак. истории, политологии и права, Каф. культуры мира и демократии (ЮНЕСКО). - Москва : Российский ун-т дружбы народов, 2012. С. 321.
6. Андреев В.И. Конфликтология: Искусство спора, ведения переговоров, разрешения конфликтов / В. И. Андреев. - М.: Журн. "Нар. образование", 1995. С. 126.

Ли Сергей Александрович**Li Sergey Alexandrovich**

Магистрант Института прокуратуры ФГБОУ ВО «Московская государственная юридический университет имени О.Е. Кутафина»

E-mail: sergej.li.92@bk.ru

УДК 347.963

ОСОБЕННОСТИ ПРЕДМЕТА ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЗАКОНОВ В СФЕРЕ ЖКХ**FEATURES OF THE SUBJECT OF PROSECUTORIAL SUPERVISION OVER THE IMPLEMENTATION OF LAWS IN THE FIELD OF HOUSING AND COMMUNAL SERVICES**

Аннотация: В статье рассмотрены особенности предмета прокурорского надзора за исполнением законов в сфере ЖКХ. Кроме того, изучены особенности реализации полномочий органов прокуратуры при осуществлении данного вида надзорной деятельности

Abstract: In the article features of a subject of public prosecutor's supervision over execution of laws in sphere of housing and communal services are considered. In addition, the specifics of the exercise of the powers of the prosecution authorities in the implementation of this type of supervisory activities

Ключевые слова: прокуратура, жкх, прокурорский надзор, жилищное право.

Key words: prosecutor's office, ZhKh, prosecutor's supervision, housing law.

Ключевой правовой категорией, которая раскрывает и объясняет предмет, структуру, содержание и пределы деятельности прокуратуры, как и иного органа, являются ее функции [3,63].

Надзор за исполнением законов, регламентируемый ст. 21 Закона о прокуратуре, является доминирующей отраслью (подфункцией) функции прокурорского надзора.

Общим в понимании функций и направлений деятельности органов прокуратуры является выделение в отдельных видах прокурорской деятельности присущих каждому виду особых средств воздействия на правовую действительность (полномочий), собственных задач, своего конечного результата.

Установление предмета и рамок прокурорского надзора за реализацией законов в области ЖКХ считается важнейшим и ключевым моментом для пояснения полномочий прокурора, смысла и характера его практики.

Стоит подчеркнуть, что на различных стадиях эволюции указанного института трактовка предмета «корректировалась в соответствии с целями и задачами, стоящими перед обществом и государством и было изучено достаточно широко» [2,66].

По нашему мнению, научные споры в отношении установления предмета прокурорского надзора являлись фактически актуальными и необходимыми до утверждения в 1992 г. первого Закона РФ «О прокуратуре Российской Федерации», так как в ранее функционировавших нормативных актах не было законодательного оформления предмета надзора.

Настоящий закон сформулировал понятие предмета для каждой сферы надзора и таким образом ликвидировал актуальность научных споров. На сегодняшний день споры о предмете надзора содержат целью формирование представлений о будущем совершенствовании прокурорского надзора [1,31], практические же задачи, по нашему мнению, в общем решены формулировками, присутствующими в ст. 21 Закона о прокуратуре, раскрывающими содержательный аспект предмета надзора с помощью таких дефиниций, как «соблюдение Конституции России», «исполнение законов».

Одновременно практическое наполнение категории «предмет прокурорского надзора» (в отношении к изучаемому его направлению) значительно видоизменяется с течением времени.

Принимая во внимание вышеперечисленное., в том числе исходя из нормы ст. 21 Закона о прокуратуре, предметом надзора в изучаемой отрасли правоотношений на нынешнем этапе считается соблюдение Конституции Российской Федерации и выполнение законов в области деятельности ЖКХ, содержащего в себе систему организаций коммунальной системы, реализующих использование коммунальной инфраструктуры, применяемой для осуществления работ, изготовления товаров (предоставления услуг) для обеспечения тепло-, электро-, газо-,

водоснабжения, водоотведения и очистки сточных вод, и (или) реализующих использование объектов, применяемых для сбора и утилизации твердых бытовых отходов; объектов жилого и нежилого фонда; внешнего благоустройства территории федеральными структурами исполнительной власти, представительными (законодательными) и исполнительными структурами государственной власти субъектов РФ, структурами местного самоуправления, структурами военного управления, структурами надзора, их должностными лицами, структурами управления и главами коммерческих и некоммерческих учреждений, гарантирующих его функционирование, в том числе соответствие законам правовых актов, публикуемых указанными структурами и их должностными лицами.

С содержанием предмета надзора за реализацией законов непосредственно связано решение вопроса о его границах, под которыми «рассматриваются ограничения надзорной практики с позиции установления группы нормативных правовых актов, подлежащих внесению в предмет надзора; установления объема полномочий прокурора и определения перечня структур и должностных лиц, подконтрольных прокуратуре.

Исследователями многократно высказывались и взгляды о возможности прокурорского надзора (при некоторых условиях) за реализацией подзаконных нормативных правовых актов.

По причине описанного представляется вероятным подчеркнуть, что основной массив общеобязательных норм применительно к отрасли ЖКХ опирается на постановления Правительства РФ, которые формируют механизм осуществления законоположений, а в законах прежде всего присутствуют отсылочные положения к подзаконным актам. Проиллюстрируем это на примере. В частности, ФЗ от 21.07. 2014 № 255-ФЗ «О внесении изменений в Жилищный кодекс Российской Федерации, отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» (далее - Закон № 255-ФЗ) ЖК РФ был расширен гл. 19 «Лицензирование деятельности по управлению многоквартирными домами», вследствие которой перечисленная практика реализуется управляющими структурами в соответствии с лицензией, предоставленной структурой государственного жилищного надзора в соответствии с решением лицензионной комиссии субъекта РФ. В совершенствование данного Закона Правительством РФ утверждается Постановление от 28.10.2014 № 1110 «О лицензировании предпринимательской деятельности по управлению многоквартирными домами», устанавливающим лицензионные требования в отношении соискателей лицензии а также лицензиатов, механизм ведения реестра исключенных лиц управляющих и прочее.

Подобный способ правового контроля считается характерным для большинства сфер права, что, при этом, не предоставляет веских причин для безграничного расширения отрасли прокурорского надзора.

Стоит подчеркнуть, что на сегодняшний день правовая опора прокурорского надзора не даёт возможность обнаружить определённые четкие ориентиры для окончания отмеченной ранее дискуссии, поскольку у законодателя отсутствуют общие подходы в данном вопросе.

Информированность прокурора о структуре объектов прокурорского надзора за реализацией законов в области ЖКХ и их полномочиях способствует своевременной профилактике, обнаружению и устранению нарушений законов и прав граждан в данной отрасли.

Особенность прокурорского контроля за реализацией законов в отрасли ЖКХ на нынешнем этапе характеризует присутствие множественности поднадзорных объектов. Одновременно объекты прокурорского надзора, функционирующие в сфере государственного управления, связаны с разными уровнями структуры публичной власти. В данной обстановке углубление познаний об изучаемом направлении надзора требует упорядочения (систематизации) присутствующих сведений о его объектах.

Учитывая требования ст. 21 Закона о прокуратуре, автор данной работы предлагает систематизацию объектов прокурорского надзора за реализацией законов в области ЖКХ по природе полномочий, реализуемых в области ЖКХ:

- структуры (их должностные лица), обладающие властными полномочиями в области ЖКХ (в частности, Министерство строительства и жилищно-коммунального хозяйства Российской Федерации);
- структуры управления и главы коммерческих и некоммерческих структур, не обладающие властными полномочиями в области ЖКХ (в частности, управляющие компании и товарищества собственников жилья).

При этом, структуры (их должностные лица), обладающие властными полномочиями в области ЖКХ, по характеру их полномочий стоит подразделить таким образом:

- обладающие административно-юрисдикционными полномочиями (в частности, ФАС России);
- не обладающие административно-юрисдикционными полномочиями (в частности, Министерство энергетики Российской Федерации)

По критерию присутствия административно-юрисдикционных полномочий;

- реализующие правотворческую практику (в частности, Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору);
- не реализующие правотворческую практику (в частности, государственная корпорация Фонд содействия преобразованию ЖКХ)

По критерию присутствия правотворческих полномочий;

- дающие разрешения (так называемые «промежуточные разрешения») (в частности, государственные жилищные инспекции в регионах РФ);
- не выдающие разрешения (например, Федеральная антимонопольная служба).

По критерию присутствия разрешительных полномочий;

- функционирующие на федеральном уровне (обладающие территориальными подразделениями в субъектах РФ или нет), (в частности, Федеральная антимонопольная служба);
- функционирующие на уровне субъектов РФ (межсубъектном уровне), в частности, Федеральная служба по экологическому, технологическому и атомному надзору ;
- функционирующие на муниципальном (межмуниципальном) уровне, в частности, муниципальные структуры жилищного контроля

Прочие объекты (структуры управления и главы коммерческих и некоммерческих структур в области ЖКХ) стоит, вероятно, подразделить (по критерию главной цели работы учреждения) следующим образом:

- структуры управления и главы коммерческих структур;
- органы управления и руководители некоммерческих организаций.

Коммерческие структуры в области ЖКХ, структуры управления и главы которых считаются объектами прокурорского надзора подразделяются таким образом:

- ресурсоснабжающие структуры (хозяйствующие субъекты, реализующие производство, передачу и использование коммунальных ресурсов, в том числе отведение сточных вод);
- учреждения коммунального комплекса (хозяйствующие субъекты, использующие объекты, применяемые для утилизации, обезвреживания и захоронения твердых бытовых отходов);
- структуры, реализующие управление жилищным фондом (управляющие компании, ТСЖ, и прочие);
- специальные структуры (хозяйствующие субъекты, реализующие ремонт и использование лифтов, мусоропроводов и иного внеквартирного инженерного оборудования, осуществляющие сбор и вывоз бытовых отходов);
- учреждения, обслуживающие жилищный фонд (юридические лица, осуществляющие функции по содержанию и ремонту общей собственности многоквартирного жилого дома, техническое обслуживание и санитарную очистку мест общего пользования жилых домов и придомовой территории);
- концессионеры структуры, использующие системы коммунальной инфраструктуры и другие объекты коммунального хозяйства в рамках концессионных соглашений).

По нашему мнению, бесспорным и обязательным будет вмешательство прокурора в случаях, когда:

- 1) вдруг образовался острый общественный конфликт, затрагивающий права и легальные интересы огромного круга лиц;
- 2) уполномоченный на разрешение правового противостояния государственная структура бездействует, вопреки заявлениям граждан, должностных лиц;
- 3) сформировалась нелегальная практика в области деятельности определённой уполномоченной структуры, требующая коррекции с применением средств прокурорского реагирования.

Прокурор обладает различными полномочиями, отображенными в ведомственных приказах, дающими возможность ему в том числе обнаруживать несовершенство в области ЖКХ и определять потребность в нормативно-правовом упорядочении социальных отношений согласно ст. 9 «Участие в правотворческой деятельности» Закона о прокуратуре.

В границах изучения структуры настоящего направления прокурорского надзора, в том числе для установления рамок надзора за реализацией законов в области ЖКХ прокурору требуется иметь представление о направлениях (поднаправлениях) надзора, содержащих специальную социальную значимость и вследствие этого требующих главного внимания прокурора, при этом указанное даст возможность ему соответствующим образом организовать работу подчиненных сотрудников.

Принимая во внимание итоги анализа стандартных нарушений законов в области ЖКХ исследователем сформулированы главные направления (поднаправления) прокурорского надзора за реализацией законов в данной области.

К главным направлениям (поднаправлениям) прокурорского надзора за реализацией законов в области ЖКХ, по нашему мнению, стоит отнести:

1. Осуществление надзора за соблюдением Конституции РФ и реализацией законов структурами и их должностными лицами, реализующими государственный надзор в сфере ЖКХ.

Согласно п. 2 ст. 21 Закона о прокуратуре при реализации надзора за реализацией законов структуры прокуратуры не подменяют другие государственные структуры.

Государственный контроль а также прокурорский надзор используются для достижения цели охраны прав и свобод человека, их практика направлена на ясное и неукоснительное выполнение законов. Во многом в том числе идентичны методы работы структур контроля и структур прокуратуры. При этом прокурорский надзор имеет специальное место в комплексе государственных структур и является дополнительной гарантией легитимности в практике структур контроля.

2. Надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и реализацией законов структурами местного самоуправления в области ЖКХ.

Итоги прокурорских проверок демонстрируют многочисленные нарушения федерального права, разрешаемых муниципальными структурами. Всё ещё распространены нарушения законов в сфере нормативного и тарифного контроля жилищно-коммунальных услуг, подготовки и прохождения отопительного сезона. Прокуроры пресекают факты недоказанного применения структурами коммунального хозяйства платежей граждан в личных целях, оказания услуг несоответствующего качества или окончания поставок воды, тепла и других ресурсов.

3. Борьба с коррупцией в области ЖКХ инструментами прокурорского надзора за реализацией законов.

Итоги проверок и опрос прокурорских сотрудников демонстрируют, что одной из максимально опасных форм аффилированности государственных и муниципальных служащих с учреждениями ЖКХ считается участие должностных лиц в предпринимательской практике, в том числе утверждение должностными лицами распорядительных решений, образующих преференции учреждениям ЖКХ и сопровождающихся в ряде случаев нелегальным отчуждением государственного и муниципального имущества [4,284].

По нашему мнению, требуется распространить требование об осуществлении прокурорами антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов структур, учреждений, их должностных лиц на вопросы, затрагивающие работу жилищно-коммунальной системы, с внесением необходимых корректировок в п. 2 ч. 2 ст. 3 Федерального закона от 17.07.2009 № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов».

Одним из главных направлений преобразования жилищно-коммунального хозяйства оказались постепенный уход от государственно административных методов управления в области оказания жилищно-коммунальных услуг в пользу рыночных механизмов, формирование условий для реализации практики в данной области учреждениями разных форм собственности. Управляющие компании - это относительно новые субъекты жилищных правоотношений в существующей России, им практически делегированы функции, которые в течение продолжительного периода осуществлялись государством [5,67]. В случае отсутствия соответствующего контроля за практикой новых субъектов управления со стороны исполнительных структур власти и структур местного самоуправления, неразвитости социального самоуправления стали вероятны повсеместные нарушения законов и прав граждан в области управления жилищным фондом и обслуживания

коммунальной инфраструктуры. На сегодняшний день имеется потребность применения всей системы гарантий легитимности для исправления ситуации в данной области.

Библиографический список:

1. Винокуров А.Ю. К вопросу о теоретических основах прокурорской деятельности // Вестн. Акад. Генер. прокуратуры Рос. Федерации. 2015. № 1.
2. Лебединский В.Г. Советская прокуратура и ее деятельность в области общего надзора, М.: Госюриздат, 1954.
3. Прокурорский надзор: учеб. для вузов / О.С.Капинус [и др.] под общ. ред. О.С. Капинус; науч. ред. А.Ю. Винокуров. М.: Юрайт, 2013.
4. Умрихин М.В., Хусяйнова С.Г. Прокурорский надзор за исполнением законов в сфере ЖКХ как направление противодействия коррупции // Сборник материалов «Коррупция: состояние противодействия и направления оптимизации борьбы»/ под ред. А.И. Долговой, М.: Российская криминологическая ассоциация, 2015.
5. Хусяйнова Светлана Геннадьевна. Прокурорский надзор за исполнением законов в сфере жилищно-коммунального хозяйства на современном этапе: диссертация ... кандидата Юридических наук: 12.00.11 М., 2017.

Зейналов Эльмир Фуад оглы
Zejnalov EN'mir Fuad ogly
Магистрант II курса
кафедры «Конституционное право»
Бакинского Государственного Университета

УДК 342.7

ПРОБЛЕМЫ СУДЕБНОЙ ЗАЩИТЫ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД В АЗЕРБАЙДЖАНСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

PROBLEMS OF JUDICIAL PROTECTION OF THE CONSTITUTIONAL RIGHTS AND FREEDOMS IN THE REPUBLIC OF AZERBAIJAN

Аннотация: В статье исследуется сущность судебной защиты как формы осуществления гарантий прав и свобод человека и гражданина, анализируются понятия «права человека и гражданина», «правосудие», «судебная власть», дается характеристика сущности права на судебную защиту в его конституционном понимании.

Abstract: This article analyzes the essence of judicial protection as a form of guarantees of the rights and freedoms of man and citizen, the concept of human rights and the citizen», «justice», «the judicial power», revealing the characteristic of essence of the right to judicial protection in its constitutional understanding.

Ключевые слова: конституционные права и свободы, права человека, судебная защита, право на судебную защиту, проблемы судебной защиты

Key words: constitutional rights and freedoms, human rights, judicial protection, right to judicial protection, problems of judicial protection.

Проблема защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина занимает главное место среди всех вопросов, связанных с защитой этих прав. Большинство проблем, связанных с нарушением и защитой конституционных прав, решается в судебном порядке. При этом нужно отметить, что право на судебную защиту является конституционно закрепленным.

Положение ч. 1 ст. 60 Конституции Азербайджанской Республики, согласно которому каждому гарантируется защита его прав и свобод в административном и судебном порядке, является важной гарантией реального обеспечения и соблюдения прав и свобод человека. Следует отметить, что данная норма Конституции была значительно расширена в результате проведения всенародного референдума 26 сентября 2016-го года, по итогам которого к судебной гарантии прав и свобод были добавлены гарантии административные. Благодаря этому суд одновременно выполняет и контрольную функцию по отношению к органам иных ветвей власти, при этом оставаясь независимым в рамках своих полномочий, что согласуется с принципом разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную, с их определенной связью и взаимным контролем.

Одним из первостепенных признаков судебной защиты является ее осуществление в процессуальной форме. Это означает, что судебная защита осуществляется в соответствии с обеспечивающей справедливость судебного разбирательства, заранее определенной, законодательно регламентированной процедурой.

Реализация конституционного права на судебную защиту обеспечивается посредством правосудия. Данное положение закреплено в ч. 1 ст. 125 Конституции Азербайджанской Республики. Нужно отметить, что Конституция также предусматривает и закрепляет право каждого на квалифицированную юридическую помощь, в том числе бесплатную в предусмотренных законодательством случаях (статья 61). Это конституционное право распространяется на все виды судопроизводства (конституционное, уголовное, административное, гражданское).

Одним из условий законности правосудия при осуществлении судебной защиты является право на рассмотрение дела надлежащим судом и компетентным судьей. Его соблюдение требует четкого определения законом перечня дел, рассматриваемого каждым судом, недопустимость для вышестоящего суда произвольного изъятия дела из одного суда и передачи его в другой суд (без согласования со сторонами). Изменение подсудности конкретного дела может произойти только в тех случаях, когда рассмотрение дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено

законом, невозможно (например, когда удовлетворены процессуальные отводы всем судьям определенного суда или во время чрезвычайного положения).

Условием законности и справедливости осуществления судебной защиты прав и свобод граждан является гласное разбирательство дела с соблюдением равноправия сторон, права подсудимого на защиту, а потерпевшего, его представителя - на участие в деле, с соблюдением принципов состязательности и презумпции невиновности. Открытость в первую очередь предполагает гласность судебного разбирательства. Данное положение закреплено в статье 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, принятой в 1950 году и вступившей в силу 3 сентября 1953 года. Став полноправным членом Совета Европы в январе 2001-го года, Азербайджанская Республика взяла на себя обязательства по выполнению предписаний Европейской конвенции. Практика применения Европейской конвенции свидетельствует о том, что право на судебную защиту распространяется на все процессуальные действия, подразумевающие применение публичного права, если они имеют решающее значение для гражданских прав и обязанностей. Например, по делу *Ringeisen v. Austria* Европейский суд констатировал, что пункт 1 статьи 6 Европейской конвенции «распространяется на все процессуальные действия, результат которых имеет решающее значение для гражданских прав и обязанностей».

Согласно Конституции Азербайджанской Республики судебная защита прав и свобод гарантируется каждому. Из этого можно сделать вывод, что данное право принадлежит любому физическому лицу, которое может защищать свои интересы в суде как лично, так и через своего представителя (адвоката) либо законного представителя. Возможность защищать свои права через представителя получают и недееспособные физические лица.

По смыслу конституционной нормы следует, что право на судебную защиту гарантировано не только физическим, но и юридическим лицам. В частности, буквальное истолкование содержания ч. 1 ст. 61 Конституции Азербайджанской Республики указывает на то, что каждому гарантируется защита его прав и свобод даже в том случае, если для этого требуется обращение в Конституционный Суд Азербайджанской Республики.

При содержательном анализе права на судебную защиту обращается внимание то, что структурно в своем содержании данное право состоит из двух самостоятельных блоков: права на обращение в суд как возможности обращения, предоставляемой Конституцией Азербайджанской Республики каждому человеку, и права на разрешение такого обращения в суде по существу, включая исполнение принятого решения и недопущение подобных нарушений впредь.

С правом на обращение в суд логично связан вопрос об определении подсудности дела — отнесение дела к рассмотрению его конкретным судом или судьей. Понятие подсудности дела включает в себя также и определение его подсудности, то есть отнесение дела к той или иной системе судов внутри единой судебной системы нашего государства, как это определено Законом Азербайджанской Республики от 10 июня 1997-го года «О судах и судьях».

Правомерен также вывод о том, что использование (реализация) права на судебную защиту есть: а) не только право на обращение в суд, но и разрешение дела о нарушении прав и свобод личности по существу, в разумные сроки, независимым и беспристрастным, созданным на основе закона судом; б) обеспечение во всех видах и на всех стадиях судопроизводства равноправия и состязательности сторон; в) неременное двухэтапное (двухзвенное) рассмотрение всякого дела без права на судебную ошибку с возможностью пересмотра при определенных условиях даже решения, вступившего в законную силу. Целью права на судебную защиту является не только восстановление нарушенного права на принципах справедливости и законности, но и безусловное исполнение вынесенного судебного решения, недопущение подобных нарушений впредь.

Важнейшим механизмом судебной защиты прав и свобод является процессуальная деятельность судебных органов по рассмотрению жалоб на их нарушение. Она устанавливается комплексом правовых норм: конституционных, процессуальных и т.д. Правосудие в Азербайджанской Республике согласно статье 125 Конституции осуществляется только судами. Суды, во-первых, разрешают конфликты, споры между участниками общественных отношений; во-вторых, осуществляют конституционный контроль; в-третьих, восстанавливают нарушенные права и свободы граждан и юридических лиц; в-четвертых, применяют меры наказания в установленном законом порядке. Все иные правоохранительные органы работают на правосудие, обслуживают его, и их охранительно-защитительная деятельность получает окончательную оценку в суде с позиций права, Конституции, закона (конституционности, законности, обоснованности и справедливости).

Таким образом, судебная защита является исторически сложившимся правовым средством наиболее эффективной реализации прав, свобод и законных интересов личности в современном обществе. Под правозащитной функцией судебной системы понимается направление воздействия суда на общественные отношения, имеющее своей целью принудительное осуществление нарушенных или оспариваемых прав и свобод человека и гражданина.

Об исключительной важности конституционной гарантии защиты судом свидетельствует и тот факт, что наибольшее количество дел, рассмотренных Конституционным Судом Азербайджанской Республики, связано с реализацией права на судебную защиту. Решения Суда, принятые по итогам проверки конституционности норм уголовно-процессуального, гражданско-процессуального, административно-процессуального законодательства, направлены на последовательную конституционализацию этих отраслей и оказывают существенное влияние на их современное состояние. Правовыми позициями Конституционного Суда не только корректируются действующие нормы права, но и закладываются основы будущего регулирования судебной защиты прав и свобод граждан, призванного адекватно отразить положения Конституции Азербайджанской Республики о судебной защите прав и свобод граждан.

Следовательно, конституционное право на судебную защиту есть гарантированное государством право каждого в установленном законом порядке требовать от суда как органа правосудия обеспечения субъективных прав посредством рассмотрения и разрешения своего дела в зависимости от его судебной подведомственности в конституционном, гражданском, административном или уголовном судопроизводстве. При этом, как это следует из юридической литературы, содержанием права на судебную защиту в данном контексте располагают как потерпевшие от преступлений, так и лица, подозреваемые и обвиняемые в их совершении.

Поскольку судебная защита осуществляется во всех формах судопроизводства, она с полным правом может рассматриваться как межотраслевой институт права: совокупность взаимосвязанных юридических норм (институтов), содержащихся в различных отраслях права, но регулирующих однородную группу общественных отношений.

Можно сделать вывод о том, что право на судебную защиту служит гарантирующим и защитным правом, посредством которого государство обеспечивает гражданину соблюдение его прав и свобод, даже независимо от его воли. При этом судебная защита во многом определяется как личное право гражданина, который по собственной воле способен обеспечить защиту своих нарушенных прав. Из всего этого следует, что право на судебную защиту фактически производное право, обеспечивающее защиту иного нарушенного права; при этом защита осуществляется как по воле лица, обнаружившего нарушение своих прав, так и независимо от наличия воли.

Библиографический список:

1. Azərbaycan Respublikasının Konstitusiyası. Bakı, Qanun, 2017, 67 s.
2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод, 1950.
3. Закон Азербайджанской Республики «О судах и судьях» от 10 июня 1997-го года.
4. Ведерников А.Н. О понятии и сущности конституционного права личности на судебную защиту // Вестник Томского государственного университета. 2011. № 348. С. 80.
5. Рабцевич, О.И. Право на справедливое судебное разбирательство: международное и внутригосударственное правовое регулирование : дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2003.

Вотинцев Павел Дмитриевич

студент 4 курса, кафедры гражданского права и процесса ВятГУ
г. Киров

Votintsev Paul Dmitrievich.

4th year student, Department of civil law and process of Vyatka state University
g. Kirov

УДК 347.1

ВОПРОСЫ НАЛОГОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОВАЛЮТ

ISSUES OF TAX REGULATION OF CRYPTOCURRENCIES

Аннотация: Статья посвящена налоговому регулированию криптовалют, поскольку крипторынок стал всё более укрепляться и приносить немалую прибыль его участникам. Вследствие этого, возникла необходимость регулирования криптовалютных сделок и регламентации налоговых платежей.

Abstract: the Article is devoted to the tax regulation of cryptocurrencies, as the crypto market has become more and more strengthened and bring considerable profit to its participants. As a result, there was a need to regulate cryptocurrency transactions and tax payments.

Ключевые слова: налог, майнинг, сделки, биткоин, альткоин, токен, НДФЛ

Keywords: tax, mining, deals, bitcoin, altcoin, token, personal income tax

Криптовалюта – виртуальная денежная единица, не имеющая физического выражения. Её формирует непосредственно компьютерная программа с помощью криптографии и шифрования. Эти деньги существуют только в электронном виде, но их можно обменять на реальные (фиатные деньги) с помощью криптовалютных бирж и криптообменников. Создавать криптовалюты может любой человек, который владеет мощным компьютером и специальными знаниями в области программирования.

Криптовалюту нельзя подделать или запретить. Она гарантирует полную анонимность – при осуществлении расчетных операций личная информация о человеке тщательно шифруется.

Власти признали, что обширный рынок криптовалют – это серьезная и слаженная система и поэтому Президент РФ Владимир Путин поручил до 1 июля 2018 года составить правила регулирования криптовалют и ввести налогам майнинг.

По этому поручению был создан законопроект Минфина «О цифровых финансовых активах», в котором регулировалось публичное привлечение криптовалют и денежных средств путем размещения токенов (ICO) по аналогии с Initial Public Offering (IPO) («дебютной», массовой продажей ценных бумаг эмитенту). В законопроекте также были истолкованы термины "токен", "криптовалюта", "смарт-контракт", "цифровая закладная"[1].

Также был истолкован термин «майнинг», как деятельность, направленная на создание криптовалюты. По тексту закона майнеры бывают «домашние», которые не превышают лимиты энергопотребления, установленные правительством, и профессиональные, которым нужно легализовать свою деятельность путем открытия компании или ИП.

А это значит, что создание криптовалют является предпринимательством. Но в законопроекте не указана система налогообложения, не определена налоговая ставка, из этого следует полагать, что криптовалютные предприниматели могут выбрать налоговый режим сами. Майнерам не нужно будет получать какие-либо разрешения и лицензии. Сначала, несколько лет майнеры будут обязаны вести бухгалтерский учет своей деятельности, при этом от уплаты налогов их освободят.

Майнинг криптовалют — очень прибыльный, но энергозатратный и дорогостоящий процесс. Люди, занимающиеся созданием электронных валют, получают определенный доход и это не осталось без внимание со стороны государства, которое постоянно ищет новые пути пополнения бюджета.

Одной из проблем внедрения налогообложения является децентрализация криптовалют. Потому что майнинг (процесс создания криптовалюты) ничем не отличается от любых других вычислительных процессов, производимых компьютером[2].

Стоит отметить, что криптовалюта будет облагаться налогом не только в России. Налог на криптовалюту платят уже в США, однако там платится от 10 до 37% подоходного налога в зависимости от дохода, полученного с разницы курсов, в Великобритании платят налог на прирост капитала, если он превышает £11 300 в год и так далее. Есть государства, которые пошли по пути законодательного утверждения криптовалют, такие как Япония, в которой с 2017 года криптовалюта является полноценным платежным средством и налоги на неё не взимаются, Беларусь, которая узаконила криптовалютные операции и освободила майнеров от налогов и тому подобное.

Что касается налога с продажи и покупки криптовалюты, то здесь стоит обратиться к информационному Письму Минфина по частному запросу № 03-04-05/66994 от 13 октября 2017 года [3]. В нем написано, что особого порядка уплаты налогов на операции с криптовалютой в НК РФ не предусмотрено.

Но Минфин России подтверждает, что операции по покупке и продаже биткоина облагаются налогом на доходы физических лиц (НДФЛ) в таком же порядке, как и другие операции, с которых уплачивается этот налог. Министерство ссылается на то, что глава 23 Налогового кодекса России «Налог на доходы физических лиц» не устанавливает особого налогообложения для доходов от криптовалюты, а значит, на них распространяется общее правило.

Минфин также напомнил, что согласно статье 41 налогового кодекса налогооблагаемый доход — это любая экономическая выгода, полученная в денежной или натуральной форме и подлежащая оценке. Как установлено подпунктом 1 пункта 1 и пунктами 2 и 3 статьи 228 Налогового кодекса, если физическое лицо по договору получило вознаграждение от другого физического лица, то оно само рассчитывает сумму налога и уплачивает эту сумму в порядке, предусмотренном статьей 225 Налогового кодекса[4].

Представляется, что с каждой продажи биткоина надо будет уплачивать налог на доходы физических лиц (НДФЛ) в размере 13%. К примеру, если вы покупаете биткоины на сумму 20 тысяч рублей и продаете за 40 тысяч рублей, то налог надо будет уплачиваться с 40 тысяч рублей. Российский парламент и Министерство финансов в настоящее время работают над этими изменениями, которые, как ожидается, вступят в силу к концу года.

До тех пор, пока не будет изменен Налоговый кодекс РФ, граждане России должны сообщать о своем доходе в налоговых декларациях и выплачивать регулярный подоходный налог с фиксированной ставкой 13 процентов. Также есть немало компаний в области криптовалют, инвестируя в которые можно получать определенные дивиденды с токенов и комиссионных платежей. Дивиденды облагаются налогом в размере 13 процентов для резидентов и 15 процентов для нерезидентов. Иностранцы граждане, присутствующие в Российской Федерации не менее 183 дней в году, считаются резидентами. Периоды, проведенные за границей по уважительным причинам, таким как лечение и обучение, в расчёт не принимаются (статья 207 НК РФ) [5].

В данный момент налог на криптовалюту в России не уплачивается из-за отсутствия законодательного регулирования этого вопроса. Существуют некоторые проблемы связанные со сложностью налогообложения:

1. Кошельки электронной валюты являются полностью анонимными, поэтому установить владельца данного кошелька не представляется возможным.
2. Найти и установить личность майнеров можно будет теоретически только по значительному энергопотреблению. Однако доказать, что человек занимается именно сделками с криптовалютой, будет непросто.

Анонимность криптовалют усложняет процесс конструктивного налогообложения, потому что цифровые активы хранятся на электронных кошельках, а доступ к ним имеет только владелец. А значит, какая именно сумма криптовалюты находится на кошельке узнать практически невозможно. Фигурировать будет только сумма указанная самим налогоплательщиком. Значит ли это, что придется верить человеку на слово?

Также возникает проблема, какой объем средств учитывать при уплате налогов. Исходя из того, что биткоин и альткоины крайне волатильные активы, то сумма в реальный деньгах будет часто изменяться, при неизменном количестве криптомонет. Сегодня это \$15 000, завтра может быть \$6 000, через полгода — \$2 000 или \$100 000. Выход в таком случае, только один — это ориентироваться на среднегодовую стоимость монет, однако и это число не будет точным, потому что цены на криптобиржах могут различаться.

На наш взгляд, самый лучший вариант - это платить налоги непосредственно в криптовалюте. Это вариант подразумевает собой создание собственного крипторубля, с помощью которого можно будет покупать криптовалюту и платить налоги в казну государства. Осуществлять сделки с криптовалютой можно будет с помощью специализированных, лицензированных площадок на территории Российской Федерации, таких как, например, Московская межбанковская валютная биржа (ММВБ). Таким образом, можно сделать вывод, что в сложившейся ситуации, без внесения кардинальных изменений в законодательство, проблема налогообложения криптовалюты выглядит очень острой и актуальной в свете всё большего усиления криптовалютного рынка.

Библиографический список:

1. Законопроект «О цифровых финансовых активах»// Консультант-Плюс – 2018
2. Е.С. Ульянова «Налог на майнинг»// Электронный научно-практический журнал «Электронная коммерция и законы»
3. Информационное Письмо Минфина по частному запросу № 03-04-05/66994 от 13 октября 2017 года» // Консультант-Плюс – 2018
4. Налоговый кодекс РФ// Консультант-Плюс – 2018
5. Д.С. Вахрушев «Криптовалюта как феномен современной информационной экономики: проблемы теоретического осмысления»// Интернет-журнал «НАУКОВЕДЕНИЕ»

Мезенцева Анастасия Олеговна**Mezenceva Anastasya Olegovna**

Студентка юридического института 2 курса ФГБОУ ВО «Орловского Государственного
Университета имени И.С.Тургенева», Россия, г.Орёл.

УДК 343

К ВОПРОСУ О СНИЖЕНИИ ВОЗРАСТА УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

TO THE QUESTION OF REDUCING THE AGE OF CRIMINAL RESPONSIBILITY OF MINORS

Аннотация: в статье рассматриваются подходы к проблеме снижения возраста уголовной ответственности несовершеннолетних, возможные пути её решения и сложность их практического применения. Автор приводит точки зрения на эту проблематику, как положительные, так и отрицательные. Проанализированы различные варианты решения указанной проблемы. Исследованы позитивные и негативные моменты каждого варианта. Сформулированы собственные выводы.

Abstract: the article considers approaches to the problem of decreasing the age of criminal responsibility of minors, possible ways of solving it and the complexity of their practical application. The author gives points of view on this problematic, both positive and negative. Various variants of the solution of this problem are analyzed. The positive and negative aspects of each option were investigated. Our own conclusions are formulated.

Ключевые слова: уголовная ответственность несовершеннолетних, девиантное поведение, дефект правосознания.

Keywords: criminal liability of minors, deviant behavior, defect of sense of justice.

Проблема подростковой преступности в настоящее время стоит особенно остро. Всё чаще становится известно о совершенных преступлениях несовершеннолетними, часть из которых не подпадает под действие норм уголовного закона, так как данные лица не будут являться субъектами преступления ввиду своего возраста.

Преступное поведение подростков является отклоняющимся от нормы поведением, именуемым в науке девиацией. Девиантное поведение является следствием дефектов правового сознания несовершеннолетних. К сожалению, во многих семьях понятие о морали и нравственности является искаженным, вследствие чего у ребенка искажается восприятие мира. Известный советский и российский ученый-криминолог, доктор юридических наук А.И.Долгова считает, что «дефектность правосознания заключается в пробельности или искаженности его структурных элементов – правовых взглядов, убеждений и установок, когда какие-либо из этих элементов в структуре правового сознания отсутствуют (сформированы недостаточно), или сформированы достаточно, но неправильно, т.е. страдает их содержательная сторона: правовые взгляды, представления и убеждения противоречат действующему законодательству»[3, 45-46].

Показательно мнение первого заместителя председателя комитета государственной Думы Российской Федерации по развитию гражданского общества Ивана Константиновича Сухарева: «К сожалению, в последнее время, мы всё чаще слышим о преступлениях, совершённых несовершеннолетними, часть из которых не подпадает по действия УК ввиду возраста. Это позволяет им совершать особо тяжкие преступления практически без последствий. Порог ответственности для таких преступлений необходимо снижать. Вместе с этим следует продолжать декриминализацию нетяжких статей».

Данная позиция имеет как положительные, так и отрицательные стороны.

Позитивный момент состоит в том, что в настоящий момент это мера кажется необходимой, поскольку подростки способны совершить крайне жестокие преступления, хотя эти случаи можно назвать скорее единичными, а не массовыми.

Сторонники позиции понижения возраста уголовной ответственности аргументируют ее тем, что у подростков отсутствует страх наказания за совершенное преступления, ими движет чувство безнаказанности. По словам Владимира Поневежского: «Сейчас преступления совершаются в гораздо более раннем возрасте. Должна быть возможность привлечения к уголовной

ответственности, чтобы подростки понимали, что их ждет в случае совершения тех или иных тяжких преступлений. Это будет иметь большое профилактическое значение»[2, 1].

Согласно статистике, проведенной Генеральной прокуратурой Российской Федерации за 2018 год «наибольшее число преступлений среди молодежи зафиксировано на Урале, в Сибири и Забайкалье, наименьшее — в республиках Северного Кавказа. Всего, по данным управления правовой статистики Генпрокуратуры РФ, в 2018 году несовершеннолетними и при их участии было совершено 53 736 преступлений, что на 13,1% меньше, чем в 2015 году. При этом из общего числа подростков, нарушивших закон, около 15% находились в состоянии алкогольного или наркотического опьянения»[5].

Процент преступности среди несовершеннолетних хоть и снижается, но это не дает морального права оставлять малолетних преступников безнаказанными. Известны случаи совершения малолетними особо тяжких преступлений. Громкие случаи 2007 и 2009 годов, когда одиннадцатилетний мальчик по прозвищу «Карлик» совершил ряд тяжких преступлений и избежал наказания, так как в силу возраста не мог являться субъектом преступления. Недавний прецедент произошел 31 августа 2017 года в Славянском поселке Краснодарского края. Школьник 12 лет до смерти забил одноклассника металлической трубой. Эти случаи единичны, но несмотря на это, они не должны оставаться без внимания.

Отрицательным моментом в позиции о снижении возраста уголовной ответственности несовершеннолетних до 12 лет является то, что это является поверхностным решением проблемы. Сложность заключается в том, что криминогенное поведение несовершеннолетних зависит от многих факторов. В первую очередь таковым фактором является семья, условия, в которых воспитывается и растет ребёнок. Еще одним не менее важным фактором является наличие или отсутствие каких-либо физиологических особенностей, вследствие чего несовершеннолетний не может контролировать и понимать значение своих действий.

Важным для исследования данного вопроса является точка зрения президента Ассоциации детских психологов Александра Кузнецова, который утверждает, что понижать возраст уголовной ответственности категорически нельзя, поскольку «это приведет к закреплению уголовного сознания у подростков». До тех пор, пока не созданы учреждения ювенальной юстиции и специальные исправительные учреждения, это абсолютно исключено.

«Некоторые эксперты, в частности детский омбудсмен Павел Астахов, ссылаясь на данные психологов, утверждает, что сегодня происходит замедление темпов развития подростков: современные российские девушки в среднем достигают психофизиологической зрелости к 18 годам, а юноши — к 20. И, по его мнению, эти данные говорят о недопустимости снижения возраста уголовной ответственности» [4, 361-362].

Результаты проведенного анализа позволяют сделать некоторые частные выводы. В данный момент необходимо законодательно закрепить возможность привлечения к уголовной ответственности лиц, младше 14 лет в особых случаях: ч.1 ст.105 – убийство, ч.1 ст.131 – изнасилование, ч.1 ст.228 - незаконные приобретение, хранение, перевозка, изготовление, переработка наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, а также незаконные приобретение, хранение, перевозка растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, а также все статьи, за которые предусмотрена уголовная ответственность лицам, достигшим возраста 14 лет за преступления террористической направленности [1, 10]. Наказание должно представлять собой лечение в специализированных учреждениях. Параллельно с этим необходимо создавать органы ювенальной юстиции, а также реабилитационные центры, где бы занимались перевоспитанием и дальнейшей социализацией несовершеннолетних. В последующем необходимость в снижении возраста уголовной ответственности отпадет. Важно заниматься перевоспитанием подростков, а не сажать их в тюрьму.

Библиографический список:

1. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 19.02.2018) // "Собрание законодательства РФ", 17.06.1996, N 25, ст. 2954.
2. Бейлин Борис. Снижение возраста уголовной ответственности: мнения экспертов. 2013. — 1с.

3. Долгова Азалия Ивановна. Правовое сознание и его дефекты у несовершеннолетних правонарушителей. – Научная статья. – М.: Всесоюзный институт по изучению причин разработки мер предупреждения преступности. 1970. 99с.

4. Еременкова Ю. И. Снижение возраста уголовной ответственности несовершеннолетних: за и против // Молодой ученый. — 2015. — №17. — 2с.

5. Электронный ресурс URL: <https://garant-dz.ru/statistika-sovshhenija-prestuplenij-nesovershennoletnimi-za-2017-god-11639/>

Научное издание

Коллектив авторов

Сборник статей XXV Международной научной конференции «Свобода и право»

ISBN 978-5-6040934-1-2

