

# ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ

научный юридический журнал

Публикации для студентов, молодых ученых и научно-преподавательского состава на [www.ur-fakt.ru](http://www.ur-fakt.ru)

ISSN 2500-1140 Издательский дом "Плутон" [www.idpluton.ru](http://www.idpluton.ru)

Выпуск № 14

Кемерово 2017

Журнал выпускается ежемесячно, публикует статьи по юридическим наукам. Подробнее на [www.ur-fakt.ru](http://www.ur-fakt.ru)

За точность приведенных сведений и содержание данных, не подлежащих открытой публикации, несут ответственность авторы.

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.];

Научный юридический журнал «Юридический факт», входящий в состав «Издательского дома «Плутон», был создан с целью популяризации юридических наук. Мы рады приветствовать студентов, аспирантов, преподавателей и научных сотрудников. Надеемся подарить Вам множество полезной информации, вдохновить на новые научные исследования.

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

## Содержание

1. ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ В СИСТЕМЕ ИСТОЧНИКОВ РОССИЙСКОГО ПРАВА.....	3
<b>Сохань Д.В.</b>	
2. ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ПРИСЯЖНЫМ ЗАСЕДАТЕЛЯМ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	9
<b>Плечкина К.В.</b>	
3. ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ И ПУТИ РЕШЕНИЯ.....	<b>Ошибка! Закладка не определена.</b>
<b>Козюбро Л.А.</b>	
4. ОПЫТ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН В РЕШЕНИИ ПРОБЛЕМ ОБЩЕОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ СФЕРЫ В РОССИИ.....	20
<b>Раднатарова К.О.</b>	
5. ВАШИНГТОНСКАЯ КОНВЕНЦИЯ 1965 ГОДА О ПОРЯДКЕ РАЗРЕШЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ МЕЖДУ ГОСУДАРСТВАМИ И ИНОСТРАННЫМИ ЛИЦАМИ.....	26
<b>Протопопова П.О.</b>	
6. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ОПРАВДАТЕЛЬНОГО ПРИГОВОРА...30	
<b>Шадрин М.Ю.</b>	
7. ПРАВОВОЕ СОСТОЯНИЕ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РФ.....	37
<b>Копейкин Д.Н.</b>	
8. ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	42
<b>Парфенов В.В.</b>	
9. ОПТИМИЗАЦИЯ СИСТЕМНОГО ПОДХОДА К ОРГАНИЗАЦИИ РАССЛЕДОВАНИЯ УБИЙСТВ.....	48
<b>Барамзина О.Н.</b>	
10. ФУНКЦИИ ВЫСШЕГО ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА СУБЪЕКТА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ НА ПРИМЕРЕ СУБЪЕКТОВ СКФО.....	52
<b>Лазаров А.А.</b>	
11. К ВОПРОСУ О ПРИМЕНЕНИИ ФИЗИЧЕСКОГО НАСИЛИЯ К ЛИЦАМ, ДОСТАВЛЯЕМЫМ В ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ.....	56
<b>Логинов Н.А.</b>	
12. ПРАВОВАЯ ЭКСПЕРТИЗА В ЗАКОНОТВОРЧЕСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	59
<b>Березкина М.Е.</b>	
13. АЗАРТНЫЕ ИГРЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	62
<b>Кунин Е.И</b>	
14. ПРОБЛЕМА УСТАНОВЛЕНИЯ РАЗМЕРА ПРОЦЕНТОВ ЗА ПОЛЬЗОВАНИЕ СУММОЙ ЗАЙМА.....	65
<b>Жанов М.З.</b>	

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

УДК 34

## ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ В СИСТЕМЕ ИСТОЧНИКОВ РОССИЙСКОГО ПРАВА

### LEGAL CUSTOM IN SYSTEM OF SOURCES OF RUSSIAN LAW

**Аннотация.** Статья посвящена анализу современных дискуссий о содержании понятия «правовой обычай», в ней выявляются основные понятия, вокруг которых ведутся научные споры. Раскрывается значение правового обычая в обеспечении устойчивого развития государственно-правовых институтов России. Рассматривается проблема изменения правовых обычаев включения каждым поколением новых содержательных аспектов и форм. Раскрываются некоторые моменты возможности заимствования в России западной традиции права. В статье анализируются «положительные» и «отрицательные» российские правовые обычаи, раскрываются проблемы сочетания национальных правовых традиций и обычаев, существующих международно-правовых стандартов. В заключении сделан вывод о том, что вопрос правового обычая не может быть решён однозначно в силу целого ряда причин, среди которых основными являются постоянное развитие существующих традиций, привнесением каждым поколением своего представления о должном и справедливом, и невозможностью определения точных критериев проявления правовых обычаев и традиций. Вместе с тем, данная категория является крайне важной для понимания особенностей национальной правовой системы и правовой культуры населения.

**Abstract.** The article is devoted to analysis of contemporary discussions about the content of the concept "legal custom", it identifies the main concepts around which the scientific debate. Reveals the importance of legal custom in the sustainable development of state and legal institutions of Russia. Examines the problem of changing legal practices enable each generation of new content aspects and forms. Reveals some points the possibility of borrowing in Russia the Western tradition of law. The article analyzes "positive" and "negative" of the Russian legal traditions, reveals the problems of a combination of national legal traditions and customs, existing international legal standards. The conclusion is that the issue of legal custom cannot be resolved unambiguously due to a number of reasons, among which are the continuous development of existing traditions, bringing each generation of his idea of proper and fair, and the impossibility of determining manifestations of the legal customs and traditions. However, this category is extremely important for understanding the peculiarities of the national legal system and legal culture of the population.

**Ключевые слова.** Правовой обычай, правовая традиция, устойчивость развития, социокультурный опыт, правовая культура, история права, заимствование, международно-правовые стандарты.

**Key words.** Legal practice, legal tradition, sustainability, socio-cultural experience, legal culture, legal history, borrowing, international legal standards.

Интерес к теме обычного права в целом и к правовым обычаям как к источнику права обусловлен своеобразием ситуации, складывающейся в современной теоретико-правовой науке и практике. Не так давно, около 10-15 лет назад правовой обычай рассматривался как изживающий себя источник права. Особенно критическое отношение к его существованию прослеживается в странах романо-германской системы права и в том числе в России. Существование правового обычая связывалось в лучшем случае с древними системами права и общества. В худшем нормы обычного

права исключались из понятия права в целом и рассматривались лишь как "нормы морали", обычаи или мононормы<sup>0</sup>. Не обращалось должного внимания и на особый характер формирования обществ восточного и африканского типа, в которых не было понятий адекватных современному западному понятию права, а основные правовые категории отличаются и сейчас многозначностью.

В любом историческом обществе для поддержания в нем порядка требуется регулирование с помощью социальных норм, так называемое социальное регулирование. Регулировать — значит направлять поведение людей, их групп и всего общества, вводить их деятельность в определенные рамки. Различают два вида социального регулирования — индивидуальное (упорядочение поведения конкретного лица, в конкретном случае) и нормативное (упорядочение поведения людей с помощью общих правил — образцов, моделей, распространяющихся на всех, на все подобные случаи). Появление нормативного социального регулирования послужило качественным толчком к становлению (возникновению и развитию) права.

В первобытном обществе нормативным социальным регулятором были нормы — обычаи — правила поведения, вошедшие в привычку в результате многократного повторения в течение длительного времени.

Понятие «источник права» существует много веков. Столетиями его толкуют и применяют правоведы всех стран. Если исходить из общераспространенного значения термина «источник», то в сфере права под ним нужно понимать силу, создающую право. Такой силой, прежде всего, является власть государства, которая реагирует на потребности общества, развитие общественных отношений и принимает соответствующие правовые решения<sup>0</sup>.

Наряду с этим источником права следует также признать форму выражения государственной воли, форму, в которой содержится правовое решение государства. С помощью формы право обретает свои неотъемлемые черты и признаки: общеобязательность, общеизвестность и так далее. Это понятие источника имеет значение емкости, в которую заключены юридические нормы.

Обычно в теории называют шесть видов источников права: нормативный акт, судебный прецедент, санкционированный обычай и договор, религиозные тексты и правовые доктрины. В отдельные исторические периоды источниками права признавали правосознание, правовую идеологию, а также деятельность юристов.

Наиболее древней формой права является правовой обычай, то есть правило, которое вошло в привычку народа и соблюдение которого обеспечивается государственным принуждением. Правовой обычай признается источником права тогда, когда он закрепляет уже давно сложившиеся отношения, одобряемые населением. В рабовладельческих и феодальных обществах обычаи санкционировались решениями суда по поводу отдельных фактов. Сейчас встречается и другой способ санкционирования государством обычаев — отсылка к ним в тексте законов<sup>0</sup>.

Правовой обычай — это придание официальной юридической силы действующему в обществе простому, не правовому обычаю, путем использования его для решения конкретного дела в правоприменительном государственном органе (например, в суде).

Необходимо отобразить соотношение права и обычаев. Обычаи играют существенную роль в регуляции различных сторон общественной жизни. Они тесно связаны с правом, моралью, культурой, политикой, религией, другими социальными нормами. Исторически право как система норм в значительной степени выросло из обычаев, которые санкционировались публичной властью по мере практической необходимости. Уже в этом заключается их генетическое родство. Данный процесс, в принципе является постоянным, он продолжается и сейчас, ибо право формируется не только «сверху», но и «снизу», из народных глубин, корней, традиций.

Обычаи принято определять как устойчивые и достаточно распространенные в определенной сфере правила поведения, которые в результате многократного, длительного повторения становятся

---

<sup>0</sup> Всеобщая история права и государства. В.Г. Графский, М., 2015, с. 28-30.

<sup>0</sup> Сергеева Т.В. Обычай как источник права // Правоведение. 2016. № 5.

<sup>0</sup> Всеобщая история права и государства. В.Г. Графский, М., 2015, с. 55-57.

привычкой, обыкновением, соблюдаемыми добровольно. Привычки — мощное средство формирования менталитета личности. Не зря существует поговорка, что привычка — вторая натура.

Обычаи передаются из поколения в поколение, многие из них живут веками и тысячелетиями, освящены заветами предков. Немало из них носят религиозный или полурелигиозный характер (например, соблюдение поста, рамадана). Подобные социальные стереотипы имеются у всех народов, они могут быть разными в разных слоях одного и того же общества, у разных этносов, национальных групп. Это древнейшая форма социальной регуляции.

Соблюдение некоторых обычаев (обрядов, ритуалов, церемоний) является для индивида не менее императивным требованием, чем исполнение законодательных предписаний, ибо здесь, как правило, ощущается жесткое давление общественного мнения, пересудов и молвы окружающих; боязнь подвергнуться осуждению со стороны знакомых, друзей, коллег; нежелание оказаться в положении человека, не уважающего общепринятые нормы поведения (гостеприимство, добрососедство, уважение старших, традиция отмечать различные радостные события, неофициальные праздники, дни рождения, устройство свадьбы, новоселий и так далее), как говорится «Традиции обязывают...»<sup>0</sup>.

В юридической науке обычаи подразделяются на правовые (обычное право) и неправовые, или общегражданские. Правовые обычаи потому и называются правовыми, что они получают отражение в праве, им охраняются, защищаются, приобретая тем самым юридическую силу. Одни из них прямо закрепляются в законе, другие лишь подразумеваются, третьи логически вытекают из тех или иных правовых норм. Чаще всего они просто упоминаются, что означает, что ими можно руководствоваться.

Например, в п.1 ст.19 ГК РФ говорится: «Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая» .

Но во всех случаях правовые обычаи должны находиться в пределах правового поля, в сфере правового регулирования, а не за их границами. И, конечно, они не могут противоречить действующему законодательству. Правовые обычаи призваны способствовать правореализационному процессу, дополнять и обогащать механизм юридического опосредования разнообразных общественных отношений. Правовой обычай является одним из источников (форм) права.

Правовой обычай исторически был первым источником права, регулировавшим отношения в период становления государства. Вообще под обычаем понимается правило поведения, сложившееся на основе постоянного и единообразного повторения данных фактических отношений. Правовым обычаем становится после того, как получает официальное одобрение государства. Дошедшие до нас крупные законодательные памятники прошлого (Законы Ману, Русская правда) — это сборники правовых обычаев<sup>0</sup> .

Природа правового обычая характеризуется следующими особенностями. Он, как правило, носит локальный характер, то есть применяется в рамках сравнительно небольших общественных групп людей. Юридические обычаи часто тесно связаны с религией. В Индии, например, обычное право, входит в структуру индусского права.

Правовой обычай отличается определенностью правила, непрерывным и единообразным характером его соблюдения. Нормы правового обычая нередко выражаются в пословицах, поговорках, афоризмах.

Исторически первой формой права (или источником права в формальном смысле) явился правовой обычай — обычай, санкционированный государством. По содержанию он остается

---

<sup>0</sup> История государства и права зарубежных стран. Учебник: В 2-х ч. ч.1/ Под ред. О.А. Жидкова, Н.А. Крашенинниковой, М.,2014, с. 93.

<sup>0</sup> История государства и права зарубежных стран. Учебник: В 2-х ч. ч.1/ Под ред. О.А. Жидкова, Н.А. Крашенинниковой, М.,2014, с. 111-113.

тем же самым правилом поведения, но обретает возможность государственно-принудительной реализации: если не сработает сила привычки, к делу подключится государство. Государственное санкционирование обычая производится двумя способами: — путем указания на обычай в нормативно-правовом акте (отсылки к обычаю); — использованием обычая в качестве нормативной основы судебного решения.

Если норма (правило) обычая полностью воспроизведена в тексте нормативно-правового акта или положена в основу судебного прецедента, то качества самостоятельного источника права (правового обычая), обычай не обретает, то есть норма обычая существует уже в форме нормативного юридического акта или судебного прецедента.

В российской правовой системе роль правового обычая как источника права незначительна. Ссылки на применение международного обычая имеются в Консульском уставе, Кодексе торгового мореплавания. Однако правоведы предполагают, что с развитием рыночной экономики и частного права значение обычая для российского права должно возрасти, о чем свидетельствует, например, введение в Гражданский кодекс РФ ст. 5 «Обычаи делового оборота»<sup>0</sup>.

Правовые обычаи имеют наибольшее распространение в гражданском, семейном, аграрном праве, а также в международном праве, в частности, во внешнеторговом обороте. Обычаи как бы восполняют отсутствие в законодательстве той или иной нормы. Существуют правовые системы, где роль правового обычая и вообще обычаев достаточно велика. К ним относится обычное право африканских государств, где обычаями регулируются брачно-семейные, земельные отношения и отношения в области наследования. Эти традиционные отношения и в наши дни регулируются нормами обычного права, а судебные органы решают такого рода споры на основе местных обычаев, придавая им юридический, государством защищенный характер.

Правовой обычай — это обычай, применение которого обеспечивается санкцией государства. Его следует отличать от обычая, представляющего собой моральную норму, религиозное правило, нравы. Санкционирование обычая может осуществляться путем восприятия его судебной, арбитражной или административной практикой. Решение государственного органа, в котором применен обычай, признается соответствующим государством и может быть принудительно исполнено.

Обычай по природе своей носит консервативный характер. Он закрепляет то, что сложилось в результате длительной общественной практики. Нередко обычай отражает бытовые предубеждения, расовую и религиозную нетерпимость, исторически сложившееся неравенство полов. Такие обычаи в целях социальной безопасности и личного благополучия граждан государство вполне оправданно запрещает.

Государство к различным обычаям относится по-разному: одни запрещает, другие одобряет и развивает. Более или менее длительное существование правовых обычаев можно ожидать лишь в некоторых сферах правового регулирования, например, при регулировании внешней торговли.

Известно лишь несколько статей Кодекса торгового мореплавания, в которых учитывается действие обычаев порта или международных обычаев мореплавания (ст.134 КТМ РФ «Срок, в течение которого груз должен быть погружен на судно, определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — сроками, обычно принятыми в порту погрузки»).

В других актах иногда встречаются ссылки на деловые обыкновения. При этом следует отметить, что содержание обычной нормы не получает прямого текстуального закрепления в законе или ином нормативном акте.

Отечественное законодательство допускает использование в юридической практике обычаев однако, обычаи, противоречащие государственно властвующей политике, общечеловеческой морали, как правило, запрещаются законом. Например, в Уголовном кодексе России есть статьи, запрещающие такие пережитки родового быта и феодально-байского отношения к женщине, как калым за невесту, похищение ее.

---

<sup>0</sup> Колесников Е. В. Источники российского конституционного права. Саратов, 2014, с. 72.

Действительно в настоящее время обычаи играют меньшую роль, чем другие источники права используется он гораздо реже и в тех случаях, когда в законе встречаются пробелы или в самом законе указываются условия, в которых может использоваться правовой обычай.

Обычай сохраняет значимость лишь в той мере, какой полезен для применения закона (в дополнение к закону).

В современных правовых условиях «обычай» как правило, трактуется неоднозначно. Нередко наряду с ним используется понятие обыкновение. Обыкновение играет большую роль в регулировании торговых отношений и определяется, как правило, сложившейся на основе столь постоянного и единообразного повторения данных фактических отношений, что оно считается входящим в состав волеизъявления сторон по сделке в случае соответствия их намерениям.

Но хотя основным источником права правовой обычай и не является, все же в определенных случаях он действует в качестве формы права. Для того чтобы эффективно воздействовать на общественные отношения, по моему мнению, правовой обычай должен отвечать определенным требованиям:

- а) содержать в себе нормы, которые «основываются на правовом убеждении» и проявляются «в более или менее частом применении»;
- б) не противоречить разумности;
- в) не иметь в своем основании заблуждения;
- г) не нарушать добрых нравов.

Итак, в настоящее время правовой обычай в развитых странах широкого применения не имеет, но в то же время полностью своего значения не утратил. Так, по мнению Е.В.Колесникова, обычай выступает как источник права, прежде всего, в тех областях, где пока нет достаточного материала для законодательных обобщений<sup>0</sup>. Особенно заметна роль обычая в регулировании новых экономических институтов, некоторых банковских страховых операций, договора лизинга. Источником права обычай был признан конвенцией ООН в договорах международной купли-продажи товаров 1980г. (ст. 9).

В настоящее время обычай находит достаточно широкое применение при регулировании общественных отношений в государствах Азии, Африки, Океании. В развитых государствах обычай играет второстепенную роль по сравнению с другими источниками права - нормативным актом и судебной практикой. Обычай понимается, прежде всего, как норма, дополняющая закон в тех случаях, когда соответствующее предписание в законе вообще отсутствует или оно недостаточно полно. Однако, например, в современной Франции или ФРГ в сфере гражданского и торгового права не исключается применение обычая не только в дополнение, но и против закона.

В современной России правовой обычай не получил широкого распространения, хотя в ст. 5 Гражданского кодекса и закрепляется положение о том, что при осуществлении предпринимательской деятельности допускается использование обычаев делового оборота как сложившихся и широко применяемых правил поведения, даже если они не записаны в актах государства. Но все же в связи с тем, что использование обычаев связано с экономической сферой, предпринимательской деятельностью и частным правом, которые в советскую эпоху практически не развивались, а предпринимательство вообще было запрещено, то и правовые обычаи и обычаи делового оборота не успели сложиться за довольно-таки короткий период существования рыночной экономики.

С развитием в России частного права и рыночной экономики будут формироваться и правовые обычаи, роль которых в будущем должна возрасти.

Не следует полагать, что правовые обычаи — архаичное явление, потерявшее в настоящее время всякое значение. Как свидетельствуют новейшие исследования, правовые обычаи широко применяются при регулировании общественных отношений (особенно земельных, наследственных, семейно-брачных) в государствах Африки, Азии, Латинской Америки. Отдельные обычаи, вошедшие в древние законы той или иной страны, действуют без изменений до сих пор. Например, в Таиланде по сей день, бытует закон, определяющий условия развода супругов, выработанные еще в процессе

<sup>0</sup> Колесников Е. В. Источники российского конституционного права. Саратов, 2014, с. 80.



формирования обычаев<sup>0</sup>. Муж и жена в присутствии свидетелей одновременно зажигают по свече одинаковых размеров. Тот из супругов, чья свеча догорит первой, должен покинуть дом, не взяв с собой ничего из имущества.

В международном праве обычай представляет собой не только форму выражения традиционных норм, но и важный способ создания новых юридических обязательных правил поведения государств в тех вновь появляющихся областях межгосударственных отношений, которые требуют правового регулирования. Он является современным и активно функционирующим источником права. Поэтому следует иметь в виду, что концепция обычая в том виде, как она применяется в международной практике и рассматривается в доктрине международного права, имеет мало общего с представлениями об обычае, основанными на особенностях этого источника во внутренних национальных системах права. И с теоретической, и с практической точек зрения необходимо отличать обычай как процесс создания норм международного права от обычая – результата этого процесса, то есть юридически обязательного правила поведения, сложившегося в межгосударственной практике.

Развитие права России вряд ли должно идти по пути официально-силового исключения из системы источников обычаев. Видимо, вскоре следует ожидать появления новых рыночных обычаев, которые будут регулировать отношения до и вместе с юридическими нормами.

#### **Библиографический список:**

1. Всеобщая история права и государства. В.Г. Графский, М., 2015
2. История государства и права зарубежных стран. Учебник: В 2-х ч. ч.1/ Под ред. О.А. Жидкова, Н.А. Крашенинниковой, М., 2014
3. История государства и права России. И.А. Исаев, М., 2014
4. Колесников Е. В. Источники российского конституционного права. Саратов, 2014
5. Общая теория права и государства. В.С. Нерсесянц, М., 2015
6. Лукашева Е.А. Право, мораль, личность. М., 2016.
7. Римское право. О.А. Омельченко, М., 2014
8. Сергеева Т.В. Обычай как источник права // Правоведение. 2016. № 5.
9. Теория государства и права. М.Н. Марченко, М., 2015

**Плечкина Кира Валерьевна**

**Kira V. Plechkina**

Студентка магистратуры Международного института экономики и права

MA student of the International Institute of Economics and Law

E-mail: [kiryunya\\_94@mail.ru](mailto:kiryunya_94@mail.ru)

УДК 343.195

## **ТРЕБОВАНИЯ, ПРЕДЪЯВЛЯЕМЫЕ К ПРИСЯЖНЫМ ЗАСЕДАТЕЛЯМ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

### **REQUIREMENTS FOR JURORS IN THE RUSSIAN FEDERATION**

**Аннотация:** В настоящей статье рассматриваются требования, предъявляемые к присяжным заседателям, некоторые актуальные проблемы суда с участием присяжных заседателей в России и пути их решения.

**Abstract:** This article examines the requirements for jurors, some of the current problems with the trial by jury in Russia and ways of their solution.

**Ключевые слова:** суд присяжных, уголовное судопроизводство.

**Keywords:** jury, criminal justice.

---

<sup>0</sup> История государства и права зарубежных стран. Учебник: В 2-х ч. ч.1/ Под ред. О.А. Жидкова, Н.А. Крашенинниковой, М., 2014, с. 39-41.

Актуальность темы суда присяжных обусловлена тем, что суд присяжных, по сравнению с обычной формой судопроизводства, имеет свои особенности. Суд с участием присяжных заседателей обладает большей коллегиальностью и независимостью, стимулирует состязательность уголовного процесса. Важным моментом закрепления прав является статья 20 Конституции Российской Федерации<sup>0</sup>, гарантирующая право каждого обвиняемого на рассмотрение дела судом присяжных в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Статья 324 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации устанавливает, что производство в суде с участием присяжных заседателей ведется в общем порядке с учетом особенностей, предусмотренных главой 42 УПК РФ. Главной особенностью и важностью института суда присяжных является возможность осуществления властных полномочий не через представительные органы, а непосредственным включением любого гражданина, способного стать присяжным заседателем, в деятельность по осуществлению правосудия. В условиях построения правового государства весьма важно, чтобы все граждане не только знали и уважали закон, но и участвовали в его реализации, осуществляли социальный контроль за надлежащим его исполнением. Как отмечает судья Верховного Суда Республики Карелия Александр Петрович Зайцев<sup>0</sup>, «в первые шесть лет с момента введения на территории Республики Карелия данной формы судопроизводства Верховным Судом Республики Карелия было рассмотрено 33 уголовных дела в отношении 56 лиц. Осуждено 42 лица, оправдано 14 человек (25 % от числа всех подсудимых). В дальнейшем количество дел с участием присяжных заседателей имеет тенденцию к уменьшению»<sup>0</sup>.

Требования к гражданам, участвующим в осуществлении правосудия в суде с участием присяжных заседателей, устанавливаются ст. 3 Федерального закона Российской Федерации «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации»<sup>0</sup>. Вопросы применения законодательства, регулирующего производство в суде с участием присяжных заседателей, отражены в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22 ноября 2005 г. № 23 г. «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей». Федеральным законом от 23 июня 2016 года № 209-ФЗ<sup>0</sup> внесены изменения в УПК РФ. Эти изменения расширили применение института присяжных заседателей. Так, предусмотрено, что районные и гарнизонные военные суды по ходатайству обвиняемого рассматривают коллегиально в составе судьи и коллегии из шести присяжных заседателей уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 105 ч. 2, 277, 295, 317 и 357 УК РФ, по которым в соответствии с положениями Уголовного кодекса Российской Федерации в качестве наиболее строгого вида наказания не могут быть назначены пожизненное лишение свободы или смертная казнь. Помимо этого, рассматривают уголовные дела о преступлениях, предусмотренных ст. 105 ч. 1 и ст. 111 ч. 4 УК РФ. Данным Федеральным Законом внесены изменения в ч. 2 статьи 30 УПК РФ. Количество присяжных заседателей, составляющих коллегию, рассматривающую уголовные дела в верховном суде республики, краевом или областном суде, суде города федерального значения, суде автономной

---

<sup>0</sup> Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993г. (принята всенародным голосованием) в ред. федерального конституционного закона от 05.02.2014г. № 2-ФКЗ. // Российская газета. – 1993. – 25 дек.

<sup>0</sup> Указ Президента РФ от 9 ноября 2000 г. N 1857 "О назначении судей верховных судов республик, краевых, областных судов, Московского, Санкт-Петербургского городских судов и судов автономных округов". [Электронный ресурс]. - Режим доступа: [http://rapsinews.ru/judicial\\_person/20120424/262918358.html](http://rapsinews.ru/judicial_person/20120424/262918358.html).

<sup>0</sup> Зайцев А.П. Суд присяжных: 25 лет после возрождения. /А.П. Зайцев // Судейское сообщество. – 2016. - № 2. – С. 21.

<sup>0</sup> О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации: Федеральный закон от 20.08.2004г. № 113-ФЗ (в ред. Федер. закона от 29.12.2010 № 433-ФЗ) // Российская газета. - 2004. - 25 августа.

<sup>0</sup> "О внесении изменений в Федеральный закон "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации": Федеральный Закон от 23.06.2016 № 209-ФЗ. // Российская газета. - 2016. – 28 июня.

области, суде автономного округа, окружном (флотском) будет составлять до восьми присяжных заседателей. Данные изменения вступают в силу с 01 июня 2018 года.

В деятельности суда присяжных вправе принимать участие граждане России независимо от социального, имущественного положения, национальности, принадлежности к общественным объединениям и движениям, пола и вероисповедания. Исключение лица из списков либо освобождение его от участия в суде может быть осуществлено в одних случаях по его волеизъявлению, в других - по требованию закона. Таковыми случаями являются:

- 1) не достигшие к моменту составления списков кандидатов в присяжные заседатели возраста 25 лет;
- 2) граждане, имеющие непогашенную или неснятую судимость;
- 3) граждане, признанные судом недееспособными или ограниченными судом в дееспособности;
- 4) состоящие на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических и затяжных психических расстройств.

К участию в рассмотрении судом конкретного уголовного дела в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, в качестве присяжных заседателей не допускаются также лица:

1. подозреваемые или обвиняемые в совершении преступлений;
2. не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство;
3. имеющие физические или психические недостатки, препятствующие полноценному участию в рассмотрении судом уголовного дела.

От обязанностей присяжных заседателей на основании письменного заявления о наличии обстоятельств, препятствующих исполнению этих обязанностей, в соответствии со ст. 7 Федерального закона № 113-ФЗ, освобождаются:

- лица, не владеющие языком, на котором ведется судопроизводство;
- лица, не способные исполнять обязанности присяжного заседателя по состоянию здоровья, подтвержденному медицинскими документами;
- лица, достигшие возраста 65 лет;
- лица, замещающие государственные должности или выборные должности в органах местного самоуправления;
- военнослужащие;
- судьи, прокуроры, следователи, дознаватели, адвокаты, нотариусы или имеющие специальное звание сотрудники органов внутренних дел, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, службы судебных приставов, таможенных органов, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, а также лица, осуществляющим частную детективную деятельность на основе специального разрешения (лицензии);
- священнослужители.

При отсутствии соответствующего письменного заявления от лиц указанных категорий, решение об их освобождении от обязанностей присяжных принимается председательствующим судьей по своему усмотрению. На основании Федерального Закона № 209-ФЗ от 23.06.2016 г.<sup>0</sup> с 01 июня 2017 года в данную статью вносятся изменения. Теперь граждане, включенные в список и запасной список кандидатов в присяжные заседатели муниципального образования, исключаются из указанных списков исполнительно-распорядительным органом муниципального образования. Граждане, включенные в список и запасной список кандидатов в присяжные заседатели округа, общий и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели субъекта Российской Федерации, исключаются из указанных списков высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации в случаях, указанных в пунктах 1,2 данной статьи.

---

<sup>0</sup> "О внесении изменений в Федеральный закон "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации": Федеральный Закон от 23.06.2016 № 209-ФЗ. // Российская газета. - 2016. – 28 июня.

Для формирования качественного состава коллегии присяжных заседателей, обеспечения ее способности правильно и справедливо решать вопросы о виновности, особенно важное значение имеют разнородный личный состав коллегии присяжных заседателей и ее возрастной состав (от 25 до 65 лет). Такой возрастной состав обеспечивает формирование коллегии присяжных заседателей из числа лиц, обладающих достаточной социальной, нравственной и интеллектуальной зрелостью, достаточным запасом житейской мудрости, практического рассудка, достаточным развитием умения логически мыслить и жизненного опыта личности, которые необходимы для правильного решения вопросов о фактической стороне, виновности. Как правильно отмечал С.И. Викторский, «для решения вопросов, касающихся фактической стороны и виновности, самое главное - умение логически мыслить и житейский опыт, а у народных судей нельзя отнять первого из этих качеств, вторым же они богаче, чем коронные судьи, обстановка жизни которых гораздо однообразнее, как у людей одного и того же склада занятий».<sup>0</sup> Граждане призываются к исполнению в суде обязанностей присяжных заседателей в порядке, установленном Уголовно-процессуальным кодексом Российской Федерации, один раз в год на десять рабочих дней, а если рассмотрение уголовного дела, начатое с участием присяжных заседателей, не окончилось к моменту истечения указанного срока, - на все время рассмотрения этого дела. Кандидаты в присяжные заседатели, вызванные в суд, но не отобранные в состав коллегии присяжных заседателей и не освобожденные от исполнения обязанностей кандидатов в присяжные заседатели, могут быть привлечены для участия в качестве присяжных заседателей в другом судебном заседании.

Согласно п. 1 ст. 329 УПК РФ, если в ходе судебного разбирательства, но до удаления присяжных в совещательную комнату для вынесения вердикта выяснится, что кто-либо из присяжных заседателей не может продолжать участвовать в судебном заседании или отстраняется судьей, то он заменяется запасным присяжным заседателем в последовательности, указанной в списке при формировании коллегии присяжных заседателей по уголовному делу.

В соответствии с ч. 3 ст. 328 УПК РФ, при формировании коллегии присяжных заседателей кандидаты в присяжные заседатели обязаны правдиво отвечать на задаваемые им вопросы и представить необходимую информацию о себе и об отношениях с другими участниками уголовного судопроизводства. Впоследствии, если окажется, что в составе коллегии присяжных заседателей окажутся лица, предоставившие не достоверные сведения или скрывшие информацию об отношениях с кем-либо из участников судопроизводства, то приговор подлежит отмене. Приведем некоторые примеры из судебной практики. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 29 мая 2013 г. № 83-П13ПР оправдательный приговор Курского областного суда от 2 октября 2012 г. отменен ввиду вынесения вердикта незаконным составом коллегии присяжных заседателей. При формировании коллегии присяжных заседателей кандидатам в присяжные заседатели был задан следующий вопрос: "Есть ли среди кандидатов в присяжные заседатели лица, состоящие на учете в наркологическом или психоневрологическом диспансере в связи с лечением от алкоголизма, наркомании, токсикомании, хронических или затяжных психических расстройств?" Как выяснилось, кандидат в присяжные заседатели Л., состоит на диспансерном учете с декабря 2007 года в связи с лечением от алкоголизма средней степени тяжести<sup>0</sup>. Подводя итог, следует отметить, что требования, предъявляемые к кандидатам в присяжные заседатели, достаточно императивны. По мнению автора, это правильно, поскольку в руках присяжных заседателей судьба одного человека или нескольких людей. Очень важно, чтобы присяжные не только подходили под требования к кандидатам в присяжные заседатели, но и были грамотными людьми, обладающими высоким уровнем правовой культуры. Тогда и вынесенное ими решение будет законным, обоснованным и, что немало важно, справедливым.

Нужно отметить, что существуют некоторые актуальные проблемы, возникающие при рассмотрении уголовного дела с участием присяжных заседателей. Судебное следствие по делам, рассматриваемым с участием присяжных заседателей, начинается со вступительных заявлений

---

<sup>0</sup> Викторский С.И. Русский уголовный процесс. - М., 1912. С. 36.

<sup>0</sup> Кассационное определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.09.2009г. № 66-О09-145СП. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=ARB;n=203710#0>.

государственного обвинителя и защитника. Государственный обвинитель излагает суть предъявленного обвинения, а после этого защитник высказывает согласованную с подсудимым позицию по предъявленному обвинению<sup>0</sup>. При этом выясняется, признает подсудимый себя виновным или нет.

После этого в судебном заседании в присутствии присяжных заседателей подлежат исследованию практически все обстоятельства, указанные в ст. 73 УПК. В присутствии присяжных не исследуются лишь факты прежней судимости, признания подсудимого хроническим алкоголиком или наркоманом, а также иные данные, способные вызвать предубеждение присяжных в отношении подсудимого. Данные о его личности, в соответствии с ч. 8 ст. 335 УПК РФ, исследуются лишь в том объеме, который влияет на признание подсудимого виновным в конкретном преступлении. Все, что выходит за эти пределы, должно устанавливаться профессиональным судьей на втором этапе после вынесения присяжными вердикта. Бывают такие уголовные дела, в которых само событие преступления связано с данными о личности, например, совершение данного преступления в состоянии алкогольного опьянения. Или в своих показаниях, данных в ходе судебного заседания, подсудимый упоминает о своей хронической болезни, которая, по его мнению, оказала влияние на совершение им преступления. В таких случаях очень важно, чтобы у присяжных не формировалось мнение о подсудимом, не вызывало чувств жалости к нему, симпатии или антипатии, и решающую роль в этом играет председательствующий.

В ходе судебного разбирательства судья по собственной инициативе или по ходатайству сторон исключает из уголовного дела доказательства, недопустимость которых выявилась в ходе судебного разбирательства. Обсуждение вопроса о том, насколько существенно было то или иное нарушение, допущенное при получении доказательства, и насколько такое доказательство необходимо для дела, должно происходить в отсутствие присяжных заседателей. Присяжные заседатели не должны знакомиться с недопустимыми доказательствами, а если по каким-либо причинам они ознакомились, то председательствующий должен разъяснить им, чтобы они не принимали во внимание данное доказательство при вынесении вердикта. К сожалению, выполнение этого правила не всегда находит свое отражение.

Из практики. Из протокола судебного заседания усматривается, что адвокат А., защищавший интересы подсудимого М., в течение судебного заседания неоднократно в присутствии присяжных заседателей ставил под сомнение допустимость исследуемых доказательств, доводил до сведения присяжных заседателей фактические обстоятельства, доказанность которых теми не устанавливается. При этом председательствующий не всегда останавливал адвоката и не разъяснял присяжным заседателям, что данные обстоятельства не должны ими приниматься во внимание. В общей сложности за время судебного заседания председательствующим было сделано адвокату А. более 20 замечаний. Отменяя приговор и направляя дело на новое судебное рассмотрение, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ отметила, что присяжные могут принимать участие в исследовании только тех доказательств, которые необходимы для ответов на поставленные перед ними вопросы<sup>0</sup>.

Присяжным представляются только те доказательства, которые имеют непосредственное отношение к фактическим обстоятельствам дела в виде конечного результата следственных и оперативно-розыскных мероприятий: показания, протоколы следственных действий, заключения экспертиз, вещественные доказательства. До них не доводятся приемы и методы исследования и оценки доказательств, процессуальные вопросы раскрытия преступлений и установления причастности к ним подсудимых<sup>0</sup>.

---

<sup>0</sup> Уголовный процесс: Курс лекций: Учебное пособие для студентов юридических вузов и факультетов / Под общ. Ред. В.И. Качалова, О.В. Качаловой. - М.: Омега-Л, - 2004. - С. 296.

<sup>0</sup> Обзор кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за 2008 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2009. - N 7.

<sup>0</sup> Семенов М. Э. Взаимодействие следствия и прокуратуры при рассмотрении дела. / М.Э. Семенов // Уголовный процесс. - 2014. - №3. - С. 71.

Представляется необходимым в процессе судебного следствия учитывать низкую степень понимания присяжными объективной стороны совершенных преступлений, а также возможность проявления предубежденности присяжных, сомнений в некомпетентности органов предварительного следствия и формирования мнения о дефектности полученных доказательств (прежде всего, признательных показаний подсудимых, полученных в ходе предварительного следствия), обусловленного мнением о возможном воздействии на присяжных со стороны подсудимых и их защитников.

В этой связи необходимо тщательно проверять все материалы, полученные от органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность, законность проведения таких мероприятий, полномочия проводивших их должностных лиц, надлежащее оформление документов и порядок изъятия доказательств, их соответствие описанию и упаковке.

Наиболее полезным с точки зрения восприятия информации и полного уяснения ее содержания является использование средств аудио-, видеозаписи при производстве таких следственных действий, как осмотры места происшествия с максимально возможной фиксацией окружающей обстановки, трупа, телесных повреждений; фиксацией признательных показаний подозреваемых (обвиняемых) с участием защитников. Это позволит присяжным заседателям «наглядно» представить картину произошедшего, увидеть своими глазами телесные повреждения, что, в свою очередь, окажет воздействие на формирование мнения коллегии присяжных заседателей при ответе на вопрос «доказано ли, что деяние имело место» и вынесении вердикта.

Интересным представляется вопрос о том, можно ли исследовать заключение судебной психофизиологической экспертизы с использованием полиграфа как доказательство в суде присяжных. Стоит подчеркнуть, что назначение и проведение подобного рода психофизиологической экспертизы не предусмотрено законом, поскольку такое заключение не соответствует требованиям, предъявляемым ст. 204 УПК РФ и ст. ст. 11, 25 Федерального закона от 31.05.2001 № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации»<sup>0</sup> к экспертному заключению, и которое в соответствии со ст. 74 УПК РФ, не относится к доказательствам по делу. Присяжные заседатели – «судьи факта», а подобные исследования на полиграфе, по мнению М.А. Фомина, кандидата юридических наук, председателя президиума МГКА «Фомин и партнеры», не являются доказательствами факта и, следовательно, не могут представляться в качестве доказательств коллегии присяжных заседателей<sup>0</sup>. Аналогичную позицию занимает и Верховный Суд Российской Федерации.

Из практики. По делу № 34-О12-12 Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации исключила заключение психофизиологической экспертизы из числа доказательств по уголовному делу, указав, что такие заключения не соответствуют требованиям, предъявляемым УПК РФ к заключениям эксперта и такого рода исследованиям, имеющим своей целью выработку и проверку следственных версий, не относятся к доказательствам согласно ст. 74 УПК РФ<sup>0</sup>. Таким образом, нормы УПК РФ, подтвержденные судебной практикой Верховного Суда России, не предусматривают законодательной возможности применения полиграфа в уголовном судопроизводстве с участием присяжных заседателей.

Выявленные проблемы, это, безусловно, далеко не все трудности, которые имеются при рассмотрении дела судом с участием присяжных заседателей. Но, проанализировав нормативно-правовую базу и научную литературу, можно сделать вывод, что правоприменители и законодатели находят пути решения проблем.

Суд с участием присяжных заседателей – большая коллегиальность, независимость и состязательность процесса. Это одна из возможностей граждан участвовать в отправлении

---

<sup>0</sup> О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2001 № 73-ФЗ (в ред. от 25.11.2013 № 317-ФЗ). // Российская газета. – 2001.- 05 июня.

<sup>0</sup> Фомин М. А. Экспертиза с использованием полиграфа как доказательство в суде присяжных. / М.А. Фомин // Уголовный процесс. - 2014. - № 8. - С. 60.

<sup>0</sup> Кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 04.10.2012г. № 34-О12-12: [Электронный ресурс]. - СПС «Консультант Плюс». - Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=ARB;n=304703>

правосудия. Участие в качестве присяжного заседателя способствует повышению правосознания и правовой культуры граждан.

Суд присяжных является ярко выраженным показателем принципов демократии, при которой права и свободы человека являются высшей ценностью для государства.

#### **Библиографический список:**

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993г. (принята всенародным голосованием) в ред. федерального конституционного закона от 05.02.2014г. № 2-ФКЗ // Российская газета. – 1993. – 25 дек.
2. О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации: Федеральный закон от 20.08.2004г. № 113-ФЗ (в ред. Федер. закона от 29.12.2010 № 433-ФЗ) // Российская газета. - 2004. - 25 августа.
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2001г. № 174-ФЗ (в ред. Федер. закона от 31.12.2014 № 23-ФЗ) // Собрание законодательства Российской Федерации – 2001. - № 52 (ч.1); 2014. - № 13.
4. Уголовный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 13.06.1996г. № 63-ФЗ (в редакции Федер. закона от 31.12.2014 № 5-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. - 1996. – 17 июня.
5. О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2001 № 73-ФЗ (в ред. от 25.11.2013 № 317-ФЗ). // Российская газета. – 2001.- 05 июня.
6. О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации: Федеральный закон от 20.08.2004г. № 113-ФЗ (в ред. Федер. закона от 29.12.2010 № 433-ФЗ) // Российская газета. - 2004. - 25 августа.
7. "О внесении изменений в Федеральный закон "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации": Федеральный Закон от 23.06.2016 № 209-ФЗ. // Российская газета. - 2016. – 28 июня.
8. Указ Президента РФ от 9 ноября 2000 г. N 1857 "О назначении судей верховных судов республик, краевых, областных судов, Московского, Санкт-Петербургского городских судов и судов автономных округов". [Электронный ресурс]. - Режим доступа: [http://rapsinews.ru/judicial\\_person/20120424/262918358.html](http://rapsinews.ru/judicial_person/20120424/262918358.html).
9. Викторский С.И. Русский уголовный процесс. - М., 1912. С. 36.
10. Зайцев А.П. Первый суд присяжных в Карелии. / А.П. Зайцев // Судебный вестник. Сборник судебных решений по уголовным делам Северо-Запада России. - 2003. - Выпуск 3. - С. 50.
11. Семенов М. Э. Взаимодействие следствия и прокуратуры при рассмотрении дела. / М.Э. Семенов // Уголовный процесс. - 2014. - №3. - С. 71.
12. Уголовный процесс: Курс лекций: Учебное пособие для студентов юридических вузов и факультетов / Под общ. Ред. В.И. Качалова, О.В. Качаловой. - М.: Омега-Л, - 2004. - С. 296.
13. Фомин М. А. Экспертиза с использованием полиграфа как доказательство в суде присяжных. / М.А. Фомин // Уголовный процесс. - 2014. - № 8. - С. 60.
14. Обзор кассационной практики Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации за 2008 г. // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. - 2009. - N 7.
15. Кассационное определение Верховного Суда Российской Федерации от 23.09.2009г. № 66-О09-145СП. [Электронный ресурс]. - Режим доступа: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=ARB;n=203710#0>.
16. Кассационное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации от 04.10.2012г. № 34-О12-12: [Электронный ресурс]. - СПС «Консультант Плюс». - Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=ARB;n=304703>





**Козюбро Лев Александрович**  
**Kozyubro Lev Aleksandrovich**

Студент

Кубанский Государственный аграрный университет

E-mail: [jokercap@yandex.ru](mailto:jokercap@yandex.ru)

УДК 34

## **ПРОБЛЕМЫ ЗАЩИТЫ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ И ПУТИ РЕШЕНИЯ**

## **PROBLEMS OF PROTECTION OF BUSINESS REPUTATION OF LEGAL ENTITIES AND SOLUTIONS**

**Аннотация:** в данной статье рассматриваются способы защиты деловой репутации юридических лиц, уделяется внимание проблемам защиты, и предлагаются пути решения.

**Abstract:** this article discusses methods of protection of business reputation of legal entities, attention is paid to the protection problems, and proposed solutions.

**Ключевые слова:** юридическое лицо, защита деловой репутации, способы защиты.

**Keywords:** a legal entity, protection of business reputation, ways of protection.

### **Введение**

В настоящем времени вопрос защиты чести, достоинства - деловой репутации касаются время от времени каждого человека.

От мала до велика физические лица наделены практически равным набором прав и обязанностей, укрепленных в международных конвенциях, кодексах, законах, не смотря на физиологические, социальные, возрастные, национальные различия.

Более видимые, но порой не всегда очевидные различия прослеживаются между физическими лицами и юридическими лицами.

Поэтому, при возникновении вопроса и необходимости защиты действительных благ, и физические, и юридические лица, то есть каждый участник данного процесса должен полностью осознавать необходимые нормы и основания, которые позволят отстоять свою честь и репутацию.

В современном мире возросло количество обращений в суд как граждан (физических лиц), так и организаций (юридических лиц), поэтому нынешние юристы столкнулись с проблемой.

Данную проблему возможно обрисовать одним вопросом: как следует применять нормы, защищающие нематериальные блага юридических лиц?

Поддержание на должном уровне деловой репутации как гражданина, так же и организации приобретает важность в условиях рыночной экономики, когда мнение о человеке в обществе определяет не только его эмоциональное самоощущение, но и реальное экономическое благополучие.

В большей степени это касается, прежде всего, организации, сама возможность существования которой зависит от представления о ней как других организаций (поставщиков, кредиторов) так и рядовых граждан (клиентов, потребителей), то есть всего общества в целом.

Стоит отметить, что возможность защиты деловой репутации является на данный момент неотъемлемой частью правовой системы Российской Федерации.

Согласно п. 2 ст. 150 ГК РФ закон предусматривает использовать для защиты нематериальных благ любые способы, которые указаны в ст. 12 ГК РФ[1].

Данная норма подробно определяет, какими же способами располагает юридическое лицо, когда ему приходится отстаивать свою деловую репутацию.

Вопрос защиты деловой репутации юридического лица, когда государственные органы необоснованно обвиняют его в каком-либо преступлении или привлекают к уголовной ответственности, становится предельно важным, поскольку этими действиями разрушается положительная деловая репутация организации, причем восстановить имидж организации бывает достаточно сложно.

В случае если угроза деловой репутации исходит от государственных органов или органов местного самоуправления, то в данном случае необходимо добиваться признания не действительным акта государственного органа. Это является очень тяжелой и требующей огромного количества времени процедурой.

Защита деловой репутации может осуществляться с применением таких способов, как самозащита права, возмещение убытков, взыскание неустойки, компенсация морального вреда и иными способами, предусмотренными законом.

Главным правилом является то, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Иными словами физическое или юридическое лицо вправе прибегать к данному способу защиты, но только с помощью таких приемов, которые не запрещены законом.

Обратимся к Федеральному закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в ст. 4 дается определение недобросовестной конкуренции: «недобросовестная конкуренция - любые действия хозяйствующих субъектов (группы лиц), направленные на получение преимуществ при осуществлении предпринимательской деятельности, противоречат законодательству РФ...». [2]

Статья 14 данного же Федерального закона устанавливает запрет на недобросовестную конкуренцию.

Итак, не допускается недобросовестная конкуренция, которая связана с приобретением и использованием исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, средства индивидуализации продукции, работ или услуг.

Таким образом, Федеральный закон «О защите конкуренции» дает определение сущности, которая бы опорочивала деловую репутацию, нарушения деловой репутации как распространение неточных, искаженных, ложных сведений, порочащих хозяйствующего субъекта и могущих нанести убытки юридическому лицу.

Необходимо помнить, что закон «О защите конкуренции» может защищать только хозяйствующие субъекты, соответствующие требованиям перечня ст. данного закона (хозяйствующий субъект - индивидуальный предприниматель, коммерческая организация, а также некоммерческая организация, осуществляющая деятельность, приносящую ей доход).

Прогресс не стоит на месте и развитие компьютерных технологий, и появление новых способов представления, и распространения информации ставят на повестку вопросы правового

регулирования постоянно возникающих специфических общественных отношений в информационной сфере, в частности, в мировой компьютерной сети «Интернет».

На сегодняшний день число пользователей Интернета в Российской Федерации составляет одиннадцать с половиной миллионов человек. [5, 11-14с.].

Однако, став неотъемлемой частью нашей жизни, Интернет вместе с тем зачастую используется для совершения разного рода правонарушений, которые посягают на конституционные права и законные интересы личности, в том числе декларируемые в части первой статьи 23 Конституции РФ право на защиту чести и доброго имени.

На данный момент времени Интернет широко используется для распространения дискредитирующих материалов в отношении известных государственных деятелей и многих других людей.

Кроме того не исключена возможность распространения порочащих сведений и в отношении любого гражданина РФ, а также иностранного гражданина, если это кому-нибудь понадобится. [7, 145с.].

Важным является то, что распространение подобных сведений в Интернете остается практически безнаказанным, очень тяжело выяснить, кто же именно являлся распространителем тех или иных сведений, в отличие от распространения этих же сведений в обычных СМИ. Что касемо пути решения данного вопроса, то отследить того, кто распространил сведения является очень тяжело, но технологии не стоят на месте, поэтому я думаю в скором будущем все получится. [1].

Это возможно объяснить, прежде всего, тем, что данный способ ещё является новым в распространении информации, а также отсутствием достаточной судебной практики и квалифицированных в области интернет-технологий правоведов как в адвокатском, так и в судебном корпусе, а также практически отсутствием специального законодательства в данной области, которое выступало бы регулятором. [6, 26-32с.].

Таким образом, возможно, сказать, что право на защиту деловой репутации возникает при соблюдении следующих условий:

- если указанные сведения были распространены, то есть с этими сведениями ознакомились иные (не считая самого распространившего эти сведения) лица;
- если эти сведения не соответствуют действительности (являются ложными).

Отметим, что на требование опровержения сведений, которые порочат честь, достоинство, а также деловую репутацию, исковая давность не распространяется.

Что касемо требований о возмещения убытков и компенсации морального вреда, которые были причинены распространением порочащих и не соответствующих действительности сведений, то они подпадают под общий срок исковой давности, а именно 3 года. [3,606.с].

Еще одним способом защиты деловой репутации является специальный способ: опровержение распространенных порочащих сведений.

Данный способ может быть использован, если выполнены следующие 3 условия. Во-первых, сведения должны быть исключительно порочащими.

Как мы знаем, порочащими являются не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении организацией действующего законодательства или моральных принципов, которые умаляют честь и достоинство.

Во-вторых, сведения должны быть распространены (к примеру, выставлены в сети «Интернет». Рассмотрим на примере, Ибраев обратился в суд с иском к Шабановой с требованием о защите деловой репутации и просил опровергнуть информацию, распространенную в сети «Интернет», взыскать компенсацию морального вреда, судебные расходы в размере ... руб.

В обоснование иска указал, что ответчик распространил ложные сведения на сайте в сети «Интернет», опубликованные в разделе «отзывы», которые порочат деловую репутацию истца, нанесли ему вред. В данном случае факт распространения имеет место быть.

В-третьих, сведения не должны соответствовать действительности.

Судебной практике известны случаи предъявления необоснованных исков о защите чести, достоинства или деловой репутации и компенсации морального вреда. И такие случаи являются не единичными. [4, 105с.].

К примеру, гражданин М. подал исковое заявление о защите своей деловой репутации, но как оказалось в ходе проверки его обвинения в сторону гражданина А. были неправомерны.

При отсутствии хотя бы одного из названных условий иск в гражданско-правовом порядке удовлетворению не подлежит.

Необходимым условием удовлетворения иска о защите чести, достоинства, деловой репутации является несоответствие распространенных сведений действительности.

Обязанность доказывания соответствия действительности распространенных порочащих истца сведений возлагается на ответчик.

Это является в интересах ответчика.

### **Заключение**

Таким образом, в п. 1 ст. 152 ГК РФ установлена презумпция несоответствия действительности распространенных сведений.

Порочащими называются также не соответствующие действительности сведения, содержащие утверждения о нарушении юридическим лицом действующего законодательства (порочащие как основные, так и неосновные виды деятельности, связанные с неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств), которые умаляют репутацию юридического лица.

Проблемы, существующие в настоящее время при защите деловой репутации юридическим лицом, могут быть устранены внесением изменений в действующее законодательство, либо принятием нового нормативно-правового акта, отдельно регулирующего данные вопросы. Что является достаточно трудоемким процессом, на данный же момент времени никаких «сдвигов» по данной теме.

### **Библиографический список:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. 5 декабря.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2001. 3 декабря.
3. Федеральный закон « о защите конкуренции» [принят Гос. Думой 26 июля 2006 г. № 135 - ФЗ] // Собрание законодательства РФ. 2006. №31 (1 ч.). Ст. 3434.
4. Анисимов А.П. Гражданское право. Особенная часть: Учебник для СПО. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2016. 522 с.
5. Братановский С.Н., Братановская М.С. Основы права. М.: Российский экономический университет имени Г.В. Плеханова, 2016. 606 с.
6. Гражданское право : учебник / под. ред В.В. Волкова. М.: Статут. 2014.
7. Гришаев С.П. Гражданское право: Учебно-практическое пособие. М.: Проспект, 2015. 184 с.
8. Крашенинников П.В. Гражданское право: Учебник. М.: Статут, 2016. 207 с.
9. Бегичев А.В. Субъекты гражданского права // Современное право. 2015. № 8. С. 11–16.
10. Богун И.А. Юридическое лицо// Молодой ученый. 2016. № 6. С. 597-602.
11. Бегичев А.В Способы защиты прав. М.: Волтерс Клувер. 2016. С.145.
12. Кирилловых А.А. Защита деловой репутации // Право и экономика. 2015. № 1. С. 26–32.



**Раднатарова Ксения Олеговна**

**Radnatarova Ksenia Olegovna**

Бакалавр, Кафедра Государственного и муниципального управления, Байкальский государственный Университет, г. Иркутск, E-mail: [kseniaradnatarova@inbox.ru](mailto:kseniaradnatarova@inbox.ru)

УДК 378

## **ОПЫТ ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН В РЕШЕНИИ ПРОБЛЕМ ОБЩЕОБРАЗОВАТЕЛЬНОЙ СФЕРЫ В РОССИИ**

### **EXPERIENCE OF FOREIGN COUNTRIES IN SOLVING THE PROBLEMS OF GENERAL EDUCATIONAL SPHERE IN RUSSIA**

**Аннотация:** В статье рассмотрены основные проблемы предоставления общеобразовательных услуг в РФ, представлена необходимость их решения с точки зрения автора. Рассмотрен опыт зарубежных стран в организации общеобразовательной сферы, который можно интерпретировать в российской действительности с учетом культурных и иных особенностей общего образования в России.

**Abstract:** the article considers the main problems of providing educational services in the Russian Federation, presented the need for their solutions from the point of view of the author. The experience of foreign countries in the educational sphere, which can be interpreted in the Russian reality, taking into account cultural and other special General education in Russia.

**Ключевые слова:** Общее образование, общеобразовательная сфера, опыт зарубежных стран, общеобразовательные учреждения, предоставление общеобразовательных услуг, образовательные стандарты, уровень образованности.

**Key words:** General education, educational sphere, the experience of foreign countries, educational institutions, providing educational services, educational standards, the level of education.

Важным этапом развития и становления личности является получение образования. Общее образование — необходимая ступень в общей системе образования. Именно оно становится базой для дальнейшего развития человека и его талантов. Актуальность данной темы обусловлена тем, что общее образование всегда будет востребовано среди населения, а учитывая рост рождаемости в последние годы, проблемы школьного образования станут чувствоваться еще острее.

Население является основным ресурсом территории, поэтому государство должно заниматься повышением качества предоставления образовательных услуг, чтобы будущие поколения смогли способствовать развитию территории.

Основой проблемой общего образования в России является сокращение числа общеобразовательных учреждений, снижение численности педагогов на фоне растущей потребности населения в общем образовании (табл. 1).

**Таблица 1**

**Число общеобразовательных учреждений, численность учителей и обучающихся за 1980-2015гг**

Показатель	Год
------------	-----

	1980/ 1981	1990/ 1991	Темп роста 1000%	2000/ 2001	Темп роста 1000%	2009/ 2010	Темп роста 1000%	2010/ 2011	Темп роста 2010 г	2015/ 2016	Темп роста 1000%
Число общеобразовательных организаций, тыс. шт.	74,8	69,7	93,18	68,1	97,70	52,4	76,95	50,1	95,61	42,6	85,03
Численность обучающихся в общеобразовательных организациях, тыс. чел.	2021 6	2085 1	103,14	2049 3	98,28	1361 9	66,46	135 69	99,63	1466 6	108,08
Численность учителей, тыс. чел.	1135	1460	128,63	1751	119,9 3	1103	62,99	106 7	96,74	1054	98,78

Число общеобразовательных организаций с каждым годом только уменьшается. Снижение числа школ началось сразу после распада СССР, что объясняется тем, что значительные территории вышли из состава страны, где присутствовали общеобразовательные учреждения. Но удивительным остается то, что численность обучающихся растет, в особенности за последние годы (2015-2016 гг.), при этом снижается численность педагогов в последние годы. В итоге мы имеем переполненные школы, классы и растущую с каждым годом нагрузку на учителя. Данная проблема в свою очередь порождает и множество других проблем, в том числе:

- многосменность обучения в российских общеобразовательных школах;
- снижение качества предоставляемых образовательных услуг;
- раскрытие способностей и талантов обучающихся не в полной мере;
- неэффективное расходование бюджетных средств, связанное с отсутствием релевантных критериев оценки предоставления общего образования.

Первая проблема – многосменность обучения в общеобразовательных учреждениях РФ наблюдается особенно в крупных городах страны. Не хватает мест в классах, в связи с чем школы вынуждены переводить обучение детей на вторую и даже третью смены. Хотя по гигиеническим требованиям к режиму образовательной деятельности обучение в три смены не допускается, а обучение во вторую смену не допустимо для учащихся 1-х, 5-х, 9-х и 11-х классов и классов компенсирующего обучения. Кроме того, в учреждениях с углубленным изучением отдельных предметов, лицеях и гимназиях, обучение проводят только в первую смену<sup>0</sup>, что часто не соблюдается.

Первая проблема ведет к другой проблеме – снижению качества предоставляемых образовательных услуг в общеобразовательных учреждениях РФ. Для оценки качества общего образования в разных странах ведутся исследования PISA (Programme for International Student Assessment). Данные исследования были проведены впервые в 2000 году, затем анализ образовательного потенциала стран проводился в 2003, 2006, 2009 и 2012 годах. Организатором данных исследований является ОЭСР (Организация Экономического сотрудничества и Развития). В данных исследованиях проводится анализ знаний учащихся по трем предметам: математика, чтение, естествознание. Ежегодно количество стран, участвующих в данном исследовании, увеличивается. Если в 2000 году стран-участниц насчитывалось всего 32, то в 2012 году их стало уже 65. Россия принимает участие в данном исследовании с 2000 года.

Подробнее рассмотрим полученные результаты исследования за 2000-2012 гг. в России (табл. 2).

**Таблица 2**

**Результаты исследований PISA в РФ за 2000-2012 гг.**

Показатель	Год
------------	-----

<sup>0</sup> Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 29 декабря 2010 г. № 189 «Об утверждении СанПиН 2.4.2.2821-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям и организации обучения в общеобразовательных учреждениях»».

	2000		2003			2006			2009			2012		
	балл в РФ	Средний балл по ОЭСР	балл в РФ	Средний балл по ОЭСР	% Темп роста балла в РФ,	балл в РФ	Средний балл по ОЭСР	% Темп роста балла в РФ,	балл в РФ	Средний балл по ОЭСР	% Темп роста балла в РФ,	балл в РФ	Средний балл по ОЭСР	% Темп роста балла в РФ,
Общий балл	46 7	50 0	46 6	49 8	99,8	46 5	497	99,8	-	-	-	-	-	-
Грамотность чтения	46 2	50 0	44 2	49 4	95,7	44 0	492	99,5	46 9	49 5	106, 6	47 5	49 6	101, 3
Математическая грамотность	47 8	50 0	46 8	50 0	97,9	47 6	498	101, 7	46 8	49 6	98,3	48 2	49 4	103, 0
Естественнонаучная грамотность	46 0	50 0	48 9	50 0	106, 3	47 9	500	98,0	47 8	50 1	99,8	48 6	50 1	101, 7

Можно заметить, что все показатели имеют в целом тенденцию к повышению, однако они не доходят до среднего балла по странам ОЭСР ни в один год за указанный период.

Средний же балл с каждым годом только снижается, что говорит о недостаточности работы органов государственной власти по совершенствованию общего образования, несмотря на то, что в 2000-х годах произошла реформа российской общеобразовательной школы. В рамках данной реформы был введен Единый Государственный Экзамен, призванный облегчить поступление выпускников общеобразовательных учреждений в высшие учебные заведения, а также установить прозрачные стандарты сдачи экзаменов выпускниками. Однако, как отмечают многие специалисты в данной области, введение ЕГЭ не оправдало ожиданий и вызвало множество отрицательных последствий, в том числе:

- ЕГЭ не всегда дает правдоподобные сведения о знаниях выпускников. В 10-11-х классах значительное внимание уделяется решению однотипных тестов ЕГЭ, а не изучению нового материала, в следствие чего значительная часть школьной программы не изучается должным образом;

- введение ЕГЭ усугубило коррупционную составляющую в сфере образования;

- выпускники часто выбирают ВУЗ не по личным предпочтениям, а по вступительным экзаменам ЕГЭ, которые необходимые для поступления на ту или иную специальность;

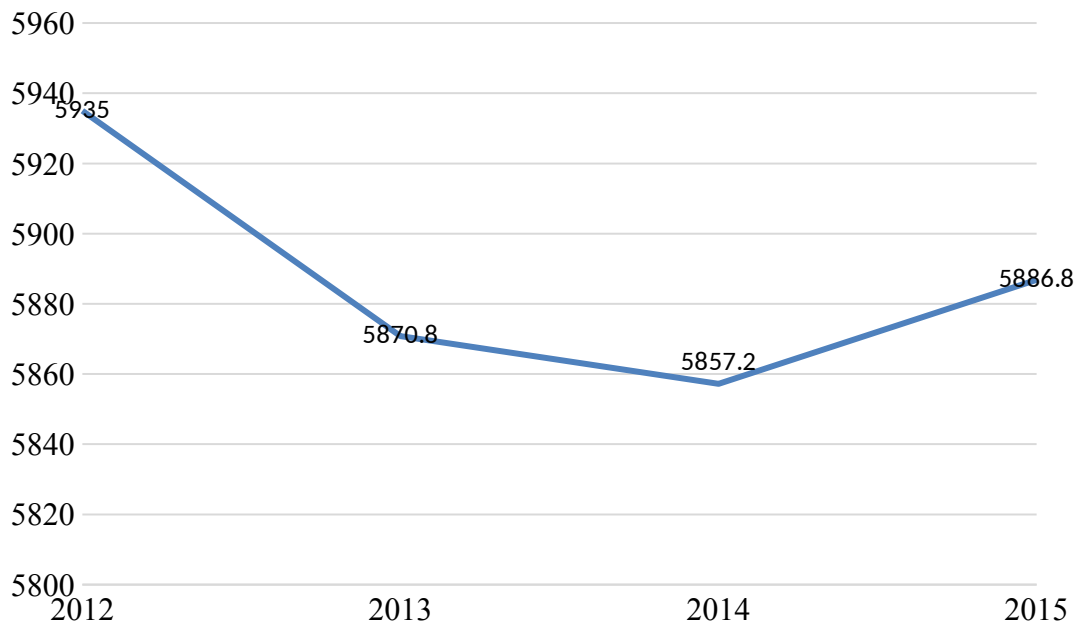
- как отмечают в своей работе С.А. Боченков и И.А. Вальдман<sup>0</sup>, по результатам ЕГЭ часто производят оценку качества предоставления образовательных услуг в общеобразовательных организациях, но это не является релевантным показателем. В разных регионах преобладают разные по специфике ВУЗы, в каждом из которых используются результаты ЕГЭ по разным предметам, баллы по которым часто сравнивать является неправильным.

Еще одной немаловажной проблемой предоставления общего образования является «старение» педагогического состава в российских школах и снижение престижа педагогической деятельности в глазах общественности, что ведет к снижению мотивации среди молодежи проходить обучение в педагогических ВУЗах. Данная проблема ведет к нехватке квалифицированных педагогов в общеобразовательных заведениях России (рис. 1).

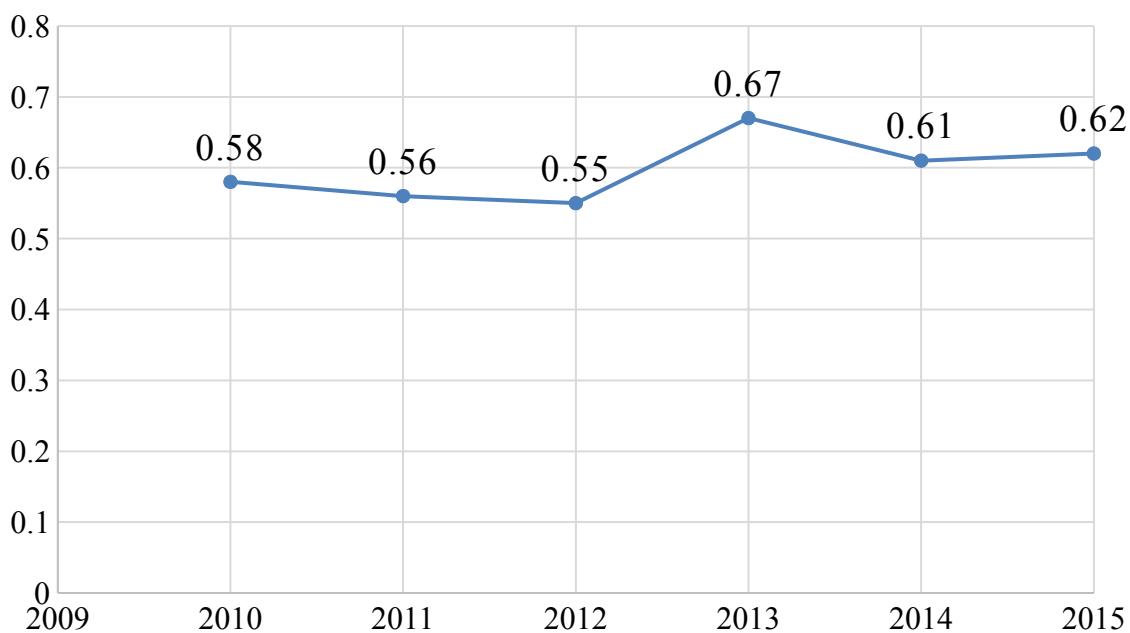
Из приведенных данных можно заметить, что ежегодно процент людей, занятых в сфере общего образования, снижается. Это может быть связано с вышеизложенным тезисом о том, что мотивации для обучения на педагогов для молодежи нет. Престиж профессии школьного учителя с каждым годом только снижается. Последний определяется уровнем заработной платы (рис. 2).

<sup>0</sup> Боченков С.А., Вальдман И.А. Интерпретация и представление результатов ЕГЭ: проблемы и возможные решения / С.А. Боченков, И.А. Вальдман// Вопросы образования – 2013. - № 3 – с.3-27.





**Рис. 1. Среднегодовая численность работников, занятых в отрасли общего образования**



**Рис. 2. Соотношение уровня оплаты труда в отрасли "Образование" со средней месячной начисленной заработной платой работающих в экономике**

Уровень заработной платы трудящихся в отрасли «образование» в целом имеет положительную динамику, но все равно не соответствует даже средней месячной оплате труда по стране. Чтобы повысить престиж профессии учителя и привлечь молодые кадры, необходимо повышать уровень оплаты труда. В данной связи интересен опыт Сингапура.

Сингапур – относительно новое государство, сформировавшееся не так давно – в начале XIX века. Долгое время страна являлась колонией Великобритании. Какое-то время страна находилась под оккупацией Японии. Затем, в 1959 году Сингапур обрел независимость и перед ним встала задача построить государство с нуля. Практически не имея природных ресурсов и полезных ископаемых, власти страны решили сделать упор на человеческие ресурсы. Сейчас Сингапур занимает первые места по качеству образования всех уровней. Главная заслуга состоит в грамотной государственной политике, направленной на повышение качества образования, которое напрямую зависит от педагогического состава. Поэтому в Сингапуре отбору педагогов уделяется большое внимание.

Министерство образования Сингапура в своей политике исходит из убеждения, что качество преподавания напрямую зависит от квалификации учителей и что эффективнее вкладываться в компактную систему подготовки педагогов, чем решать проблему качества обучения «в ручном режиме» в рамках собственно образовательного процесса. Процесс отбора и подготовки учителей в Сингапуре достаточно долг и сложен, но он гарантирует, что учителями становятся действительно лучшие из лучших<sup>0</sup>. В стране организован трехэтапный конкурс на занятие должности школьного учителя, по итогам которого только три из пятнадцати кандидатов его успешно проходят. Государство заключает с будущими педагогами контракт, по условиям которого они обязуются работать в школе на протяжении трех лет после окончания института. В противном случае они должны будут возместить государству все затраты на их обучение. Однако на практике такие случаи крайне редки, поскольку государство прилагает все усилия, чтобы удержать учителей в школе. Зарплаты преподавателей школ вполне конкурентоспособны – на уровне средней зарплаты в стране. Постоянно начисляются премии и надбавки в зависимости от эффективности преподавательской деятельности и дополнительной профессиональной подготовки. Последняя в значительной степени определяет уровень учительской зарплаты. Учителя школ часто выстраивают целые портфолио дополнительного образования и курсов повышения квалификации. Каждому преподавателю полностью оплачивается 100 часов повышения квалификации в год. В результате зарплаты учителей весьма значительно различаются и зависят от их дополнительной активности<sup>0</sup>.

Именно это во многом определило престиж работы учителя в Сингапуре. Ранее в данном государстве, как любой азиатской стране, престижной профессией традиционно считалась профессия государственного служащего, сейчас же мнение население поменялось, работа учителя стала очень привлекательна и интересна для молодежи. И это подтверждает статистика, по данным за 2012 год, средний возраст школьного учителя в Сингапуре составляет 34 года.

Безусловно Россия не может слепо копировать опыт данной страны, но частично заимствовать идеи и подстраивать их под российскую действительность можно и это может стать разумным выходом из сложившейся ситуации.

Также интересен опыт Сингапура и в организации образования и повышения квалификации учителя. Окончив Национальный институт образования, типичный сингапурский учитель возвращается в него еще много раз на протяжении своей карьеры на курсы повышения квалификации. В процессе получения дополнительного образования учителей распределяют на три группы: преподавание — для тех, кто хочет посвятить школе всю свою карьеру и брать на себя дополнительные обязательства в рамках школы или школьного кластера, проводя тренинги, реализуя наставничество для молодых педагогов; специалитет — для тех, кто хочет работать в Министерстве образования, разрабатывать и реализовывать образовательную политику, формулировать образовательные стандарты; лидерство — для тех, кто планирует продолжать свою карьеру в качестве руководителей цикловых комиссий, завучей или директоров школ.

Система гибка, учителя могут перемещаться по потокам, что обеспечивает координацию между школами и министерством образования. Таким образом, политика министерства образования Сингапура направлена на сохранение подготовленных учителей в образовательной сфере и максимальное использование опыта высококвалифицированных преподавателей старшего поколения.<sup>0</sup>

Плюсом такой системы является то, что у школьных учителей появляется реальная возможность повлиять на работу министерства образования, попробовать себя в управлении и постоянно повышать квалификацию.

В России это можно осуществить на уровне регионов. Так как Сингапур небольшое государство, им легче координировать школы между собой и находить обратную связь. В РФ стране это не представляется возможным осуществлять централизованно, но вполне осуществимо в регионах.

---

<sup>0</sup> Алишев Т.Б., Гильмутдинов А.Х. Опыт Сингапура: создание образовательной системы мирового уровня / Т.Б. Алишев, А.Х. Гильмутдинов// Вопросы образования – 2010. - № 4 – с.227-246.

<sup>0</sup> Алишев Т.Б., Гильмутдинов А.Х. Опыт Сингапура: создание образовательной системы мирового уровня / Т.Б. Алишев, А.Х. Гильмутдинов// Вопросы образования – 2010. - № 4 – с.227-246.

<sup>0</sup> Алишев Т.Б., Гильмутдинов А.Х. Опыт Сингапура: создание образовательной системы мирового уровня / Т.Б. Алишев, А.Х. Гильмутдинов// Вопросы образования – 2010. - № 4 – с.227-246.

В заключении хотелось бы отметить то, что, не смотря на все выше перечисленные проблемы в области предоставления общего образования Российское образование всегда считалось одним из лучших и было конкурентоспособным на мировом рынке трудовых ресурсов. Сейчас российское образование нуждается в поддержке государства и требует значительных коррективов. Базой для начала деятельности является создание условий для предоставления общего образования, то есть строительство и реконструкция школ. Сформировав условия можно будет осуществлять реформирование и в качественном направлении. Если предпринять меры и направить усилия на модернизацию российской школы, то в скором времени можно будет получить отдачу в лице нового образованного поколения.

**Библиографический список:**

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.)// Российская газета. – 25.12.1993 г. – № 237.
2. Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».
3. Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ (ред. от 03.07.2016, с изм. от 19.12.2016) «Об образовании в Российской Федерации».
4. Постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 29 декабря 2010 г. № 189 "Об утверждении СанПиН 2.4.2.2821-10 «Санитарно-эпидемиологические требования к условиям и организации обучения в общеобразовательных учреждениях».
5. Алишев Т.Б., Гильмутдинов А.Х. Опыт Сингапура: создание образовательной системы мирового уровня / Т.Б. Алишев, А.Х. Гильмутдинов// Вопросы образования – 2013. – №4 – с.227–246.
6. А.П.Бердашкевич Образовательные стандарты и непрерывное образование / А. Н. Бердашкевич // Народное образование – 2011. – № 2 – с.16.
7. Боченков С.А., Вальдман И.А. Интерпретация и представление результатов ЕГЭ: проблемы и возможные решения / С.А. Боченков, И.А. Вальдман// Вопросы образования – 2013. – № 3 – с.3–27.
8. Волкова М.Л., Звёздова А. Я. Маркетинговые исследования в области образовательных услуг/ М.Л. Волкова, А. Я Звёздова // Маркетинг в России и за рубежом. – 1999. – № 6. с.12–31.
9. Володин О. П. Опыт, заслуживающий внимания/ О.П. Володин // Народное образование. – 2015. – № 9.

Данные Федеральной службы государственной статистики – <http://www.gks.ru>

**Протопопова Полина Олеговна**  
Студент 3 курса,  
Ф-т юридический,  
ФГБОУ ГУМРФ им.адмирала С.О.Макарова,  
РФ, г. Санкт-Петербург

**Protopopova P.O.**  
3rd year student,  
faculty of Law,  
Russia, Saint-Petersburg,  
E-mail: [polina.protopop@gmail.com](mailto:polina.protopop@gmail.com)

УДК 341

## **ВАШИНГТОНСКАЯ КОНВЕНЦИЯ 1965 ГОДА О ПОРЯДКЕ РАЗРЕШЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННЫХ СПОРОВ МЕЖДУ ГОСУДАРСТВАМИ И ИНОСТРАННЫМИ ЛИЦАМИ**

### **THE WASHINGTON CONVENTION OF 1965 ON THE PROCEDURE FOR RESOLVING INVESTMENT DISPUTES BETWEEN STATES AND FOREIGN**

**Аннотация.** В статье подлежит анализу Вашингтонская Конвенция о порядке разрешения инвестиционных споров. Раскрывается вопрос о порядке участия в Конвенции и порядке применения положений. Процесс рассмотрения инвестиционных споров в соответствии с положениями Конвенции. Поднимается вопрос о неучастии Российской Федерации в рассматриваемой Конвенции.

**Annotation.** The article is subject to analysis of the Washington Convention on the procedure for resolving investment disputes. The issue of the procedure for participation in the Convention and the application of the provisions is disclosed. The process of considering investment disputes in accordance with the provisions of the Convention. The issue of non-participation of the Russian Federation in the Convention under consideration is being raised.

**Ключевые слова:** Вашингтонская конвенция, инвестиционные споры, порядок разрешения споров, государства, иностранные лица.

**Keywords:** Washington Convention, investment disputes, dispute resolution, states, foreign entities.

Международный центр по урегулированию инвестиционных споров (МЦУИС) был создан в соответствии с Вашингтонской Конвенцией об урегулировании инвестиционных споров между государствами и гражданами других государств 1965 году, которая вступила в силу в 1966 году. В настоящее время она насчитывает 143 участника. Являясь отдельной международной организацией, МЦУИС имеет тесные связи со Всемирным банком, сотрудничая с ним в рассмотрении запросов государств на предоставление консультаций по вопросам законодательства об инвестициях и арбитражном разбирательстве [1, <https://icsid.worldbank.org>]. Генеральный секретарь МЦУИС также выполняет функции назначающего арбитра арбитров для специальных арбитражей. Публикации МЦУИС включают многотомный и периодически обновляемый сборник «Законы об инвестициях в мире», «Инвестиционные договоры», двухгодичный обзор МЦУИС - «Закон об иностранных инвестициях» (который содержит полные тексты наград МЦУИС) 20 и годовой отчет МЦУИС. Расходы Секретариата МЦУИС финансируются за счет бюджета Всемирного банка, хотя расходы на индивидуальное разбирательство несут стороны. Использование арбитража МЦУИС является полностью добровольным, но после того, как государство-член

И иностранный инвестор дал свое письменное согласие на арбитраж МЦУИС, он не может в одностороннем порядке снять его (ст.25 п.1). Согласие на арбитраж МЦУИС обычно можно найти в инвестиционных контрактах между государствами-членами и иностранными инвесторами, а МЦУИС разработал для этой цели типовые положения [2, [www.worldbank.org/icsid](http://www.worldbank.org/icsid)]. Государства-члены могут также дать предварительное согласие в своем собственном инвестиционном

законодательстве (только около двадцати сделали это) или, что наиболее важно, в двусторонних договорах. Согласие исключает использование любых других средств правовой защиты, в том числе внутренних, если стороны не договорились об ином. Согласие может быть предоставлено инвестору, исчерпавшему местные средства правовой защиты, но это необычно для двустороннего соглашения. [3, p.345] При присоединении к Конвенции или впоследствии государство может информировать МЦУИС, что оно не будет рассматривать возможность представления определенных классов споров (ст.25 п.4). Китай принял только споры о компенсации за экспроприацию или национализацию. Саудовская Аравия исключает споры о нефти или актах суверенитета, а Турция исключает споры о земле. Но такие исключения не должны приводить к возникновению споров по этим вопросам вне юрисдикции МЦУИС, если они иным образом явно подпадают под действие положения о разрешении споров по контракту или двусторонним соглашениям. Если инвестор и государство-член дали согласие на передачу спора в МЦУИС, государству гражданства инвестора запрещено предоставлять дипломатическую защиту или предъявлять международный иск в отношении инвестора, если другое государство-член не соблюдает решение МЦУИС (ст.27). Арбитраж МЦУИС также является одним из основных механизмов урегулирования инвестиционных споров в рамках четырех последних многосторонних торговых и инвестиционных договоров: НАФТА, Договор к Энергетической хартии, Картахенское соглашение о свободной торговле и Колонийский протокол МЕРКОСУР.[3, p.358]

Правила процедуры Учреждения примирения и арбитражного разбирательства («Правила учреждения») регулируют ранние стадии разбирательства. После этого Правила процедуры примирения или арбитража вступают в силу и применяются с учетом любых изменений, согласованных сторонами в споре. Любая сторона в споре может ссылаться на процедуру, хотя обычно к этому прибегает сторона - инвестор. Арбитраж МЦУИС может проводиться в любом месте, где стороны договорятся, а не только в штаб-квартире Центра. Арбитражные трибуналы обычно имеют трех арбитров (ст.37-40). Трибунал применяет либо такой закон, который согласован сторонами, либо, в случае отсутствия соглашения, право государства-участника (включая его коллизионные нормы) и применимые нормы международного права (ст.42). Неявка стороны для явки или представления его дела не рассматривается как признание ответственности, поэтому трибунал может продолжить рассмотрение дела и присудить решение (ст.45).

Кассационной жалобы не существует, однако суд может потребовать ее толкования или пересмотра (ст. 50-51). Но в соответствии со статьей 52 заявление о признании арбитражного решения на основании процессуальных нарушений рассматривается специальным комитетом из трех человек. Однако международный арбитражный процесс не подпадает под действие национального законодательства и так что закон не может ссылаться на результаты арбитражного разбирательства. Все государства-члены МЦУИС, даже если они не являются сторонами в споре, требуют, чтобы Конвенция признавала и обеспечивала исполнение решения МЦУИС, как если бы это было окончательное решение их собственных судов, но не был затронут государственный иммунитет от исполнения. Таким образом, если оно будет использовано, этот вопрос должен быть рассмотрен в соответствии с законодательством об ответственности государств. К концу 2008 года было заключено 161, из которых 125 находятся на рассмотрении. Особенно пострадали Аргентина от многих претензий двусторонних договоров, возникших в результате финансового кризиса 2001-2 года. В 2007 году Боливия стала первым государством, которое вышло из МЦУИС.

В 1978 году МЦУИС обнародовал Дополнительные правила фонда, разрешающие Секретариату осуществлять определенные виды процедур между государствами и иностранными гражданами, которые не входят в сферу действия Конвенции. Фонд также доступен для случаев, когда спор не касается инвестиций, при условии, что он относится к сделке, которая имеет «особенности, отличающие ее от обычной коммерческой сделки».

Арбитраж в соответствии с Вашингтонской Конвенцией отличается и не следует путать с арбитражем, проводимым частными арбитражными учреждениями. Международный центр по урегулированию инвестиционных споров, как указано выше, является специализированной организацией, которой поручено урегулирование инвестиционных споров, и, в отличие от других арбитражных трибуналов, действует на основе международной конвенции. Его юридический статус определяет его как международное учреждение, в то время как другие арбитражные трибуналы

являются либо частными организациями, созданными отдельными суверенными государствами, либо непосредственными участниками спора, как это имеет место в случае специальных трибуналов. В обсуждаемой области часто делается ссылка на статью 42 п.1 Конвенции, которая гласит: «Трибунал решает спор в соответствии с такими нормами права, которые могут быть согласованы сторонами».

В отсутствие такого соглашения Трибунал применяет законодательство Договаривающегося государства-участника в споре (включая его правила о коллизии законов) и такие другие нормы международного права, которые могут применяться.

Совершенно очевидно, что в статье рассматривается актуальность международного права для разрешения споров трибуналом МЦУИС. Однако, использование методики выбора права возлагается на трибунал, созданный международной конвенцией его государствами-членами. Каким бы ни было толкование статьи, мандат предоставляется государствами, которые являются участниками Конвенции, в трибунал, созданный Конвенцией, с тем, чтобы применять конкретный метод выбора права, созданный этой статьей. Частным трибуналам не предоставляется мандат. Трибунал, созданный Международной торговой палатой, частным органом, который никоим образом не сродни МЦУИС (который создается по воле суверенных государств), упоминается в статье 42 в обосновании его использования одного и того же выбора - как это предусмотрено в этой статье.

Конвенция стремилась создать систему, которая остается нейтральной и точно сбалансированной между интересами иностранного инвестора и принимающего государства. Это требует первоначального рассмотрения внутреннего законодательства принимающего государства. Возможно, это было скрытой попыткой заставить развивающиеся государства согласиться с Конвенцией. Если это так, то это должно было бы объяснить неправомерные мотивы создателей Конвенции. Обычный смысл слов в статье действительно требует, чтобы первенство было приложено к внутреннему законодательству государства-участника в споре.

Не смотря на это, были предприняты нескрываемые усилия, направленные на то, чтобы склонить закон к теории интернационализации. Примеры этой тенденции включают: большую готовность найти юрисдикцию перед лицом проблем, представленных корпоративной личностью; В отношении односторонних гарантий как указание на поддержку принятия юрисдикции; Использование отказа в правосудии в качестве основания для возмещения ущерба, даже несмотря на то, что могут существовать проблемы юрисдикции в отношении возмещения ущерба на этом основании; И готовность участвовать в вопросах войны и мира для оказания помощи иностранному инвестору. Тот факт, что трибуналы МЦУИС хотят найти юрисдикцию в двусторонних инвестиционных соглашениях, является еще одной особенностью, которая приведет к конфликту системы МЦУИС. Хотя эти тенденции согласуются со временем последнего десятилетия высокой точки либерализации, негативная реакция начнется, как только пыл либерализации спадет.

Трибуналы МЦУИС также основываются на теории интернационализации, считая, что ссылка на международное право дает этой системе надзорную роль. Хотя большая часть юриспруденции, созданной МЦУИС, основана на юрисдикции, полученной на основе инвестиционных соглашений, важно помнить, что МЦУИС изначально был создан для рассмотрения дел, возникающих из инвестиционных контрактов. Действительно, статья 42, относящаяся к применимому праву, рассматривает ситуацию в отношении договорных выборов применимого права. Кроме того, случаи, связанные с одними и теми же фактами, иногда приводятся как по договору, так и по контракту. В настоящее время установлено, что причины действий в двух арбитражах отличаются друг от друга, [4, <https://arbitrationlaw.com> ] хотя с одной точки зрения на зонтичную статью и в определенных ситуациях (в частности, на экспроприацию), вполне возможно, что между этими двумя видами арбитража может быть дублирование.

Раскрывая содержание по вопросу юрисдикции МЦУИС необходимо обратиться к практике. В деле *Autopista Concesionada de Venezuela C.A. v. Bolivarian Republic of Venezuela* [5, <https://arbitrationlaw.com> ] между компанией *Autopista Concesionada de Venezuela C.A. (AUCOVEN)*, созданной в соответствии с правом Венесуэлы, и министром инфраструктуры Венесуэлы в 1996 г. был заключен концессионный контракт на строительство и поддержание в исправном состоянии двух главных автомобильных магистралей. Контракт содержал арбитражную оговорку, согласно которой возможна передача спора в МЦУИС, только в случае, если большинство акционеров

компании являются иностранными лицами государства — участника Вашингтонской конвенции. В 1998 г. 75% акций компании были переданы с согласия министра инфраструктуры Венесуэлы корпорации ICATECH Corporation, созданной по праву штата Флорида, США, при условии гарантирования головной компанией Empresas ICA Sociedad Controladora, S.A. de C.V. (EMICA), созданной по праву Мексики, исполнения компанией AUCOVEN своих обязательств по концессионному контракту.

Позиция ответчика заключалась в отстаивании мнения об отсутствии у МЦУИС юрисдикции на рассмотрение данного спора. В обоснование своей позиции ответчик заявлял, что компания AUCOVEN фактически контролируется головной мексиканской компанией EMICA, а не дочерней американской корпорацией ICATECH. При этом Мексика не является участником Вашингтонской конвенции.

Разрешая возникший инвестиционный спор, арбитраж МЦУИС отметил, что, во-первых, Вашингтонская конвенция не предусматривает какой-либо обязательной формы соглашения сторон о признании юридического лица, имеющего национальность государства — стороны в споре и контроль над которым осуществляется иностранными лицами другого государства — участника Вашингтонской конвенции, в качестве лица этого другого государства для целей рассматриваемой Вашингтонской конвенции. Во-вторых, несмотря на то, что экономический, а не юридический критерий позволяет лучше определить на практике наличие иностранного контроля, выбор зависит от усмотрения сторон. По этой причине в данном деле в силу статьи 64 концессионного контракта экономический критерий не был применен, вследствие чего именно американская корпорация ICATECH была признана лицом, обладающим иностранным контролем над компанией AUCOVEN.

На этом примере мы видим, что если одно из государств не является участником Вашингтонской конвенции (в частности, Российская Федерация ее подписала, но пока не ратифицировала), то инвестиционные споры с участием такого государства не могут рассматриваться по правилам Вашингтонской конвенции. Однако, право на подсудность спора в том числе и МЦУИС остается. Основанием тому арбитражное соглашение сторон в соответствии с Конвенцией о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г. и иные международные договоры и положения национального законодательства.

#### **Библиографический список:**

1. ICSID. About Us. [Электронный ресурс] Режим ресурс: <https://icsid.worldbank.org>
2. ICSID. [Электронный ресурс] Режим ресурс: [www.worldbank.org/icsid](http://www.worldbank.org/icsid)
3. M. Sornarajah. The International Law on Foreign investment, 2010.
4. Compañía de Aguas del Aconquija SA and Vivendi Universal v. Argentina, ICSID Case No. ARB/97/3 [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://arbitrationlaw.com>
5. Autopista Concesionada de Venezuela C.A. v. Bolivarian Republic of Venezuela [Электронный ресурс] Режим доступа: <https://arbitrationlaw.com>

**Шадрин Михаил Юрьевич**

магистрант кафедры уголовного права, криминологии и уголовного процесса  
ФГБОУ ВО «Байкальский государственный университет», г. Иркутск

**Shadrin Mikhail Yurievich**

Graduate student of the department of criminal law, criminology and criminal procedure  
Baikal State University, Irkutsk  
E-mail: mikhail-urevich@rambler.ru

УДК 343.154

## **АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПОСТАНОВЛЕНИЯ ОПРАВДАТЕЛЬНОГО ПРИГОВОРА**

### **ACTUAL PROBLEMS OF THE ACQUITTAL DECISION**

**Аннотация:** В последние годы, количество оправдательных приговоров в России значительно снижается, что сказывается на соблюдении принципов законности и социальной справедливости. Выявление причин и условий данного процесса, связано с ретроспективным анализом статистических данных, данных судебной практики и мнений специалистов этой области знаний. Анализу истоков и последствий процесса вынесения оправдательных приговоров и посвящен материал статьи.

**Abstract:** In recent years, the number of acquittals in Russia has been significantly reduced, which affects the observance of the principles of legality and social justice. The identification of the causes and conditions of this process is associated with a retrospective analysis of statistical data, court practice data and opinions of specialists in this field of knowledge. The material of the article is devoted to an analysis of the sources and consequences of the process of acquittal.

**Ключевые слова:** оправдательный приговор, условия вынесения оправдательного приговора, судопроизводство, суд присяжных, правоприменение.

**Key words:** acquittal, conditions for acquittal, court procedure, jury trial, law enforcement.

#### **Введение**

Оправдательный приговор – не востребованный правоприменителями в настоящее время вид уголовно-процессуального решения или эффективное средство правовой защиты прав и законных интересов гражданина в нашей стране? Казалось бы, ответ очевиден.

Такой вид приговора предусмотрен Уголовно-процессуальным кодексом РФ (ст. 302 УПК РФ), содержащим четко сформулированные основания принятия такого решения судом и требования к его содержанию. В юридической литературе последовательно отстаивается мнение о том, что оправдательный приговор занимает основное место в системе уголовно-процессуальных актов правосудия[1;2;3;4]. Вместе с тем, судебная практика показывает, что в последнее время оправдательный приговор как средство судебной защиты применяется крайне редко.

#### **Основная часть**

Действующий УПК РФ вступил в законную силу с 1 июля 2002 года. На момент вступления этого уголовно-процессуального закона в силу, он содержал ряд положений, существенно отличающихся от положений, предусмотренных ранее действовавшим УПК РСФСР 1960 года. Так, был полностью отменен институт возвращения уголовного дела на дополнительное расследование, что ранее создавало препятствие судам выносить оправдательные приговоры. Сохранялась только



возможность возвращения дела для устранения процессуальных нарушений. Была полностью исключена отмена оправдательного приговора, вступившего в законную силу.

К 2017 году в УПК РФ внесено столько изменений (более 180 за неполных 15 лет, против 40 изменений за 40 лет действия УПК РСФСР 1960г.), что впору обсуждать необходимость принятия нового Кодекса, как справедливо об этом указал профессор Ю.А. Ляхов[5, 52]. Некоторые авторы констатируют, что весьма значительные корректировки, внесенные в УПК РФ, сделали его во многом отличающимся от варианта, подписанного В.В. Путиным 18 декабря 2001 года [6, 112].

Как указывает профессор О.В. Качалова [7, 11], разработчики УПК РФ полагают, что хаотичное внесение изменений в УПК РФ нарушает его внутреннюю логику, искажает смысл ряда норм, зачастую отражает ведомственные интересы, не всегда совпадающие с публичными. В конечном итоге, все перечисленные обстоятельства подрывают стабильность законодательства и уважительное отношение к закону [7, 11].

В положения УПК РФ, каким-либо образом затрагивающие институт оправдания, внесены изменения, нивелировавшие значимость этого судебного решения. Помимо возможности отмены оправдательного приговора на любом этапе, в том числе, и после вступления его в законную силу (ст. 401.6 и ст. 412.9 УПК РФ предусматривают такую возможность в течение одного года со дня вступления оправдательного приговора в законную силу), подверглись существенным изменениям нормы о надзорной инстанции.

Так, возможность проверки приговоров мировых судей и городских, районных судов Верховным Судом РФ на текущий момент в законодательстве отсутствует, в то время как приговоры мировых судей, районных и городских судов составляют подавляющее большинство от всех рассмотренных по стране. Таким образом, фактическое формирование судебной практики осуществляется судами субъектов федерации.

Верховный Суд РФ может способствовать единообразному применению законов только на теоретическом уровне путем издания Пленумов. Насколько это эффективный механизм пока рано говорить. По мнению автора, при таком формировании судебной практики существует теоретическая возможность возникновения различных правоприменительных примеров по одинаковым делам в зависимости от географического положения участников судопроизводства. Такое различие может быть обусловлено существованием негласного запрета на вынесение оправдательных приговоров в угоду показателям статистики в отдельно взятом регионе, а также желанием карьерного роста руководства суда этого региона. При наличии в прошлом у Верховного суда возможности ревизии судебных решений судов любого уровня, такая возможность неоднообразного применения права в регионах отсутствовала даже теоретически.

Внесены объемные изменения в диспозицию ст. 237 УПК РФ. К настоящему времени уголовное дело прокурору можно вернуть не только для устранения процессуальных нарушений, допущенных в отношении итогового акта предварительного расследования, но и для устранения фактически любых нарушений закона, в том числе, и для предъявления лицу нового более тяжкого обвинения. Причем сделать это суд может на любой стадии судебного разбирательства. Создается впечатление, что законодатель постепенно возвращается к институту дополнительного расследования, как отмечалось выше, формирующему значительные препятствия для постановления оправдательных приговоров. Ряд авторов уже высказывались о необходимости такого возврата после вступления действующего УПК РФ в силу[8,84-86;9, 47-49].

Еще одним условием, влияющим на вынесение оправдательных приговоров, стало интенсивное стремление законодателя к введению особых производств в сокращенной форме, преимущественно с целью процессуальной экономии. Такое решение имеет рациональную основу, преступления, совершенные в условиях абсолютной очевидности, не должны требовать длительного расследования и рассмотрения в суде. Однако, на практике это стало способом заключения сделки сторон обвинения и защиты между собой. Имеют место случаи, когда граждане, не находя сил отстаивать свои права и законные интересы, соглашались на сделку по признанию своей вины и назначению им минимального наказания.

Таким образом, негласное судебное разбирательство в нашей стране, а фактически закрытое<sup>0</sup> предварительное расследование, становится основной стадией уголовного процесса, где решаются вопросы виновности лица в совершении преступления, судебная инстанция превращается только в ревизию результатов предварительного расследования.

Так, с введением в действие главы 40.1 УПК РФ участились случаи осуждения лиц, заключивших досудебное соглашение о сотрудничестве, дела, в отношении которых рассматривались судами в особом порядке без исследования доказательств, и оправдания соучастников таких лиц, не признававших свою вину, рассмотренные судами в общем порядке [10].

Статистика за 2016 год свидетельствует о том, что так называемые особые судебные производства уже таковыми не являются [11]. Именно в сокращенном порядке была рассмотрена основная масса уголовных дел – из 767 960 осужденных лиц, в особом порядке осуждено 548128 лиц, то есть 71,37% [11]. УПК РСФСР предусматривал возможность сокращенного расследования по очевидным преступлениям небольшой и средней тяжести, так называемая протокольная форма досудебной подготовки материалов, при этом, никаких сокращенных судебных процедур даже по такой категории уголовных дел названный Кодекс не содержал.

Как указывал профессор И.Л. Петрухин: «...признаком демократичности судопроизводства является общее количество оправдательных приговоров, постановляемых судами страны, в их сопоставлении с числом обвинительных приговоров» [12, 30].

Для европейского правосудия нормой считается 20% оправдательных приговоров по отношению к общему числу вынесенных решений [13, 157]. Примерно такую же цифру 10-20% оправдательных приговоров от общего количества рассмотренных уголовных дел в Европе приводят и другие авторы [14, 3].

Российская судебная практика свидетельствует о том, что оправдание подсудимых в настоящее время не является нормой и носит исключительно редкий характер. Динамика процентного соотношения оправданных лиц к общему количеству осужденных свидетельствует не в пользу такой демократичности.

Так, по всем уголовным делам в СССР оправдывалось судами первой инстанции лиц: 1937-1940гг. – 10 %; 1954-1956гг. – 5.5 %; 1957-1966гг. – 2.5 %; 1967-1970гг. – 1.0 %. В дальнейшем такой процент колебался, но был не выше «1» [12, 30].

Поражает количество оправдательных приговоров в период с 1937 по 1940 годы. Из курса истории всем известно, что данный период характеризовался активными репрессиями, необоснованным обвинением в совершении, как политических, так и общеуголовных преступлений. При этом формирование судейского корпуса происходило на основе идеологии и преданности политической линии, а вопросы образования и профессионализма отодвигались на второй план [15,70].

После вступления в силу УПК РФ от 18 декабря 2001 года, количество оправданных лиц резко возросло, что было связано с институтом недопустимости доказательств, введением возможности отказа государственного обвинителя от поддержания обвинения. В дальнейшем количество оправданных так же снизилось примерно до 1% от общего количества лиц и составляло: в 2005 году – 10140; в 2006 году – 12325; в 2007 – 10443 [13,157]. В последующих периодах доля оправдательных приговоров только снижалась.

Например, в 2013 году было осуждено 478300 человек, оправдано 1100 (0,2%) [11]. В 2014 году судами страны были рассмотрены уголовные дела в отношении 990783 человек (осуждено 746270 лиц), оправдано из них 1388 лиц по уголовным делам, направленным в суд после предварительного расследования (5167 лиц всего оправдано). Доля оправдательных приговоров составляет всего 0,14%. от общего количества рассмотренных дел [11].

В 2015 году эта цифра составила 1314 оправданных лиц по делам, направленным в суд после предварительного расследования (4658 всего с делами частного обвинения), против 1017408 общего количества лиц, в отношении которых были рассмотрены уголовные дела (непосредственно осуждено 762556 человек), то есть 0,13% [11].

---

<sup>0</sup> имеется в виду тайна следствия, ознакомление с материалами уголовного дела только узкого круга лиц и только по завершении расследования

В 2016 году судами 1 инстанции по делам, оконченным органами предварительного расследования, было оправдано 1476 человек (вместе с делами частного обвинения 3794 человека), тогда как осуждено всего 767960 лиц (всего за год рассмотрено уголовных дел в отношении 963930 лиц) – 0,15% [11].

На первый взгляд, представленные результаты свидетельствуют о процессе совершенствования деятельности правоохранительных органов и снижении ошибок следствия, а фактически, показатели правовой статистики противоречат указанному предположению, что подтверждается данными о количестве дел, возвращенных в прокуратуру. Так, в 2014 году российскими судами были возвращены прокурору уголовные дела в отношении 12481 лица, в 2015 году – в отношении 12057 лиц, а в 2016 году – в отношении 12492 лиц [11].

Учитывая количество уголовных дел, возвращенных прокурорами со стадии утверждения обвинительных заключений и актов, можно сделать вывод о наличии нарушении закона со стороны правоохранительных органов. Часть дел, возвращенных судами прокурору, обратно в суд не возвращается, производство по ним прекращается по различным основаниям органами предварительного расследования. Конечно, органы предварительного следствия не лишены права принятия такого решения по уголовным делам.

Вместе с тем, в юридической литературе возникают мнения, что в случае возвращения уголовного дела прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ по надуманным или формальным основаниям свидетельствует о нежелании суда выносить оправдательный приговор по сложным уголовным делам с малым количеством доказательств [16, 59].

Такое нежелание судов выносить оправдательные приговоры является закономерным. Не смотря на исторические события недавнего прошлого, яркие примеры неправосудных приговоров, пережитые страной «лихие 90-е», на сегодняшний день оправдательный приговор по уголовному делу вызывает некое отторжение и в обществе, и в профессиональных кругах правоприменителей. Зачастую, оправдательный приговор вызывает волну социального возмущения, направленную на его автора, чему также способствует формирование средствами массовой информации убежденности общества в виновности лица, еще на стадии расследования преступления. В некоторых случаях, такой вид судебного решения сталкивается с откровенным противодействием правоохранительных органов.

Заинтересованность правоохранительных органов в минимизации оправдательных приговоров обусловлена возможностью дисциплинарного взыскания в отношении лица, проводившего предварительное расследование, его руководителя и сотрудников прокуратуры, поскольку именно прокурор утверждает итоговый акт расследования и направляет уголовное дело в суд, а затем либо сам, либо его заместитель или помощник поддерживает государственное обвинение по такому делу.

Интересную статистику оправдания, связанного именно с участием правоохранительных органов в уголовном судопроизводстве приводит коллектив авторов из Института проблем правоприменения в г. Санкт-Петербурге. «По делам частного обвинения процент оправданных достигает 19,7%, а без особого порядка – 25,4%. Суды присяжных оправдывают примерно в 12,7% случаев (по состоянию на 2013 год). При этом суды присяжных рассматривают только дела публичного обвинения, по которым правоохранительными органами проводилось расследование, а обвинение поддерживает в обязательном порядке государственный обвинитель. Общим и для судов присяжных, и для частного обвинения является то, что в таких делах меньше возможностей влияния на суд со стороны правоохранительной системы»[17].

Сопоставляя такие выводы коллектива юристов из г. Санкт-Петербурга с данными статистики за 2016 год – мировыми судьями оправдано по делам, возбужденным по заявлениям, поступившим непосредственно от граждан, 2318 лиц, а по делам, оконченным органом предварительного расследования – 48 лиц, следует согласиться с ними в полном объеме.

Оправдательные приговоры, как исключительные акты, порождающие правовые последствия не только для органов предварительного расследования и прокуроров, но и для государства (компенсация вреда реабилитированному), подвергаются тотальной ревизии, которой не подвергаются обвинительные приговоры судов.

Так, в 2015 году по стране отменено оправдательных приговоров, вынесенных районными, городскими судами, судами субъектов федерации в отношении 345 лиц в апелляционной инстанции и в отношении 26 лиц – в кассационной инстанции, т.е. в отношении каждого 3 оправданного лица, а в 2016 году только в апелляционной инстанции в отношении 753 лиц, т.е. в отношении каждого второго [18]. В Иркутской области в 2015 году из обжалованных в отношении 22 лиц оправдательных приговоров, апелляционной инстанцией были отменены приговоры в отношении 12 лиц, т.е. каждый второй [11].

С учетом всего вышеизложенного, следует прийти к неутешительному выводу, что судья, решившийся на вынесение оправдательного приговора, должен обладать определенной долей смелости и терпения в отстаивании своей позиции. Такой вид судебного решения становится не востребуемым, коль скоро существуют другие способы защиты лица от необоснованного уголовного преследования (прекращение уголовного преследования по любым основаниям, минимизация ответственности по итогам сделки).

Результатом такого соотношения оправданных к осужденным (1 к более чем 500) могут стать многочисленные ошибки в осуждении невиновных на основании общей тенденции вынесения обвинительных приговоров. Ярким примером является дело «витебского монстра» Г.М. Михасевича, который за 15 лет в Белоруссии убил свыше 30 женщин по сексуальным мотивам. Он был задержан в 1985 году. В ходе расследования уголовного дела выяснилось, что до задержания Г.М. Михасевича в этих преступлениях сознались и были осуждены ряд невиновных лиц, из которых один – Н.С. Тереня был расстрелян [19,17].

Автор статьи поддерживает мнение Китаева Н.Н. о том, что такое возможно только в результате снижения правовой культуры и профессионализма правоприменителей, когда размывается принцип разделения властей, а судебная власть начинает решать вопросы борьбы с преступностью и иные несвойственные ей задачи [19,17].

Как справедливо отметил В.М. Левченко, «судебная власть – это законом установленная постоянная оппозиция законодательной и исполнительной властей. Цели и задачи, которыми руководствуются в своей политике эти власти, не должны иметь для судебной власти никакого значения. Суд подчиняется только Конституции РФ и федеральному закону (ст. 120 Конституции РФ) и как особая власть отвергает при принятии своих решений иную мотивацию» [20,111].

Тем не менее, оправдательный приговор является важнейшим институтом правовой защиты граждан, а также реализации функции справедливости закона. Действующий закон (ст. 6 УПК РФ) устанавливает назначением уголовного судопроизводства в равной степени как привлечение виновных к справедливой ответственности, так и отказ от уголовного преследования невиновных и их последующую реабилитацию. Таким образом, законный и справедливый оправдательный приговор суда по уголовному делу в равной степени отвечает назначению уголовного судопроизводства, как и обвинительный. В нынешних реалиях повысить значение оправдательного приговора возможно повсеместным введением суда присяжных.

В царской России в XIX в. суд присяжных оправдывал 40% подсудимых. Такие же данные – двое из пяти оправдывались присяжными заседателями дореволюционной России, приводит в своей работе профессор Т.А. Левинова [21,18-19].

В современной России институт присяжных заседателей начал действовать с 1993 года. Статистика вынесения оправдательных приговоров судом присяжных заседателей свидетельствует о том, что этот суд более других соответствует признаку демократичности судопроизводства.

Так, в 1994 году судом присяжных по стране было оправдано 18,2 % лиц, привлеченных к уголовной ответственности, в 1995 году – 14,3%, 1996 – 19,1%, 1997 – 22,3%, 1998 – 20,1%, 1999 – 16% [21]. За 2008 год присяжными заседателями было оправдано 236 человек, или 20,5% от числа лиц, в отношении которых присяжными заседателями вынесены судебные решения по существу дела [22].

Последние статистические данные свидетельствуют о том, что судом присяжных оправдывается от 20 до 30% привлеченных к уголовной ответственности лиц: 102 от 311 в 2014 году; 65 от 224 в 2015 году, 62 от 361 в 2016 году [23].

### **Заключение**

Подводя итог сказанному, следует признать состояние с демократичностью судопроизводства в стране не совсем удовлетворительным. Предлагаются следующие меры, для совершенствования существующей ситуации.

Во-первых, следует исключить из УПК РФ возможность сокращенных судебных производств по делам о тяжких и особо тяжких преступлениях, даже при условии заключения досудебного соглашения о сотрудничестве, что снизит вероятность совершения судебной ошибки с серьезными, а иногда и фатальными, последствиями. При этом, должна быть сохранена возможность влияния такого положительного посткриминального поведения подследственного на размер назначаемого ему наказания.

Во-вторых, следует признать совершенно оправданным решение законодателя о расширении подсудности дел с участием суда присяжных заседателей до категории преступлений, относящихся к тяжким, рассматриваемым городскими (районными) судами. Для эффективной работы присяжных требуется упростить процедуру разбирательства с их участием, изменив вопросный лист, исключив двоякое толкование вердикта присяжных заседателей.

### **Библиографический список:**

1. Александрова О.Ю. Оправдательный приговор в уголовном процессе: теоретические основы и правоприменительная практика: автореф. дисс... канд. юрид. Наук / О.Ю. Александрова. – Омск, 2005. – С. 2.
2. Петрухин И.Л. Оправдательный приговор и право на реабилитацию: монография. М.: Проспект, 2009. С. 5-6.
3. Чурилов Ю.Ю. Оправдательный приговор в российском судопроизводстве: автореф. дисс... канд. юрид. наук/ Ю.Ю. Чурилов. – Воронеж, 2009. – С.3
4. Вандышев В.В. Уголовный процесс. Общая и особенная части: Учебник для юрид. вузов и факультетов / В.В. Вандышев. – Москва: Межрегиональный институт экономики и права, 2010. – С. 451
5. Ляхов Ю.А. Надо ли менять уголовно-процессуальную политику?/Ю.А. Ляхов// Российская юстиция. 2015. № 4.
6. Зарипов Ф.Ф., Зинатуллин З.З. Думы о современном состоянии российской уголовно-процессуальной политики // Судебная власть и уголовный процесс. 2016. № 2. С. 212
7. Качалова О.В. Уголовному процессу обещают перемены /О.В. Качалова // Уголовный процесс. 2016. № 6. С. 11
8. Азаров В.А., Баранов А.М., Супрун С.В. Возвращение уголовного дела для производства дополнительного расследования: правосознание и закон, толкование и применение / В.А. Азаров, А.М. Баранов, С.В. Супрун // Уголовное право. 2004. № 2. С. 84-86.
9. Петуховский А.А. Восстановить институт возвращения судом уголовных дел на дополнительное расследование// Российская юстиция. 2004. № 2. С. 47-49.
10. Постановление Президиума ВС РФ от 12.11.2014г. № 119-П14. Правовая система «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.consultant.ru>
11. Статистические результаты работы судов общей юрисдикции [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79>.
12. Петрухин И.Л. Оправдательный приговор/ И.Л. Петрухин // Государство и право. 2009. № 2. С. 30.
13. Соколов О.В. Понятие оправдательного приговора как акта правосудия и особенности вступления его в законную силу/ О.В. Соколов //Вестник Владимирского юридического института. 2009. № 1. С. 157.
14. Абрамов А.В. Оправдание в уголовном процессе: Дис.. канд. юрид. наук/ А.В. Абрамов. Н.Новгород. 2006. С. 3.
15. Абдулин Р.С. Кадровое и организационное обеспечение судебной системы после Октябрьской революции 1917 года.//Российская юстиция. 2006. № 6. С.70.
16. Назарова К.Н. Возвращение уголовного дела прокурору в порядке ст. 237 УПК РФ: проблемы правоприменения / К.Н. Назарова //Российская юстиция. 2014. № 12. С. 59.

17. Диагностика работы судебной системы в сфере уголовного судопроизводства и предложения по ее реформированию. Часть I / Т. Бочаров, В. Волков, А. Дмитриева, К. Титаев, И. Четверикова, М. Шклярчук.- СПб: ИПП ЕУСПб, 2016. — С. 31. [Электронный ресурс]- режим доступа: [http://enforce.spb.ru/images/Issledovaniya/court\\_reform\\_IRL\\_4\\_KGI\\_web.pdf](http://enforce.spb.ru/images/Issledovaniya/court_reform_IRL_4_KGI_web.pdf)

18. Обзор статистических данных о результатах деятельности Иркутского областного суда по рассмотрению уголовных, гражданских, административных дел и дел об административных правонарушениях за 2015 год. [Электронный ресурс] // Режим доступа: [http://www.oblsud.irk.sudrf.ru/modules.php?name=docum\\_sud&id=515](http://www.oblsud.irk.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=515)

19. Китаев Н.Н. Неправосудные приговоры к смертной казни: системный анализ допущенных ошибок / Н.Н. Китаев – Иркутск: Изд-во ИГЭА, 2000. – С. 17.

20. Принципы современного Российского уголовного судопроизводства: монография/ науч. ред. Смолькова И.В.; отв. ред. Мазюк Р.В. – М.: Юрлитинформ, 2015. – С. 111.

21. Суханова Н.Н. Постановление оправдательного приговора в Российском уголовном судопроизводстве: дис. ... канд. юрид. Наук / Н.Н. Суханова // Иркутск, 2008. С 18-19

22. Быков В.М., Митрофанова Е.Н. Причины вынесения присяжными заседателями необоснованных оправдательных вердиктов / В.М. Быков, Е.Н. Митрофанова // Российская юстиция. 2010. №2, С.47.

23. Статистические результаты работы судов общей юрисдикции [Электронный ресурс]// Режим доступа:<http://www.cdep.ru/index.php?id=79>.

24. Стус Н.В. Суд присяжных в России: вчера, сегодня, завтра//Российская юстиция. 2015. № 4. С. 48.

**Копейкин Дмитрий Николаевич**  
**Kopeikin Dmitry Nikolaevich**  
студент-магистрант, Юриспруденция  
РГСУ  
Москва, РФ  
E-mail: [kopeykindn@yandex.ru](mailto:kopeykindn@yandex.ru)

УДК 349.4

## **ПРАВОВОЕ СОСТОЯНИЕ СТРОИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РФ**

### **THE LEGAL STATUS OF THE CONSTRUCTION ACTIVITIES IN THE RUSSIAN FEDERATION**

**Аннотация:** В статье рассмотрена динамика и структура развития строительной отрасли в Российской Федерации, нормативно-правовое регулирование в сфере строительной деятельности. В заключении сформулированы направления развития строительной отрасли.

**Abstract:** The article describes the dynamics and structure of construction industry development in the Russian Federation, normative legal regulation in the sphere of construction activities. In conclusion, the ways of development of the construction industry.

**Ключевые слова:** генеральный план застройки, градостроительная деятельность, долевое участие в строительстве, инвестиционная деятельность, ипотека, правила землепользования, строительство.

**Keywords:** generally development plan, urban development, equity participation in construction, investment, mortgage, land use, construction.

Актуальность темы статьи обусловлена тем, что в условиях постоянного роста населения Российской Федерации и растущего износа массовой застройки конца 1950 – начала 1980-х годов выводят развитие строительной отрасли в приоритеты развития национальной экономики. Немаловажным фактором является и рост требований населения к качеству возводимого жилья, что решается с помощью внедрения научно-технических инноваций в технологии жилищного строительства и применяемые материалы.

Рассмотрим динамику развития строительной отрасли в Российской Федерации по данным статистики.

Объем работ, выполненных по виду экономической деятельности «строительство» представлен на рисунке 1.

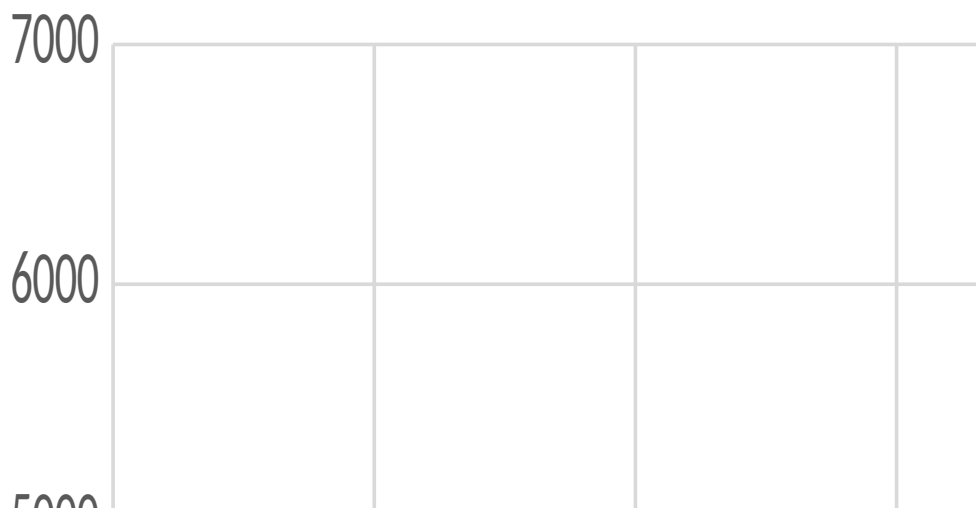


Рис. 1 Динамика строительной деятельности в Российской Федерации в 2000-2016 гг.

В целом, активное развитие отрасли шло до 2012-2013 годов. Начиная с 2014 года, в связи с экономическими трудностями в стране, сокращением доступности кредитных ресурсов для строительных организаций и общим снижением спроса со стороны населения и хозяйствующих субъектов объемы проведения строительных работ находятся примерно на равном уровне, не имея значительной положительной или отрицательной динамики.

Подобную тенденцию демонстрируют и инвестиции в основной капитал, динамика которых представлена на рисунке 2.

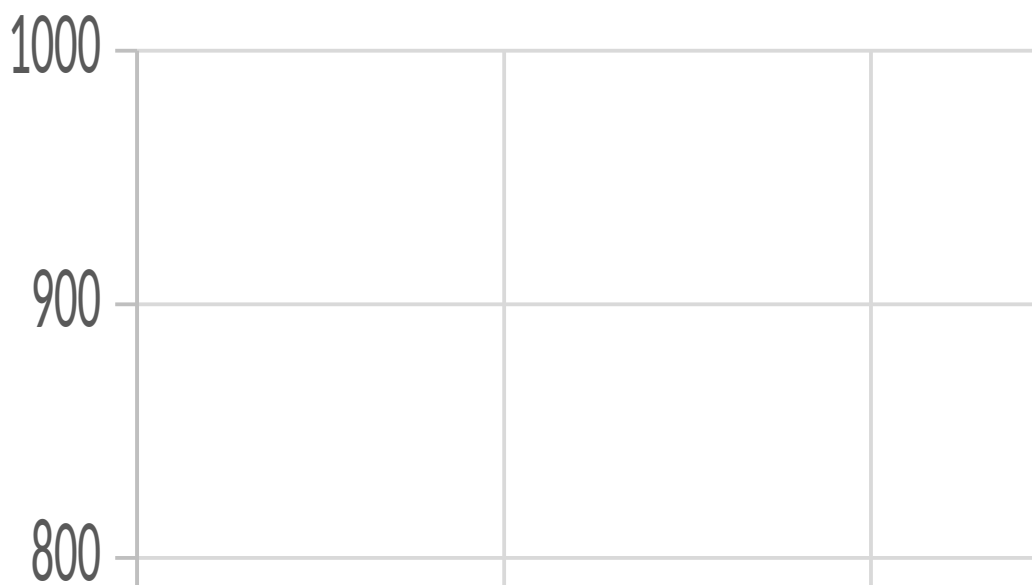


Рис. 2 Инвестиции в основной капитал организаций, осуществляющих деятельность в строительстве

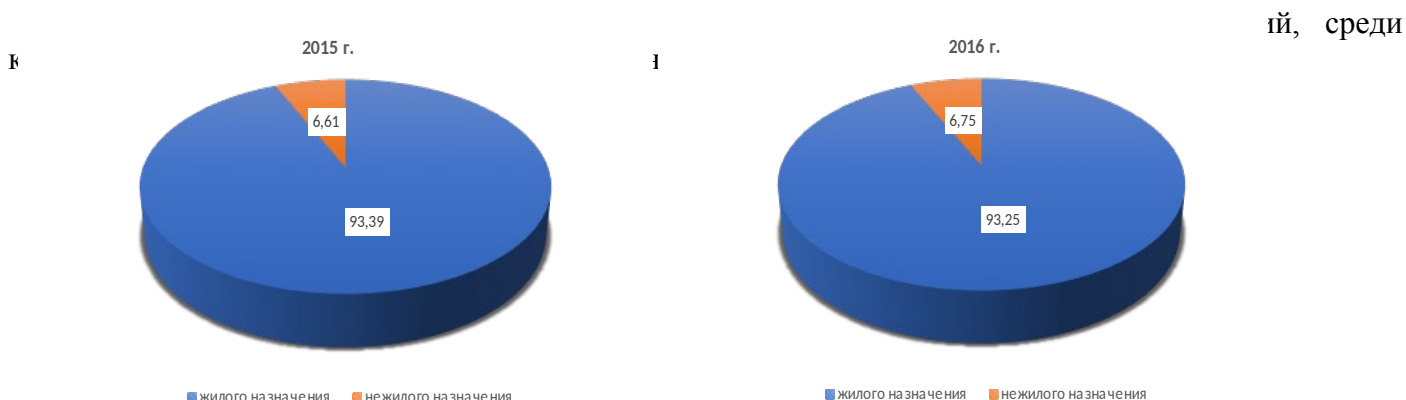




Рис. 3 Структура ввода в действие зданий в 2015 и 2016 гг.

Динамика видов жилых площадей представлена на рисунке 4.

120

---

100

Рис. 4 Основные характеристики построенных квартир, % от общего ввода

Таким образом, до 2010 года лидировали однокомнатные квартиры, а после – двухкомнатные. Во многом это обусловлено ростом доступности ипотечных кредитов для населения.

Государство активно способствует развитию системы ипотечного кредитования. Поэтому 8 ноября 2014 года распоряжением Правительства РФ № 2242-р была утверждена Стратегия развития ипотечного жилищного кредитования в Российской Федерации до 2020 года. Данная стратегия утверждена в целях реализации государственной программы РФ «Обеспечение доступным и комфортным жильем и коммунальными услугами граждан Российской Федерации». Данная Стратегия положительно влияет на систему ипотечного кредитования в РФ. В рекордный для ипотечного жилищного рынка 2014 год в Российской Федерации был выдан 1 012 301 кредит на сумму 1 764 126 млн. руб. Даже в кризисный 2015 г. при падении рынка на 35 % количество новых ипотечных кредитов приближалось к 700 000 на сумму 1 184 835 млн. руб. Средний размер выданных ипотечных жилищных кредитов, начиная с 2010 года, стабильно растет. Исключением

является 2015, когда размер среднего кредита снизился до 1 661 тыс. руб. по сравнению с 1 742 тыс. руб. в 2014г. [15].

В настоящее время строительная отрасль является жестко регулируемой со стороны государства, начиная от правил землепользования и градостроительства, заканчивая лицензированием строительной отрасли, требованиями к СРО и т.п.

Нормативно-правовое регулирование строительной отрасли постоянно совершенствуется, причем зачастую кардинальным способом, как пример можно привести вышеуказанные СРО, с 2007 года приобретшие гораздо более широкие функции и обязанности, особенно в области контроля за строительной деятельностью.

Несмотря на постоянное внимание со стороны органов власти наиболее проблемные моменты в области строительной деятельности все еще актуальны:

1) долевое строительство;

2) выделение земельных участков юридическим лицам для проведения строительных работ.

В 2012 году была предпринята очередная попытка защитить права участников долевого строительства за счет принятия ряда нормативно-правовых актов, повысивших требования к содержанию договора долевого строительства и т.п.

На практике это решило проблему ранее многочисленных мошенников в формате строительства 1-2 жилых домов, но для крупных строительных организаций мера оказалась малоэффективной. Ряд застройщиков стал подменять договоры долевого строительства другими, что достаточно легко решалось в пользу участников долевого строительства в суде. Гораздо более значимой проблемой стало массовое банкротство крупных застройщиков с текущей застройкой 20-30 жилых домов и явным недостатком средств на счетах для продолжения строительства.

На наш взгляд единственным решением проблемы здесь является утвержденная смета и подтверждение на счетах компании достаточного объема средств для завершения строительства каждого объекта с запасом не менее 15% на непредвиденные расходы и т.п. Контроль за этим следует возложить на СРО, а расход средств и их наличие открыть для участников долевого строительства на правах инвесторов для данного объекта.

Не менее проблемным моментом является предоставление участков для строительства, что во многом определяется правилами землепользования и застройки, как одной из форм реализации концепции регулирования градостроительной деятельности призванной сделать процедуру предоставления земельных участков под строительство более прозрачной для населения и для инвесторов, устранить прежний, нередко носящий коррупционный оттенок, порядок выдачи разрешений на строительство, результатом которого являлось возведение на земельном участке объекта недвижимости с нарушением градостроительных норм и правил, технических регламентов, способного оказывать негативное влияние на окружающую среду и здоровье людей.

К задачам подготовки проектов относится:

- установление зон различного функционального назначения и определение параметров использования территории муниципальных образований в этих зонах;

- установление зон планируемого размещения объектов, необходимых для исполнения полномочий органа местного самоуправления;

- определение зон с особыми условиями использования территорий, в том числе на территориях, подверженных риску возникновения чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера;

- определение территорий, предназначенных для размещения объектов федерального, регионального, муниципального значения [14].

Подготовка документов территориального планирования дает, прежде всего, еще один инструмент управления муниципальными образованиями. Данный инструмент позволяет охватить все пространственно-территориальные факторы, которые представлены в системной взаимосвязи с перспективами развития муниципальных образований. Проекты позволяют осознать принципиальное видение стратегии социально-экономического развития на территории муниципальных образований, долгосрочную перспективу [14].

Кроме того, одним из проблемных моментов сейчас является перевод земельных участков из земель сельскохозяйственного назначения в разряд земель для жилищной застройки. Такое решение

принимается органами управления муниципального образования при формировании плана застройки территории. И именно в данном направлении встречается широко распространенная коррупционная деятельность, нарушение федерального законодательства.

Усиление контроля за данной градостроительной сферой позволит значительно повысить уровень индивидуального жилищного строительства и предотвратит хищение земель.

Наряду с совершенствованием правового регулирования для увеличения объемов жилищного строительства экстенсивным путем требуется снижение себестоимости строительных работ и уменьшение сроков проведения работ. Данные два направления активно реализуются в современных инновациях, как в сфере технологий строительства, так и строительных материалов.

Основными здесь можно отметить:

- системы бережливого строительства и информационного моделирования как основы снижения издержек (по оценкам экспертов порядка 20% организационных затрат);
- повышение качества строительства на основе радикальных инноваций в производстве строительных материалов (энергосберегающие, экологичные материалы, 3D-панели и т.п.);
- энергосберегающие фасады, представляющие двухслойные сэндвич-панели, разработанные и производимые компанией ООО ПКФ «Термодом»;
- крышные котельные, устанавливаемые на крышах многоэтажных жилых домов, что позволило уйти от прокладки подземных теплотрасс и потери тепла при транспортировке теплоносителя и т.д. [13].

Так как активное использование разработок отечественных производителей поддержит развитие передовых технологий жилищного строительства, снизит затраты на проведение общестроительных работ, то требуется формирование актуальной программы бизнес-регулирования на уровне государства. Целесообразно создание в жилищном строительстве системного интегратора, ответственного за внедрение новых технологий (например, в торгово- промышленном сегменте строительства этим совместно занимаются подрядчик и архитектор).

#### **Библиографический список:**

1. Алексеев А.А. Механизм технологических инноваций в строительстве // Экономические науки. 2015. № 131. С. 73-76.
2. Атанесян Г.Н., Славин А.М. Риски для строительства при правовом регулировании земельных отношений // В сборнике: Актуальные направления научных исследований: перспективы развития сборник материалов международной научно-практической конференции. 2017. С. 213-214.
3. Бикбау М.Я. Архитектурно-строительная система ИМЭТ – новая технологическая основа домостроения // [http://www.concrete-union.ru/articles/index.php?ELEMENT\\_ID=7110](http://www.concrete-union.ru/articles/index.php?ELEMENT_ID=7110) (дата обращения 20.02.2017).
4. Вершинин П.С. Правовое регулирование и стимулирование развития жилищного строительства (на примере Свердловской области) // В сборнике: Развитие современной науки : теоретические и прикладные аспекты сборник статей студентов, магистрантов, аспирантов, молодых ученых и преподавателей. Пермь, 2016. С. 132-136.
5. Выгулярный В.В. К проблеме определения экономических механизмов и инструментов стимулирования управленческих инноваций в строительстве // Новая наука: Проблемы и перспективы. 2015. № 2 (2). С. 125-127.
6. Коваленко Т.Л., Абакумов Р.Г. Проявление инноваций в инвестиционно-строительной деятельности // Инновационная экономика: перспективы развития и совершенствования. 2016. № 1 (11). С. 126-130.
7. Коган Б.Л., Перетятков Н.В. Правовое регулирование выделяемых земельных участков для строительства // В сборнике: Дни студенческой науки Сборник докладов научно-технической конференции по итогам научно-исследовательских работ студентов института экономики, управления и информационных систем в строительстве и недвижимости. 2016. С. 220-225.
8. Король С.П. Управление проектами в организациях жилищного строительства в региональном строительном комплексе // Региональная экономика и управление: электронный научный журнал. 2015. № 1 (41). С. 31-42.

9. Леер А.В., Прокофьева Г.И. Порядок и правовое регулирование предоставления земельного участка под строительство для юридических лиц // Проблемы современной науки и образования. 2016. № 8 (50). С. 107-112.
10. Орлов Р.А. Инвестиционный климат как основной фактор устойчивого и сбалансированного развития экономики Тамбовской области // Социально-экономические явления и процессы. 2016. Т. 11. № 10. С. 51-54.
11. Солдатова Л.А. Разработка программы бизнес-регулирования сферы жилищного строительства // Жилищные стратегии. 2015. Т. 2. № 2. С. 91-100.
12. Ушанова Н.А. Развитие жилищного строительства на основе внедрения инноваций // Современные тенденции развития науки и технологий. 2015. № 7-7. С. 120-122.
13. Филина А.С. Правовое регулирование защиты прав участников долевого строительства // В сборнике: Теоретические и практические аспекты юриспруденции Сборник статей по итогам научно-практического семинара. 2016. С. 115-121.
14. Черепанова Е.В., Норкин А.А. Инвестиционная привлекательность инноваций в строительстве: проблемы и пути решения // Вестник современной науки. 2015. Т. 1. № 10-1 (10). С. 75-79.
15. Россия в цифрах. 2017 г. [Электронный ресурс]: официальный сайт Федеральной службы государственной статистики. URL: [http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat\\_main/rosstat/ru/statistics/publications/catalog/doc\\_1135075100641](http://www.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_main/rosstat/ru/statistics/publications/catalog/doc_1135075100641)

**Парфенов Владислав Владимирович**  
**Parfenov Vladislav Vladimirovich**

Оренбургский государственный университет.  
E-mail: [parfenov3497@icloud.com](mailto:parfenov3497@icloud.com)

УДК 340

## ПРАВОМЕРНОЕ ПОВЕДЕНИЕ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

### GOOD BEHAVIOR IN THE RUSSIAN FEDERATION

**Аннотация.** Данная статья раскрывает сущность правомерного поведения, его понятие и особенности на территории Российской Федерации. Выделяются разновидности правомерного поведения и даётся их характеристика. Определяется модель оптимального правомерного поведения для Российской Федерации.

**Abstract.** This article reveals the essence of lawful behavior, its concept and especially on the territory of the Russian Federation. There are varieties of lawful behavior and their characteristic is given. Determines the optimal model of lawful behavior for the Russian Federation.

**Ключевые слова.** Правомерное поведение, социально-активное поведение, привычное поведение, конформистское поведение, субъекты права, объективная сторона, субъективная сторона, необходимое поведение, желательное поведение, обязательное поведение.

**Key words.** Good behavior, socially active behavior, habitual behavior, conformist behavior, the subjects of law, the objective side, the subjective side, the required behavior, desirable behavior, the required behavior

Правомерное поведение является одной из главных составляющих как любого государства так и общества в целом, именно по этому я бы хотел затронуть тему правомерного поведения Российской Федерации.

Любые действия людей которые они производят в обществе можно рассмотреть с правовой стороны, именно поэтому выбранная мной тема имеет высокую актуальность. Одним из самых важных средств регулирования и защиты общественных отношений является право. Отношения между людьми являются продуктом поведения и жизнедеятельности людей. Однако далеко не всегда поведение людей можно оценивать с помощью права. Существуют отношения которые поддаются лишь оценке с моральной точки зрения, такими например являются: дружба, любовь, сострадание,

ненависть, все эти отношения не требуют правового определения. Для юриспруденции наибольшее значение имеет поведение людей которое подлежит правовому регулированию. Ряд учёных занимался изучением правомерного поведения людей в ходе которого они высказывали свои мысли по этому поводу. Один из немецких учёных Готлиб Хуфелеланд считал что право не воспринимается непосредственно органами чувств , оно воспринимается благодаря его осуществлению и тому как оно реализуется. Карл Маркс давал характеристику поведения людей в правовом регулировании выделяя что человек существует для закона только в виде своих действий, а сам человек не является объектом для закона. [1 с.127]

Право является регулятором поведения человека и устанавливает рамки того каким оно должно быть. Любое поведение человека будет являться сознательным волевым проявлением ,именно этим оно будет отличаться от любых других действий которые будут носить рефлекторный или инстинктивный характер.

Любой человек подвергается воздействию права с которым он соотносит свои те или иные действия, он может действовать согласно правовым предписаниям либо нарушая их.

Интерес к поведению с юридической стороны является важным направлением в изучении права как социального института.

Целью данной работы постараться как можно полнее раскрыть понятие правомерности поведения человека в современном обществе.

Прежде чем начать говорить о правомерности поведения, нужно сначала разобраться что такое право? Право -в первую очередь социокультурное явление которое активно влияет на общественную жизнь. Это влияние объясняется учёными по разному. Некоторые трактуют право как свободу, некоторые как социальный долг, как минимум морали и т.д.

Разные субъекты права каждый день вступают в правоотношения которые имеют различный характер и содержание, а так же реализуют свои права и обязанности. И государство и общество заинтересованы в хорошем функционировании правовых отношений, а возможно оно только при соблюдении, исполнении и использовании норм права. Норма права должна выступать эталоном для оценивания поведения как правового так и не правового. В норме права отражается важность разных вариантов поведения: одни поступки поощряются ,другие запрещаются ,а некоторые ограничиваются. Как раз такие виды поведения носят название правового. Правовое поведение может быть двух видов правомерным или неправомерным. Поведение которое находится вне сферы правового регулирования не может быть расценено как правомерное или неправомерное, так как не является правовым.

Правомерное поведение субъектов права можно определить как их деятельность в сфере социально-правового регулирования, основанную на сознательном выполнении требований норм права, которое выражается в их соблюдении и использовании.

В юридической литературе приводится несколько видов правомерного поведения:

Одно из них заключается в том что правомерным можно назвать только то поведение, которое совпадает с требованиями правовых норм, которое соответствует требованиям юридических норм.

Следующие понятие правомерного поведения звучит так- правомерным можно назвать то поведение которое не запрещается юридическими нормами.

Правомерное поведение являет собой полезную социальную деятельность которая направлена на удовлетворения интересов и целей права, общества и государства. Так же оно является ценностью для права так как человек, его права и свободы являются высшей ценностью, это закреплено в конституции Российской Федерации.

Многие отечественные юристы-учёные занимались изучением проблем правомерного поведения, самый большой вклад в изучение этих проблем был внесён профессорами М.Ф. Орхиз , Р.Т. Жеругов, В.В. Лазарев и другие. Все эти учёные дают определение понятия "правомерное поведение" и его типологию по разному. На мой взгляд одно из самых точных определений даёт В.В. Оксамытний, он считает что правомерное поведение это обусловленная культурно-нравственными воззрениями и жизненным опытом человека деятельность в сфере социального действия права, основанная на сознательном выполнении его требований и целей. С помощью этого определения В.В. Оксамытний выделяет то что правомерное поведение является сознательным волевым проявлением, а так же что поведение человека оценивается с помощью сопоставления его с

требованиями права, помимо этого учёный подчёркивает что внутренние регуляторы и мотивы поведения определяются культурными и нравственными качествами самого человека и конечно же его жизненным опытом.

В.В. Оксамытный выделяет основные признаки правомерного поведения среди которых есть общественная полезность, сознательность, массовость и активность которая проявляется в исполнении требований установленных правом. [2 с.22]

Если вдаваться в данные признаки более подробно то можно составить определённую характеристику каждого из них.

Общественная полезность обозначает то что общество заинтересованно в соблюдении установленных норм права и соблюдении требований закона.

Массовость правомерного поведения определяется тем что правомерное поведение присуще большей части людей ,именно это помогает обществу функционировать на должном уровне.

Сознательность правомерного поведения заключается в том что человек стоит перед выбором поведения которое может быть как правомерным так и не правомерным. Человек является свободным, соответственно свой выбор поведения он делает сознательно, при этом он руководствуется лишь своими интересами и потребностями, тем самым вырабатывая в своём сознании модель поведения.

Активность правомерного поведения предполагает собой самостоятельность гражданской и нравственной позиции человека, а так же осознание им последствий которые могут наступить вслед его поступков и соизмерение собственных интересов с интересами других людей и общества в целом.

Такой вид поведения как правомерное, делает основу для стабильной и организованной работы общества ,создаёт предпосылки для его развития и помогает укреплению законности.

Лица которые являются недееспособными, хоть и обладают правоспособность не могут подвергаться правовой оценке на предмет становления правомерности или неправомерности поведения. Для лиц не достигших совершеннолетия либо по той или иной причине признанными недееспособными юридические последствия наступать не будут, не смотря на то что они урегулированы нормами права.

Но есть исключения для несовершеннолетних которые оговорены в законодательстве. Например несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет в праве самостоятельно совершать мелкие и бытовые сделки, которые направлены на получение выгоды , не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации, это могут быть сделки по распоряжению средствами , предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определённой цели или для свободного распоряжения. Однако если действия несовершеннолетнего влекут к причинению ущерба другому лицу , то ответственность за его противоправное деяние ложится на родителей, опекунов или усыновителей. К исключениям российской законодательство относит некоторые действия лиц которые ограничены судом в дееспособности в ходе злоупотребления наркотическими средствами или спиртными напитками, подробно это описывается в статье 30 гражданского кодекса Российской Федерации.[3]

Доктор юридических наук Марченко Михаил Николаевич подчеркнул, что выделение и изучение разных видов правомерного поведения позволяет лучше понять их природу мотивы и содержание, а так же их роль в общественной и правовой жизни.[4 с.621]

Если подробно рассмотреть структуру правомерного поведения то можно выделить юридический состав правомерного деяния, субъект , объект, а так же субъективную и объективную стороны.

Юридический состав правомерного поведения является структурой которая представляет собой сумму нужных признаков правомерного поведения.Это объединение всех четырёх элементов, субъекта, объекта ,объективной и субъективной сторон .

Субъект- это лица поступающие правомерно, ими могут быть физические или юридические лица которые признаны таковыми в установленном государственном порядке.

Объектом правомерного поведения будут являться общественные отношения в которых действует субъект права.

Объективной стороной будет являться соответствие поведения правовым нормам и направленность на положительный результат. Она включает в себя все составляющие которые характеризуют правомерное поведение как акт внешнего действия. Субъективная сторона отражает осознание субъектом своего правомерного поведения.

Одна из самых главных задач которая стоит перед современным Российским законодательством это недопущение совершения правонарушения. Эта задача обуславливает значимость правомерного поведения как проявление одного из видов социальной активности человека. Каждый день люди совершают большое число различных поступков в разных сферах жизни общества, и большая их часть остаётся без внимания государства и имеет реализацию в непубличной сфере общественных отношений.

Правомерное поведение имеет особую значимость в сравнении с другими моделями поведения человека ,так как оно связано с наиболее высокой степенью объекта охраны правовых норм ,которые олицетворяют такие важные человеческие ценности как жизнь, достоинство, здоровье и так далее.

Любое поведение людей в зависимости от основания его оценки может одновременно как соответствовать так и противоречить разным нормам поведения которые на данный момент существуют в обществе. Само понятие "норма" употребляется в разных сферах, таких как, юриспруденция, социология , медицина и так далее, но при этом далеко не всякое нарушение норм ведет к юридической ответственности и представляет некую опасность для общества, а лишь только некоторые из них ,которые регулируют наиболее важные общественные отношения.

Все нормы можно разделить на две категории: социальные и технические, различия между ними проводятся по объекту регулирования .Социальные регулируют отношения которые возникают между людьми в обществе, а технические установленные правила работы с техническими аппаратами и приборами.

Правомерное поведение можно поделить на виды по разным критериям, таким как, степень социальной значимости; мотивы поведения и степень активности субъекта; формы реализации права; отраслевую принадлежность ; субъективный состав.

Если рассматривать виды правомерного поведения по степени социальной значимости то можно выделить: необходимое, желательное и допустимое поведение. Если же за основу взять мотивы поведения, описание сознательных процессов, а так же степень социальной активности то можно поделить правомерное поведение на: социально-активное; привычное; конформистское и маргинальное.

Ещё можно в зависимости от формы реализации норм права правомерное поведение может выражаться в соблюдении, исполнении и использовании. Так же правомерное поведение можно классифицировать по субъектному составу на индивидуальное и коллективное. Отраслевая принадлежность позволяет выделить конституционное; уголовно-правовое; трудовое; гражданско-правовое и так далее. По степени активности субъекта правомерное поведение может выражаться в двух формах: действии или бездействии. А если рассматривать правомерное поведение по критерию социальной значимости, то оно может быть необходимым, желанным и допустимым.

Все приведённые выше классификации являются довольно условными. Рассмотрим некоторые из них более подробно. Начнём с характеристики необходимого ,желательного и допустимого поведения.

Некоторые виды правомерного поведения являются необходимыми для хорошего взаимодействия и функционирования государства и общества. Сюда можно привести ряд явных примеров: государство не сможет реализовывать функцию обороны если граждане не будут исполнять свои военные обязанности по защите родины; социальная функция государства не сможет исправно работать если граждане будут уклоняться от своих обязанностей по уплате налогов, так как большое количество социальных программ зависит от обеспеченности их соответствующими налоговыми поступлениями в бюджет государства.

Помимо всего этого особенно важным будет являться и поведение которое обеспечивает реализацию прав и свобод человека, а субъекты так как они являются включенными в сферу правового регулирования, должны уважать права других членов общества, а при реализации своих прав и свобод не злоупотреблять ими и не нарушать прав других членов общества.

Варианты необходимого поведения закрепляются в императивных нормах в виде обязанностей, а их соблюдение обеспечивается государством в виде легализованного государственного принуждения.

Помимо необходимого, существуют и другие варианты поведения которые не являются обязательными, но всё же желательны для общества, это например научное творчество, занятие предпринимательской деятельностью, обжалование неправомерных действий финансовых органов и тому подобное. Желательные варианты поведения формируются не в форме обязанностей, а как право самого субъекта, реализация такого права в основном будет зависеть от воли и сознания управомоченного лица. Государство пытается стимулировать развитие желательного поведения в обществе и за его совершение может устанавливать различные поощрительные санкции, это возможно например в виде денежных грантов для молодых учёных и так далее.

Ещё возможен вариант правомерного социального допустимого поведения. К ним можно отнести минимизацию налогообложения, добровольную ликвидацию юридического лица, развод, частые смены работы и прочее. Само государство не заинтересовано в распространении такого типа норм, но все эти действия будут являться правомерными и поэтому возможность их совершения обеспечивается государством.

Остановимся более подробно на некоторых видах правомерного поведения: маргинальное, конформистское, привычное социально активное правомерное поведение. Начнём с характеристики маргинального поведения. Следование праву людей у которых правосознание расходится с требованиями которые излагают правовые нормы относится к поступкам лежащим в основе маргинального поведения, то есть поведения находящегося на грани. Матузов Николай Игнатьевич считал что маргинальное поведение, это деяние человека которое хоть и соответствует правовым предписаниям, но совершается под воздействием принуждения со стороны государства и из страх перед наказанием. Это состояние показывает состояние индивида который находится на грани проявления антиобщественного поведения ведущего к правонарушению, но не становится таковым в виду ряда причин.

В данный промежуток времени мотивы поведения устанавливают иные движущие силы, такие как угроза получения наказания, личная выгода от правомерности поступка, страх осуждения и не одобрения от общества, и другие мотивы которые так или иначе могут сдерживать поведение.

Среди тех лиц поведение которых можно отнести к маргинальному большую часть составляют те, кто не находится в особенно сильном пограничном состоянии между "добром и злом". Люди отказываются совершать преступления из за невыгодности и нецелесообразности таких поступков, при этом они руководствуются своим личным расчётом или страхом перед наказанием. Невыгодность совершения противоправного деяния часто является сдерживающим моментом для внушительной категории людей и помогает удерживать их в рамках правомерного поведения.

Следующий вид правомерного поведения характеристику которого мы рассмотрим будет конформистское поведение.

Конформистское правомерное поведение выглядит как пассивное соблюдение человеком правовых норм, приспособление или подчинение своего поведения мнению общества. Другими словами личность поступает правомерно только потому что так поступают остальные. Конформистское поведение составляет меньшую часть общего, свойственного для всех комфортного поведения. Оно основано на приспособлении, и обычно существует при отсутствии собственных критических позиций, соотношении людей с действиями других лиц. Понятие конформизма может быть применено только в определённых случаях разрешения конфликтов между индивидом и обществом например к подчинению личности общественным стандартизированным требованиям. Такое поведение можно охарактеризовать не сформированность гражданской личности.

Социально-правовой конформизм признаётся социально полезным явлением поскольку человек подчиняясь мнению общества соблюдает рамки правового поведения и этим самым помогает реализации права в жизни. Но следует отметить что конформистское поведение хоть и является образцом приемлемого поведения не является поведением желаемым.

Ещё один вид правового поведения которое мы рассмотрим будет привычное поведение.

Человек с помощью своей изобретательности и всегда выбирает наиболее целесообразный и практически оправданный вариант поведения, с помощью проб и ошибок он быстро привыкает



повторять действия результат которых его устраивает больше всего. В результате многократного повторения действий появляется привычка. В таких условиях индивид обдумывает свои поступки только в начале, а дальше он действует в силу появившейся привычки вести себя в той или иной ситуации определённым образом. Правовые привычки служат регуляторами поведения и играют важную роль в становлении правомерного поведения. Согласно социологическим опросам и исследованиям юристов две трети опрошенных называют привычки в качестве доминирующего мотива своих поступков.

Позитивные действия, в основе которых лежит исполнение нормативных предписаний, всегда требуют проявления инициативы, творчества, а так же деятельной активности личности, но все эти черты социальной ценности правомерного поведения не всегда можно сформировать только с помощью привычки исполнения законов. Не смотря на ряд плюсов у привычного поведения существуют и недостатки связанные с его определённым консерватизмом. Привычка создаёт потребность в совершении определённого действия, но может возникнуть такая ситуация, что потребность в данной привычке уже исчезнет. Ещё одной негативной стороной привычного поведения может являться негативное восприятие нестандартной ситуации которая может появиться в результате резкого сдвига всех сторон общественной жизни в сторону радикальных реформ которые будут пугать своей новизной и непривычностью. Поэтому необходимо знать что консерватизм свойственен большинству числу лиц которые совершают свои действия правомерно.

Последней разновидностью правомерного поведения которую мы рассмотрим будет социально-активное поведение.

Социально-правовая активность личности представляет собой высокий уровень правомерного поведения, который проявляется в полезной общественности и одобряемой обществом и государством сфере права. Эта разновидность поведения прежде всего обладает активностью и правосознанием, а так же готовностью использовать те возможности которые предоставляет право в своём повседневном поведении. Такое поведение включает в себя ряд обобщающих компонентов:

Активность в деятельности добровольных формирований, таких как партии, союзы, организации, движения и другие добровольные организации возникшие на основании общих интересов социальных групп.

Активность в государственно-организованных форумах, а так же в сфере правотворчества и правореализации, участие в принятии новых законопроектов и иных общественно важных решений.

Активность личности в сфере права путём голосования на выборах и участия в референдумах, а так же вносить свои инициативные предложения по политико-правовым вопросам, направляемые в государственные органы и средства массовой информации.

Таким образом можно сделать вывод, что правомерное поведение является наиболее важным и способствует взаимодействию общества как между социальными группами так и между обществом и государством. Так же мы выяснили что правомерное поведение имеет несколько разновидностей и самой лучшей для государства будет социально-активное правомерное поведение.

#### **Библиографический список:**

- 1) Матузов Н. И. и правовая система и личность Саратов 1987 с.127
- 2) Правомерное поведение личности / В.В. Оксамытный. – Киев, 1985. – С. 22.
- 3) Гражданский кодекс Российской Федерации ст.30
- 4) Марченко М. Н. Теория государства и права. М., 2003. С. 621.

**Барамзина Ольга Николаевна**

доцент кафедры гражданского права и процесса Вятского государственного университета,  
кандидат юридических наук

**Baramzina Olga N.,**

Assistant Professor of the Department of civil law and process of the Vyatka State University,  
Candidate of Legal Sciences.

E-mail: [olga-baramsina@yandex.ru](mailto:olga-baramsina@yandex.ru)

УДК 347.455

**ПРОБЛЕМА УСТАНОВЛЕНИЯ РАЗМЕРА ПРОЦЕНТОВ ЗА ПОЛЬЗОВАНИЕ  
СУММОЙ ЗАЙМА**

**THE PROBLEM OF ESTABLISHING THE AMOUNT OF INTEREST ACCRUED ON THE  
LOAN AMOUNT**

**Аннотация:** В статье сделана попытка оценить тонкую грань между свободой договора и злоупотреблением правом в одном из наиболее распространенных типов договоров: договоре займа. Законодательством четко данный вопрос не отрегулирован, судебная практика занимает противоречивые позиции, в связи с чем автором предложены варианты разрешения указанной проблемы.

**Abstract:** The article attempts to assess a fine line between freedom of contract and abuse of rights in one of the most common types of contracts: the loan contract. Law clearly this issue is not regulated, litigation takes contradictory positions, therefore the author proposed options to resolve this problem.

**Ключевые слова:** договор займа, проценты за пользование займом, заёмщик, займодавец, свобода договора, злоупотребление правом.

**Key words:** loan contract, the interest on the loan, the borrower, the lender, freedom of contract, abuse of right.

Пунктом 1 статьи 809 ГК РФ установлено, что если иное не предусмотрено законом или договором займа, займодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа в размерах и в порядке, определенных договором[1].

Из чего следует, что установленные статьей 809 ГК РФ проценты являются по своей природе вознаграждением займодавцу за предоставленные по договору денежные средства.

В.В. Витрянский указал, что проценты (п. 1 ст. 809 ГК) символизируют возмездный характер договора займа и по своей правовой природе являются платой за пользование заемными средствами, которая с экономической точки зрения представляет собой компенсацию займодавцу утраченной последней возможности (в связи с передачей денежной суммы заемщику) получить прирост, который дало бы ему использование суммы займа в имущественном обороте[2,93]. Д.В. Добрачев сделал вывод, что проценты за пользование займом представляют собой плату (вознаграждение) за пользование чужим капиталом, определяемую в процентах и устанавливаемую соглашением сторон либо, при отсутствии такого условия в договоре, - по правилам п. 1 ст. 809 ГК РФ [4,168]. По мнению Е.В. Тирской, правовая природа процентов не подверглась серьезным изменениям со времен римского права. Являясь по существу платой за пользование капиталом, проценты и «основной» денежный долг составляют сложное обязательство. В данном качестве проценты предусматриваются «в рамках нормального действия договорного обязательства»[5].

То есть однозначен вывод о том, что за предоставление денежных средств под заём предполагается возможность взимания определенной платы. И тут возникает вопрос, в каком размере может быть эта плата установлена.

Гражданский кодекс РФ в пункте 1 статьи 809 установил два варианта: во первых, размер процентов устанавливается договором; во вторых, в случае отсутствия в договоре размера таких процентов, то их размер определяется существующей в месте жительства займодавца физического лица либо месте нахождения юридического лица ставкой банковского процента (ставкой рефинансирования) на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части.

При этом следует учесть, что в случае выбора участниками правоотношений по договорам займа первого варианта, границы размера процентов за пользование займом законодательно не ограничены.

В соответствии с п. 1 ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора[1]. Соответственно, вправе устанавливать любой размер таких процентов, как меньше ставки банковского процента (ставки рефинансирования), так и в значительно большем его размере. И, действительно, это воля сторон, основанная на важнейшем принципе гражданского права - диспозитивность.

Свобода договора - основополагающий принцип договорного права, означающий, что стороны договора по собственному усмотрению решают вопросы о заключении договора и его содержании [6,132].

В тоже время, зачастую, заемщик в силу стечения каких-то жизненных обстоятельств идет на «поводу» у займодавца, соглашается на его условия о завышенном размере процентов за пользование займом, что порождает споры, с которыми впоследствии разбирается суд. Возникает вопрос не злоупотребляет ли займодавец своим правом?

Пунктом 1 статьи 10 ГК РФ провозглашено недопущение осуществления гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом) [1].

Пленум Верховного Суда в своем Постановлении высказал следующую правовую позицию: Согласно пункту 3 статьи 1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу пункта 4 статьи 1 ГК РФ никто не вправе извлекать

преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения. По общему правилу пункта 5 статьи 10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное. Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе суда, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. Если будет установлено недобросовестное поведение одной из сторон, суд в зависимости от обстоятельств дела и с учетом характера и последствий такого поведения отказывает в защите принадлежащего ей права полностью или частично, а также применяет иные меры, обеспечивающие защиту интересов добросовестной стороны или третьих лиц от недобросовестного поведения другой стороны (пункт 2 статьи 10 ГК РФ), например, признает условие, которому недобросовестно воспрепятствовала или содействовала эта сторона соответственно наступившим или ненаступившим (пункт 3 статьи 157 ГК РФ); указывает, что заявление такой стороны о недействительности сделки не имеет правового значения (пункт 5 статьи 166 ГК РФ)[7].

По-разному определяют понятие злоупотребление правом ученые цивилисты. Но в целом, они сходятся в едином: это правонарушение, при этом присутствует умысел лица на удовлетворение личных интересов в рамках дозволенного законом поведения, и прямой или косвенный умысел на причинение вреда другому лицу.

На практике зачастую встает вопрос: каким образом возможно разграничить свободу договора и злоупотребление правом при установлении завышенных процентов за пользование займом?

Верховный Суд РФ занимает достаточно противоречивые правовые позиции.

Первая позиция заключается в том, чтобы признавать установление завышенных процентов злоупотреблением со стороны займодавца. В частности, в определении от 28.02.2017 N 16-КГ17-1 Верховный Суд РФ указал следующее: «Сама по себе возможность установления размера процентов на сумму займа по соглашению сторон не может рассматриваться как нарушающая принцип свободы договора, в том числе во взаимосвязи со статьей 10 Гражданского кодекса Российской Федерации о пределах осуществления гражданских прав. Вместе с тем принцип свободы договора, сочетаясь с принципом добросовестного поведения участников гражданских правоотношений, не исключает обязанности суда оценивать условия конкретного договора с точки зрения их разумности и справедливости, учитывая при этом, что условия договора займа, с одной стороны, не должны быть явно обременительными для заемщика, а с другой стороны, они должны учитывать интересы кредитора как стороны, права которой нарушены в связи с неисполнением обязательства. Таким образом, встречное предоставление не может быть основано на несправедливых договорных условиях, наличие которых следует квалифицировать как недобросовестное поведение» [9].

Вторая позиция основывается на принципе свободы договора, что приводит к тому, что суды встают на сторону займодавца. Например, Верховный Суд РФ, оставляя в силе решения судов нижестоящих инстанций, посчитал, что размер процентов согласован по усмотрению сторон, находящихся в равном положении друг к другу (пункты 1, 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации). Законных оснований для уменьшения процентов по коммерческому кредиту заявителем не названо [10].

Ставропольский краевой суд в апелляционном определении от 04.04.2017 по делу № 33-2391/2017 также сформировал аналогичные положения: «Заёмщик, подписав кредитный договор, добровольно принял на себя права и обязанности, определенные указанным договором, не посчитав необходимым отказаться от его заключения. Заемщик, подписав кредитный договор, осуществил правомерную, властную, интеллектуально-волевою деятельность по выбору наиболее оптимального варианта выбора кредитного учреждения, что свидетельствует о сформированной волевой установке, направленной на получение заемных средств именно в ПАО НБ «ТРАСТ» на предоставляемых им условиях и свободно выражал свою волю, соглашаясь с условиями, предложенными кредитором - ПАО НБ «ТРАСТ» на получение кредитных средств. При заключении вышеуказанного договора заемщику И. ПАО НБ «ТРАСТ» была предоставлена полная и достоверная информация о кредитном договоре» [11].

Третья позиция судов основана на правилах о кабальности сделки (см. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 10.12.2013 № 162 «Обзор практики применения арбитражными судами статей 178 и 179 Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Из изложенного следует, что какая-либо единая судебная практика по данному вопросу отсутствует.

В.В. Витрянский считает, что важное значение в борьбе с ростовщичеством будет иметь новое законоположение, согласно которому размер процентов по договору займа, заключенному между гражданами, значительно превышающий обычно взимаемые в подобных случаях проценты и поэтому являющийся чрезмерно обременительным для должника (ростовщические проценты), может быть уменьшен судом до размера процентов, обычно взимаемых при сравнимых обстоятельствах (п. 5 ст. 807 в редакции законопроекта) [3, 431].

По нашему мнению, законодательное установление границ выгоды займодавца в существенной мере нарушит принципы свободы договора и диспозитивности. Случаи злоупотребления правом со стороны этого лица должны устанавливаться в каждом конкретном случае. Обязанность доказывать недобросовестное поведение займодавца должна быть возложена на заёмщика. Пленум Верховного Суда РФ уже дал разъяснения относительно того, что бремя доказывания несоразмерности и необоснованности выгоды кредитора возлагается на ответчика [8]. И кажется разумным, что любое завышение процентов за пользование займом не может быть рассмотрено, как злоупотребление правом, необходимо всесторонне оценивать обстоятельства заключения каждого конкретного договора для того, чтобы соблюсти баланс интересов сторон договора.

Единственно верным было бы определить критерии, по которым условия договора о завышенном размере процентов за пользование займом возможно было бы признать злоупотреблением правом со стороны займодавца.

#### **Библиографический список:**

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017)// "Собрание законодательства РФ", 29.01.1996, N 5, ст. 410// СПС «Консультант плюс».

2. Витрянский В.В. Договорное право. Книга пятая. В 2 т. Т. 1: Договоры о займе, банковском кредите и факторинге. Договоры, направленные на создание коллективных образований / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. М.: Статут, 2011.

3. Витрянский В.В. Реформа российского гражданского законодательства: промежуточные итоги. М.: Статут, 2016.

4. Добрачев Д.В. Денежные обязательства: тенденции развития доктрины и судебной практики. М.: Инфотропик Медиа, 2015.

5. Тирская Е.В. Категория денежного долга в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004.

6. Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. "Современный экономический словарь. - 6-е изд., перераб. и доп. - М." (ИНФРА-М, 2011).

7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"// "Российская газета", N 140, 30.06.2015//СПС «Консультант Плюс».

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 (ред. от 07.02.2017) "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 5, май, 2016// СПС «Консультант плюс».

9. Определение Верховного Суда РФ от 28.02.2017 N 16-КГ17-1//документ опубликован не был//СПС «Консультант Плюс»

10. Определение Верховного Суда РФ от 29.07.2015 N 305-ЭС15-10181 по делу N А41-40256/14// документ опубликован не был// СПС «Консультант Плюс»

11. Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 04.04.2017 по делу N 33-2391/2017//документ опубликован не был//СПС «Консультант Плюс».

**Лазаров Алан Альбертович**  
**Lazarov Alan Al'bertovich**

Ассистент кафедры теории и истории государства и права юридического факультета  
ФГБОУ ВО «Северо-Осетинский государственный университет  
им. К.Л. Хетагурова»  
E-mail: [alan\\_lazarov@mail.ru](mailto:alan_lazarov@mail.ru)

УДК 342

**ФУНКЦИИ ВЫСШЕГО ДОЛЖНОСТНОГО ЛИЦА СУБЪЕКТА РОССИЙСКОЙ  
ФЕДЕРАЦИИ НА ПРИМЕРЕ СУБЪЕКТОВ СКФО**

**FUNCTIONS OF THE HIGHEST OFFICIAL OF THE SUBJECT OF THE RUSSIAN  
FEDERATION ON THE EXAMPLE OF THE SUBJECTS OF THE NCFD**

**Аннотация:** в статье рассматриваются функции высшего должностного лица субъекта РФ.

**Annotation:** the author explores the functions of the highest official of the subject of the Russian Federation are considered.

**Ключевые слова:** функции, высшее должностное лицо, субъект.

**Keywords:** function, higher official, subject.

В Конституции Российской Федерации закреплены основы конституционного строя. В свою очередь целая глава основного закона нашего государства является своего рода отправной точкой, базисом для конституционного регулирования. Вся российская правовая база направлена на развитие и конкретизацию основ конституционного строя.

Применительно к системе органов государственной власти субъектов РФ принцип разделения властей раскрыт в Федеральном законе от 6 октября 1999 №184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации». Что касается высшего должностного лица субъекта РФ, то правовая база, регулирующая институт высшего должностного лица субъекта достаточно обширная и многоуровневая. В свою очередь, это вызывает определенные трудности в определении и закреплении функций высшего должностного лица субъекта РФ.

Следует отметить именно Федеральный закон от 6 октября 1999 №184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»<sup>0</sup>, в котором закреплено, что высшее должностное лицо субъекта РФ является руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации. Тем самым выделив конституционно-правовой статус высшего должностного лица, обозначив его как руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ и является главой субъекта РФ. Фактически, так оно и есть, но исследуя ряд конституции субъектов СКФО, можно заметить, что данное понятие достаточно четко прослеживается практически в каждом основном законе субъекта Российской Федерации. Так, в ст. 63 Конституции Чеченской Республики высшим должностным лицом Чеченской Республики является Глава Чеченской Республики, который возглавляет исполнительную власть Чеченской Республики и вправе возглавить высший исполнительный орган государственной власти Чеченской Республики - Правительство Чеченской Республики.

В свою очередь ст. 65 Конституции Республики Ингушетия просто определяет Главу республики как высшее должностное лицо, не уточняя, что высшее должностное лицо возглавляет исполнительную ветвь власти. Однако, из смысла функций и полномочий Главы Республики Ингушетия мы можем сделать вывод, что фактически Глава РИ является главой исполнительной ветви власти, тем самым опять-таки, подтвердив основное понятие федерального законодательства.

Следует отметить, что ст. 78 Конституции КБР закрепляет, что Глава Кабардино-Балкарской Республики является главой государства (согласно ст. 1 данной Конституции Кабардино-Балкарская Республика есть демократическое правовое государство в составе Российской Федерации – прим. автора) и исполнительной власти, высшим должностным лицом Кабардино-Балкарской Республики.

Ст. 63 Конституции КЧР гласит, что Глава Карачаево-Черкесской Республики является высшим должностным лицом Карачаево-Черкесской Республики и главой исполнительной власти.

В соответствии со ст. 34 Устава Ставропольского края высшим должностным лицом Ставропольского края является губернатор Ставропольского края. Губернатор, в свою очередь, является также председателем Правительства Ставропольского края.

Не противоречит понятию, закреплённому в ФЗ №184 и п. 1 ст. 80 Конституции РСО-Алания, в котором указано, что Глава Республики Северная Осетия-Алания является высшим должностным лицом Республики Северная Осетия-Алания и главой исполнительной власти Республики Северная Осетия-Алания.

После определения статуса, целесообразно дать понятие функции высшего должностного лица субъекта РФ. Так, понятие «функция» (с лат. *functio*—*исполнение*) содержит в себе обязанность, круг деятельности, внешнее проявление свойств какого-либо объекта в данной системе отношений. Под функциями высшего должностного лица субъекта РФ понимаются обязанности этого лица, его круг деятельности.

---

<sup>0</sup> Федеральный закон от 06.10.1999 N 184-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 18.10.1999, N 42, ст. 5005

В свою очередь, следует четко разграничивать понятия «функции» и «полномочия». Под полномочиями понимаются права и обязанности государственного органа, органа местного самоуправления, должностного лица, иных участников общественных отношений, установленные нормативным юридическим актом. То есть имеется в виду предоставленное право совершать определенные действия. Полномочие высшего должностного лица подтверждает определенную функцию этого лица.

Если выводить понятие функции высшего должностного лица субъекта РФ по аналогии с понятием функций Президента РФ, то мы получим следующее понятие: функции ВДЛ – это обусловленные местом и ролью высшего должностного лица субъекта РФ основные направления его деятельности.

Функции высшего должностного лица можно и нужно систематизировать. Само значение слова «система» исходит от греческого «systema», то есть целое, составленное из частей. Следует понимать систему как множество элементов, находящихся в отношениях и связях друг с другом, образующих определенную целостность, единство.

В свою очередь, учитывая вышеуказанное определение «функции», мы можем вывести определение «системы функции» высшего должностного лица субъекта РФ. Под системой функций ВДЛ субъекта РФ следует понимать множество взаимосвязанных направлений деятельности высшего должностного лица, вытекающие из конституционно-правового статуса высшего должностного лица.

Если все-таки разделить эти направления деятельности, то какие мы сможем выделить? Так, исследуя федеральное законодательство и законодательство субъекта, возможно, будет целесообразным выделить следующие функции высшего должностного лица:

- 1) координационная функция;
- 2) представительская функция;
- 3) политическая;
- 4) функция гаранта прав и свобод человека и гражданина, а также конституционного строя и территориальной целостности;
- 5) иные функции.

Координационная функция высшего должностного лица проявляется в том, что глава субъекта обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти, координируя деятельность органов исполнительной власти с иными органами государственной власти. По крайней мере, трудно переоценить роль высшего должностного лица субъекта в укреплении исполнительной власти и в эффективности ее работы, так наряду с обеспечением взаимодействия, высшее должностное лицо формирует Правительство субъектов СКФО и определяет структуру исполнительных органов государственной власти.

Что касается представительской функции, то следует выделить полномочия высшего должностного лица по представительству субъекта РФ КЧР в отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления и при осуществлении внешнеэкономических связей. Более того именно высшее должностное лицо субъекта РФ имеет право подписывать и вести переговоры от имени субъекта РФ.

Определение высшим должностным лицом субъекта РФ основных направлений внутренней политики и межрегиональных связей формирует основу политической функции.

И действительно, в современных политических и социально-экономических реалиях нашей Родины глава субъекта имеет огромное значение для укрепления единства страны, ее правового пространства, формирования единой экономической и финансовой системы.

Весьма интересным является закрепление в Конституции РСО-Алания возможности главы РСО-А определять внешнеэкономические связи республики. В свою очередь, Конституция КЧР предоставляют главе субъекта РФ полномочия в сфере международных связей.

Необходимо признать, что вызывают одобрение положения, выделяющие особую политическую роль главы субъекта. Например, Конституция КЧР, которая представляет высшее должностное лицо в качестве гаранта межнационального согласия.



Помимо всего вышеперечисленного, следует отметить одну из самых важных функций, а именно функции гаранта основного закона субъекта РФ, прав и свобод человека и гражданина, конституционного строя и территориальной целостности.

Согласно Конституции РФ признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина является обязанностью государства. Права и свободы человека и гражданина определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Вопросы защиты прав и свобод человека и гражданина относятся к предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов РФ. На федеральном уровне Президент Российской Федерации провозглашен гарантом прав и свобод человека и гражданина и наделен соответствующими полномочиями. В субъектах РФ подобная задача должна быть возложена на высшее должностное лицо. В целях совершенствования организационно-правового механизма обеспечения прав и свобод человека и гражданина в субъектах РФ идея о высшем должностном лице субъекта РФ как гаранте защиты прав и свобод человека и гражданина требует дальнейшего развития.<sup>0</sup>

Тем самым, задача по защите прав и свобод человека и гражданина по сути является общей как для органов государственной власти РФ, так и для органов государственной власти субъектов РФ.

Как отмечает А.Н. Мещеряков вышеуказанный федеральный закон, определяющий общие принципы организации представительных и исполнительных органов государственной власти, абсолютно не регулирует вопросы обеспечения прав и свобод человека в деятельности высшего должностного лица субъекта РФ. И это видится очевидным недостатком рассматриваемого закона.<sup>0</sup>

Подводя итоги, следует признать, что высшее должностное лицо субъекта РФ играет одну из важнейших ролей в государственном управлении. Реализуя задачи и выполняя различные функции, высшее должностное лицо субъекта РФ вносит свой вклад в укрепление единства Российской Федерации.

#### **Библиографический список:**

- 1) Конституция Республики Дагестан (с изменениями на: 04.12.2015) // Дагестанская правда, 26.07.2003
- 2) Конституция Кабардино-Балкарской Республики // Кабардино-Балкарская правда, N 189, 25.08.2005
- 3) Конституция Карачаево-Черкесской Республики // Сборник законов Карачаево-Черкесской Республики (1995-1999) I часть
- 4) Конституция Республики Ингушетия (с изменениями на 13.04.2016) // Сборник Конституций субъектов федерации "Конституции Республик в составе Российской Федерации", Выпуск 1, Издание Государственной Думы 1995 года
- 5) Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.
- 6) Конституция Республики Северная Осетия – Алания // Северная Осетия N 97 от 02.06.2005; Северная Осетия N от 07.12.1994; Брошюра "Конституция РСО-Алания" N от 07.12.1994
- 7) Конституция Чеченской Республики // Вести республики, 29.03.2003
- 8) Мещеряков А.Н. Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации – гарант защиты прав и свобод человека и гражданина // Вестник Уральского института МВД России. №2. 2014
- 9) Устав Ставропольского края (с изменениями на: 02.12.2015) // газета "Ставропольская правда" N 229-231 от 02.10.2007

---

<sup>0</sup> Мещеряков А.Н. Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации – гарант защиты прав и свобод человека и гражданина // Вестник Уральского института МВД России. №2. 2014 С. 38

<sup>0</sup> Мещеряков А.Н. Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации – гарант защиты прав и свобод человека и гражданина // Вестник Уральского института МВД России. №2. 2014 С. 39

10) Федеральный закон от 06.10.1999 N 184-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 18.10.1999, N 42, ст. 5005

**Логинов Николай Александрович**  
**Loginov Nikolay Aleksandrovich**

аспирант кафедры «Уголовно-правовые дисциплины» ВлГУ им. А.Г. и Н.Г. Столетовых  
E-mail: [nickolasloginoff@gmail.com](mailto:nickolasloginoff@gmail.com)

УДК 34

**К ВОПРОСУ О ПРИМЕНЕНИИ ФИЗИЧЕСКОГО НАСИЛИЯ К ЛИЦАМ,  
ДОСТАВЛЯЕМЫМ В ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ**

**TO A QUESTION OF APPLICATION OF PHYSICAL ABUSE TO THE PERSONS  
BROUGHT TO LAW ENFORCEMENT AGENCIES**

**Аннотация:** В представленной статье автором поднимается ряд вопросов, связанных с защитой прав граждан, доставляемых в правоохранительные органы для дачи объяснений. Автор анализирует действующую практику работы правоохранительных органов, выявляет ряд проблем при осуществлении доследственных проверок, а также предлагает пути решения данных проблем.

**Abstract:** In this article the author takes a point in some questions of the rights of the citizens brought to law enforcement agencies for giving explanations connected with protection. The author analyzes the operating practice of work of law enforcement agencies, reveals a number of problems at implementation of investigation verifications, and also offers solutions of these problems.

**Ключевые слова:** защитник, права, следователь, доследственная проверка, насилие.

**Keywords:** defender, rights, investigator, investigation verification, violence.

Проблема противоправного применения насилия сотрудниками правоохранительных органов остается одной из самых главных проблем в жизни российского народа. Подавляющее большинство граждан видят сотрудников правоохранительных органов как орудие государства, направленное на граждан. И лишь единицы воспринимают сотрудников полиции как оплот безопасности граждан. Связано это прежде всего с тем, что в обществе давно считается устоявшимся мнение о том, что полиция – это безусловно необходимая структура МВД, однако качество ее работы оставляет желать лучшего. В ответ на эти выпады со стороны граждан России полиция может лишь сухо, с официозом, присущим государственному органу, комментировать свою статистику в СМИ. Вместе с тем, зачитывание статистики – это неэффективный метод работы правоохранительного органа с населением. Профилактические беседы с населением своей пользы также не дают, потому что проводят данные беседы люди, которые не могут и не хотят сконцентрировать и удержать внимание масс народа на повествовании о своей теме.

Ярким примером могут послужить и устоявшиеся жаргонные наименования сотрудников полиции, которые, порой, знают даже малолетние. Слово «мент» стало уже народным.

Одной из самых больших проблем современной полиции является применение к лицам, доставленным в правоохранительный орган, физического насилия с целью отобрать признательные показания еще на стадии доследственной проверки по заявлению или сообщению о предполагаемом преступлении. При том, что, согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в Определении от 23 октября 2014 года № 2438-О, объяснения лица, данные на стадии доследственной проверки могут учитываться в качестве доказательств как «иные документы».

Для того, чтобы предложить пути решения данной проблемы, нам нужно проследить весь путь задерживаемого лица от первого контакта лица с правоохранительными органами, например, остановки патрульной машины и проверки документов, до возбуждения в отношении данного лица уголовного дела.

Итак, ч. 1 ст. 92 УПК РФ предусмотрен трехчасовой период, после которого лицо должно быть официально задержано в порядке ст.ст. 91, 92 УПК РФ. При том, время доставления данного лица в орган дознания или к следователю фактически нигде и никем не регистрируется. Отсутствие фиксации данного временного промежутка дает дознавателю или следователю преимущество перед доставленным к нему лицом.

Если лицо занимает правовую позицию, при которой он не признает вину, у дознавателя или следователя в большинстве случаев начинается паника. Связана она с тем, что современные следователи в подавляющем большинстве не обладают достаточным опытом расследования так называемых «темных» дел, где необходимо в полной мере проводить расследование. Они привыкли расследовать дела, где уже имеется явка с повинной, «добытая» оперативными сотрудниками, лицо, которое может подписать все что угодно, и адвокат, который работает исключительно в рамках ст. 51 УПК РФ, который не будет идти против следователя или дознавателя.

Выход из вышеописанной паники один – сотрудничество следователя или дознавателя с оперуполномоченными сотрудниками уголовного розыска, или, так называемыми «операми».

Задача оперуполномоченного – выявить факт совершенного преступления, собрать материал доследственной проверки и предоставить его следователю для последующего возбуждения уголовного дела. При том, сотрудники уголовного розыска отчитываются количеством направленных «светлых» материалов в следственный отдел, по которым потом будет возбуждены «светлые» уголовные дела. Задача же следователя – расследовать уголовное дело, предъявить

обвинение лицу, окончить предварительное следствие и направить дело прокурору для согласования обвинительного заключения и последующего направления прокурором дела в суд. То есть, и следователь и оперуполномоченный заинтересованы в движении данного дела, а не в его приостановлении или прекращении.

Оперативный сотрудник уголовного розыска как правило проводит «личную беседу» с доставленным лицом. Под «личной беседой» мы понимаем комплекс мероприятий, совершаемых сотрудником уголовного розыска, направленный на отбор с доставленного лица признательных показаний в форме объяснений или явки с повинной. Данные мероприятия могут быть совершены путем ввода в заблуждение доставленного лица, путем обещаний чего-либо в обмен на признательные показания, а также путем применения физической силы. Первые два пути являются следствием неправильной юридической консультации, которую оперативные сотрудники оказывают доставленному лицу. Третий же путь – применение физического насилия – является грубейшим нарушением закона. Фактически, такие действия должностного лица должны быть квалифицированы согласно ст. 286 УК РФ – превышение должностных полномочий. Однако на практике мы сталкиваемся с огромной латентностью данного вида насилия. Причиной тому являются угрозы со стороны сотрудников уголовного розыска за разглашение совершенного факта применения насилия. Даже если лицо впоследствии рассказывает о случившемся родственникам или адвокату, а затем, даже если едет на медицинское обследование в целях фиксации телесных повреждений, формулировка сотрудников уголовного розыска в свою защиту может быть одна: «Он упал». И действительно, достоверно определить когда, где и каким именно образом человек получил телесные повреждения в большинстве случаев невозможно. Этим и пользуются недобросовестные сотрудники уголовного розыска и следователи.

Но если все же лицо не сознается в совершении им преступления, следователю, при наличии даже формальных оснований, ничего не мешает задержать данное лицо на 48 часов в порядке ст.ст. 91, 92 УПК РФ с последующим ходатайством перед судом об избрании данному лицу меры пресечения в виде заключения под стражу. Практика показывает, что в данном случае задержанные подвергаются прессингу со стороны сотрудников уголовного розыска, в результате которого задержанное лицо начинает писать явки с повинной в большом количестве, в которых содержатся несоответствующие действительности сведения относительно совершенных им преступлений. Как правило это необходимо для того, чтобы снизить количество нераскрытых материалов доследственной проверки, находящихся в производстве у сотрудников уголовного розыска. Говоря языком тех же самых оперативных сотрудников, «чтобы повесить глухарей». Это происходит из-за лояльности сотрудников ФСИН России по отношению к действиям сотрудников уголовного розыска, а также из-за фактической незащищенности самих задержанных.

В итоге, на наш взгляд, мы получаем сложившуюся практику применения насилия сотрудниками правоохранительных органов. Данная проблема требует особого внимания. Для решения данной проблемы считаю, что государством должен быть продуман и реализован ряд мер, направленных на недопущение применения противоправного насилия сотрудниками правоохранительных органов. Среди данных мер могут быть:

- Реальное обеспечение доставляемому лицу квалифицированной помощи адвоката с момента фактического доставления данного лица в правоохранительные органы.
- Обеспечение фиксации времени доставления лица в правоохранительный орган.
- Усиление контроля органов прокуратуры действий следователя в рамках обоснования задержания лица в порядке ст.ст. 91, 92 УПК РФ.

Считаю, что данные меры позволят максимально сократить количество случаев незаконного применения физической силы к лицам, доставляемым в орган предварительного расследования.

В заключении не лишним будет отметить тот факт, что при реализации указанных мер сотрудники правоохранительных органов будут ругать Законодателя, жаловаться на невозможность раскрытия ряда преступлений, пытаться изыскать новые пути получения недобросовестного превосходства перед доставляемыми в правоохранительные органы лицами. Вместе с тем, считаю, что при безукоризненной работе оперуполномоченного сотрудника уголовного розыска и

следователя либо дознавателя, количественные показатели раскрываемости преступлений будут превышать сегодняшние во много раз.

**Библиографический список:**

1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ / "Собрание законодательства РФ", 17.06.1996, N 25, ст. 2954.

2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 N 174-ФЗ / "Собрание законодательства РФ", 24.12.2001, N 52 (ч. I), ст. 4921.

**Березкина Марина Евгеньевна**

**Berezkina Marina**

магистрант группы заочного отделения МЗЮ-1

Владимирского юридического института ФСИН России

E-mail: [marishka7711@rambler.ru](mailto:marishka7711@rambler.ru)

## LEGAL EXPERTISE IN THE LEGISLATIVE PROCESS

**Аннотация:** В данной статье раскрывается сущность, проблематика и актуальность использования правовой экспертизы законопроектов. Делается вывод о том, что данный вид экспертизы необходим на всех стадиях от принятия, до опубликования законопроекта и вступления его в юридическую силу.

**Abstract:** the article reveals the essence, problems and the relevance of the use of legal expertise. It is concluded that this type of expertise required at all stages from acceptance to publication of the bill and its entry into legal force.

**Ключевые слова:** правовая экспертиза, законотворчество, законопроект

**Key words:** legal expertise, law, bill

Законотворчество является одним из главенствующих направлений государственной деятельности Российской Федерации. Законотворчество можно понимать в узком и широком смысле.

В узком смысле это процесс создания нормативно - правовых актов компетентными органами.

В широком смысле это весь процесс, который проходит законопроект от момента его замысла до вступления его в юридическую силу, после прохождения стадий подготовки, принятия, опубликования и т.д. [3, с.24]

Если говорить о процессе законотворчества, то этот процесс является наиболее важным, сложным и общественно значимым, так как итогом такой деятельности является закон. Закон – это акт высшей юридической силы, а значит, вопрос о его соответствии требованиям и реалиям сегодняшнего мира является наиболее актуальным.

Согласно статье 1 Конституции Российской Федерации «...Россия есть <...> правовое государство». В данной статье отражён принцип верховенства права в стране. От формулирования основных положений закона, его качественного изложения и толкования, напрямую влияет реализация государством своих функций, имеющих первостепенное значение, таких как защита прав, свобод и законных интересов граждан. Отсутствие при разработке законопроекта экспертного сопровождения может привести к тому, что законодательные акты допустят в себе содержание ошибок и неточностей. [1]

Экспертиза в нормотворчестве предназначена для предупреждения и противодействия возникновению пробелов законодательства, столкновения правовых интересов, противодействия коррупции, дефектов и ошибочных норм. Согласно ч. 2 ст. 55 Конституции Российской Федерации «...<...> не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина» [1], и экспертная деятельность направлена на предотвращение издания таких законов.

Правовая экспертиза может существовать на различных стадиях принятия закона, как до его вынесения, так и вовремя, и после. Таким образом, правовая экспертиза законопроекта проводится на всех стадиях принятия закона, а так же и на стадии, если данный законопроект был отклонен, а после этого был доработан. Она используется, когда есть необходимость установления легитимности документов: приказов, уставов, договоров и т. д. Правовая экспертиза может быть направлена на решение различных задач, таких как установление факта нарушения в документе законодательного акта; проведение анализа каких-либо пунктов, например, относительно прав и обязанностей сторон договора и др.; расшифровку и более детальное рассмотрение положений контракта или договора.

Также итогом правовой экспертизы должно явиться соблюдение различных правил юридической техники, которые касаются содержания законопроекта, его основной мысли, его структуры, логики построения, языка изложения норм права.

Одним словом, по окончании экспертизы должно быть вынесено решение о качестве законопроекта, т. е. можно ли достичь поставленных в нем целей.

Так, в соответствии с Приказом Минюста РФ «...При правовой экспертизе проводится правовая оценка формы правового акта, его целей и задач, предмета правового регулирования, компетенции органа, принявшего правовой акт, содержащихся в нем норм, порядка принятия, обнародования (опубликования) на предмет соответствия требованиям Конституции Российской

Федерации и федеральных законов, а также оценка соответствия правового акта требованиям юридической техники (в том числе проверка наличия необходимых реквизитов)». [2]

Одним из проблемных вопросов по данной теме является то, что правовая экспертиза назначается для проверки документов на соответствие их актам закона, в связи с тем, что законодательство может быть нарушено по неосторожности, из-за некомпетентности или преднамеренно. Исследования проводятся не только по федеральным, но и региональным или муниципальным актам, для того, чтобы в них не встречались противоречия. Экспертному анализу также подвергаются постановления и приказы руководителей организаций, чтобы права и свободы сотрудников, которые должны их исполнять, соблюдались в полной мере.

В Российской Федерации правовая экспертиза является важной и незаменимой ступенью процесса нормотворчества и направлена на обеспечение качества вновь принятого нормативного правового акта.

На стадии принятия законопроекта сами результаты такой экспертизы в различной степени влияют на дальнейшую судьбу закона. До момента поступления законопроекта в орган законодательной власти, автору законопроекта дается право переработки законопроекта в соответствии с внесенными в него замечаниями и различными предложениями эксперта или организации, которая проводит данную правовую экспертизу.

В том случае, если законопроект, уже внесен в орган законодательной власти, а результаты правовой экспертизы говорят о нецелесообразности принятия такого закона, то орган, который внес данный законопроект, вправе его отозвать, до момента его рассмотрения в первом чтении, для того чтобы устранить все замечания и иметь время подготовить новый текст закона, с учетом приведенных ранее экспертных замечаний.

Так же еще одним значимым моментом является то, что сам законопроект может быть отклонен в процессе его рассмотрения из-за того, что депутаты руководствовались отрицательным экспертным заключением при его переподготовке для повторного внесения. Если же законопроект принимается в первом чтении, то он может быть доработан путем внесения в него поправок. Основу таких поправок составляют как раз те экспертные заключения, которые ранее выносились по нему.

Усложняет работу отсутствие четкого определения «правовая экспертиза законопроекта». В законодательстве существует пробел по данному вопросу. Также нет четкой классификации правовых экспертиз, в различных работах ученые предлагают классификацию экспертиз по различным основаниям: по объекту; по способу оценки положений нормативного акта; по субъектному составу некоторые другие.

Следовательно, из всего вышесказанного можно сделать вывод о том, что правовая экспертиза играет большую роль в процессе всего законотворческого процесса. Это некая форма промежуточного контроля на всех стадиях законотворческого процесса. Проверка законопроектов в форме правовой экспертизы позволяет принять более качественный закон, который не будет противоречить уже принятым ранее законам, законодательным и нормативно-правовым актам. Так же, необходимо отметить и то, что вся важность таких исследований в процессе принятия законопроекта позволяет совершенствовать не только саму правовую экспертизу, но и сам закон на его конечной стадии.

Ранее также отмечался и тот момент, что в самом российском законодательстве отсутствует понятие правовой экспертизы законопроекта. Этот момент является серьезным недостатком и требует теоретической и практической доработки. Так как существует проблема законодательного закрепления такого понятия, то в сложившейся ситуации, понятие «правовая экспертиза» вырабатывается из различных научных трудов российских и зарубежных правоведов.

Подводя итог вышеизложенному, можно прийти к выводу, что нормотворчество имеет в себе две основы – социальную и правовую, которые тесно взаимодействуют между собой. В социальной сфере – это причины, по которым принимается закон, а правовая сфера это правила принятия какого-либо законопроекта, включая правовую экспертизу данного закона на различных его стадиях.

Сам нормотворческий процесс является сложным и многогранным процессом, экспертиза данного правового акта является достаточно важной. Правовая экспертиза позволяет принять необходимый закон, который является актуальным в настоящий момент, а самое главное, что он будет принят в соответствии с действующим законодательством и с соответствующей структурой.

Как механизм воздействия правовая экспертиза влияет на правильное содержание и правильное отражение норм, для регулирования общественных отношений в той или иной сфере жизни населения.

**Библиографический список:**

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) Консультант+ <http://www.consultant.ru>

2. Приказ Минюста РФ от 31 мая 2012 г. № 87 “Об утверждении Методических рекомендаций по проведению правовой экспертизы нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации” Консультант+ <http://www.consultant.ru>

3. Борсова Ж.П. Понятие законотворчества в современном государстве // Конституционное и муниципальное право. - 2008. № 3. - С. 7-9.

**Кунин Евгений Игоревич**

**Kunin Evgeniy Igorevich**

студент МГТУ имени Н. Э. Баумана, РФ, г. Москва

E-mail: [kei97@bk.ru](mailto:kei97@bk.ru)



# АЗАРТНЫЕ ИГРЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

## GAMBLING IN CIVIL LAW OF THE RUSSIAN FEDERATION

**Аннотация:** В данной статье анализируются законы, регулирующие принципы организации и проведения игр и пари. Затрагиваются вопросы об актуальности их в современной социально-правовой системе.

**Abstract:** This article analyzes laws regulating the principles of organizing and conducting games and betting. Questions about their relevance in the modern social and legal system are raised

**Ключевые слова:** азартные игры, лотерея, пари, законодательное регулирование

**Keywords:** gambling, lottery, betting, legislative regulation

Специализированный вид игр, направленный на удовлетворение такого чувства как азарт, имеет длительную историю. Со времен античности до наших дней азартные игры выступают в качестве досуга для одних и в качестве заработка для других. На современном этапе игры и пари, будучи социально-экономическим явлением, обозначили целый ряд теоретических проблем.

Правовое регулирование игр и пари все чаще становится темой для дискуссий среди цивилистов. В настоящее время вопросы института игр и пари, несмотря на наличие законодательных актов (Глава 58 Гражданского кодекса Российской Федерации), полностью не урегулированы. Недостаточно научных работ, посвященных комплексному анализу отдельных объектов института игр и пари. А отсутствие определений некоторых основополагающих понятий в свою очередь ведет к потенциальному ущемлению прав участников.

Несмотря на существование Главы 58 Гражданского кодекса Российской Федерации и множества федеральных законов, ощущается недостаток научных публикаций, посвященных комплексному анализу отдельных объектов института игр и пари, комментариев к федеральным законам. А отсутствие определений некоторых основополагающих понятий в свою очередь ведет к потенциальному ущемлению прав участников.

Изучение правового регулирования института игр и пари является одним из актуальных направлений в отечественной цивилистике, так как благодаря формированию рыночной экономики, а также коренному изменению отношений собственности, модернизации методов государственного регулирования экономики создалась основа для возрождения в России частного предпринимательства в сфере организации игр и пари. Это ведет к появлению новых видов пари, лотерей. Организация, проведение и законодательное регулирование игр и пари в Российской Федерации существует как переходный этап от системы, которая установилась в СССР, к современной практике, установившейся во многих прогрессивных странах. Следовательно, гражданско-правовые нормы, регламентирующие порядок проведения игр и пари, нуждаются не только в изучении, но и в изменении для дальнейшей успешной адаптации.

Первым законом, регулирующим игры, является указ Екатерины II о проведении государственной лотереи в Российской Империи от 1764 года. Императрица своими указами монополизировала институт розыгрыша лотерей[4]. Отмечается, что с этого момента лотереи стали объектом правотворчества. Если рассматривать советский период, то в 1917 году, после революционных событий, все клубы, в которых проводились азартные игры, прекратили свое существование. Игры и пари были объявлены буржуазным пережитком. Это подтверждается принятием Советом Народных Комиссаров РСФСР Декрета «О запрещении устройства лотерей»[5].

Стоит отметить, что, несмотря на существование уже сложившегося института игр, отличительной чертой правового регулирования лотереи в советское время было то, что основные положения существовали в разных нормативных правовых актах, не было единого закона, закрепляющего основные термины, принципы, положения. Доктор юридических наук Г.И. Стрельникова отмечает это в своей работе о лотереях СССР. Она высказывается о целесообразности издания Советом министров СССР Общего положения о порядке проведения лотерей в СССР, где были бы закреплены основные требования, которым должны отвечать все виды лотерей[6, 90].

Распад советского государства отодвинул работу над единым законопроектом об игорном бизнесе еще на много лет.

Игорный бизнес активно стал развиваться на территории нашей страны с 90-х годов XX века. Покер, рулетка, тотализаторы всех видов буквально заполонили Россию. Число занятых в игорной индустрии людей, согласно экспертным оценкам, в 2001 году приблизительно равнялось 100 тысячам, в 2004 году – уже 500 тысячам, а в 2005 году – 550 тысячам. Учредителями более 95 % компаний являлись российские граждане. Более 85 % компаний, занятых в деятельности по организации и проведению азартных игр и пари, были зарегистрированы на территории Российской Федерации. Согласно экспертной статистике в Москве насчитывалось 6500 только официальных игорных заведений[2].

Азарт, будучи одним из самых сильных чувств, сложен для утоления, поэтому, несмотря на то, что проиграна крупная сумма денег, игрок желает рискнуть еще и еще, в надежде вернуть потраченное и накопить новое. Пристрастие к азартным играм может нанести не только материальный вред, но и стать причиной психологического расстройства. В науке существует понятие «лудомания». Потенциальную социально-экономическую опасность зависимости от азартных игр понимали не только психологи, но и цивилисты, именно поэтому был внесен ряд дополнений в Гражданский кодекс. Например, если гражданин, из-за чрезмерной любви к играм, ставит семью в тяжелое экономическое положение, его дееспособность может быть ограничена. (Статья 30 Пункт 1 ГК РФ)

Базисом гражданско-правового регулирования стала вторая часть Гражданского кодекса Российской Федерации, которая вступила в силу 1 марта 1996 года. Играм и пари в нем посвящена лишь одна глава, содержание которой отражало лишь основные, поверхностные моменты. Была необходимость принятия федеральных законов, которые могли бы определить общие понятия, классификацию видов, список ограничений. Однако основополагающие акты были приняты значительно позже.

4 октября 2006 года на встрече с лидерами парламентских фракций президент В.В. Путин предложил радикальное решение проблемы игорного бизнеса. Владея законотворческой инициативой, он передал в Государственную Думу предложение по законопроекту «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр». Федеральный закон от 29.12.2006 № 244-ФЗ, принятый с формулировкой «в целях защиты нравственности, прав и законных интересов граждан» [7, 7], стал одним из самых важных нормативных правовых актов по данной тематике. Закон вводит правовые основы государственного регулирования деятельности по организации и проведению азартных игр. На данный момент закон претерпевает значительное количество правок, добавлений и изменений. Основным из изменений в регулировании азартных игр стоит отметить то, что проведение их возможно исключительно на территории специально выделенных игорных зон, которые располагаются в определенных законом субъектах Российской Федерации.

Многие редакции ФЗ-№ 244 также связаны с проведением азартных игр с помощью сети Интернет и с использованием усовершенствованного технического оборудования. Это позволяет нормативному правовому акту функционировать и быть актуальным в компьютерно-технический век.

Отдельным законом регулируется проведение лотереи. Федеральный закон от 11.11.2003 N 138-ФЗ «О лотереях» определяет правовую основу государственного регулирования розыгрыша лотереи, формирует терминологическую базу, порядок организации, проведения игры и устанавливает права и ответственность лиц, участвующих в лотереи[8]. Закон «О лотереях» претерпел многочисленные модернизации, что свидетельствует о сложности правового регулирования и об изменениях, которые происходят в сфере игры - лотереи. Стоит отметить, что согласно Федеральному закону запрещена деятельность букмекерских контор, которые не зарегистрированы на территории России. Примером такого запрета является блокировка сайта букмекерской конторы «William Hill». Данная компания имеет длительную историю, работает во многих странах мира, но не имеет лицензии на осуществление данной деятельности на территории Российской Федерации. И пока данная компания не создала региональное представительство и не

зарегистрировано на территории Российской Федерации доступ к их Интернет-ресурсу будет ограничен в соответствии с требованиями законодательства.

О.В. Коваленко в своём диссертационном исследовании описывает становление игорного бизнеса в Российской Федерации так: «Отношение российского законодателя к играм и пари отличалось крайней противоречивостью. Невозможность полного запрета, слабый контроль со стороны органов государства, заинтересованность в увеличении местных бюджетов за счет сборов от игр и пари привели к тому, что на протяжении долгого времени российское законодательство продолжало балансировать между карательными мерами и своими коммерческими интересами». [3, 65]

Прогнозируя развитие игорного бизнеса в РФ, Е.В. Ковтун замечает, что «российской индустрии игр и пари необходима четкая и грамотная концепция развития отрасли, разработанная совместными усилиями правительства, бизнесменов и общества». [4]

На современном этапе развития российского общества идет признание игр и пари как неотъемлемой части человеческого существования в рамках Гражданского делопроизводства, но давать оценку правовому регулированию игорного бизнеса в Российской Федерации еще рано. С начала 90-х годов стало ясно, что у законодателя отсутствует достаточного исторического опыта, который мог бы лечь в основу новых нормативных правовых актов, поэтому осмысление института игр и пари, как полноценного института права, только начинается. [1, 24]

В Интернете невозможно контролировать всех организаторов и участников пари. Многие транзакции и ставки не попадают под юрисдикцию закона, что влечет невозможность их судебной защиты. По нашему мнению, для решения проблем проведения игр и пари через сеть «Интернет», недостаточно просто создать действенную систему ограничения доступа к сайтам, не имеющим лицензии на осуществление этого вида деятельности, так как это не имеет реального результата. Для привлечения добросовестных участников рынка необходимо подготовить экономический плацдарм, а для создания действенной правовой поддержки игроков требуется установить гражданскую ответственность не только для недобросовестных организаторов, но и для лиц, занятых в процессе подготовки, обеспечения проведения нелегализованных ставок, лотерей.

Стоит заметить, что исследование проблем организации игр и пари - это лишь начальный этап в совершенствовании игорного бизнеса. Таким образом, развитие сферы российского предпринимательства возможно только при совместной работе законодателей, экспертов и экономистов.

#### **Библиографический список:**

1. Брагинский М.И. «Правовое регулирование игр и пари. Хозяйство и право», 2004, №11 С.22 – 24;
2. Информация о результатах обследования порядка и условий налогообложения в сфере игорного бизнеса в городе Москве [Электронный ресурс] URL: [http://www.ksp.mos.ru/ru/work/measures/control\\_budgets\\_old/control\\_budgets\\_05/index.php?id\\_4=18377](http://www.ksp.mos.ru/ru/work/measures/control_budgets_old/control_budgets_05/index.php?id_4=18377) (дата обращения: 01.06.2017г.)
3. Коваленко О.В. «Игры и пари в гражданском законодательстве Российской Федерации», Белгород, 2010, С.65;
4. Ковтун Е.В. «Игорный бизнес в России: законодательное регулирование», Изд-во Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2005;
5. Сохан А.В. «Правовое регулирование лотерей в РСФСР. Право и политика», 2011, № 10 С. 133;
6. Стрельникова Г.И. «Гражданско-правовое регулирование организации и проведения лотерей в СССР», Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03, Свердловск, 1983, С.90;
7. Федеральный закон РФ «О государственном регулировании деятельности по организации и проведению азартных игр и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» от 29 декабря 2006 г. (в ред. от 24.07.2009 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации, 2007, №1 Ст.7;
8. Федеральный закон РФ «О лотереях» от 11 ноября 2003 г. (в ред. от 23.07.2008 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации, 2003, №46 Ст. 4434;

**Жанов Марат Залимович**  
**Zhanov Marat Zalimovich**

магистрант Саратовской государственной юридической академии

E-mail: [marat07\\_92@mail.ru](mailto:marat07_92@mail.ru)

УДК 343.9

## **ОПТИМИЗАЦИЯ СИСТЕМНОГО ПОДХОДА К ОРГАНИЗАЦИИ РАССЛЕДОВАНИЯ УБИЙСТВ**

### **OPTIMIZATION OF SYSTEM APPROACH TO THE ORGANIZATION OF INVESTIGATION OF MURDERS**

**Аннотация:** Научный поиск решения проблемы оптимизации системного подхода к организации расследования убийств, привел автора к следующим результатам. Во-первых, разработанная методология исследования позволила автору установить оптимальную концептуальную конструкцию системного подхода, именованную функциональной системой. Во-вторых, признавая функциональную систему оптимальным вариантом системного подхода, автор утвердил ее в качестве базовой для дальнейшего исследования процесса организации расследования убийств.

**Abstract:** Scientific search of a solution of the problem of optimization of system approach to the organization of investigation of murders, resulted the author in the following results. First, the developed methodology of a research allowed the author to establish the optimum conceptual design of system approach called by functional system. Secondly, recognizing functional system as an optimal variant of system approach, the author approved it as the organization of investigation of murders, basic for a further research of process.

**Ключевые слова:** оптимизация, системный, подход, организация, расследование, убийство, концептуальный, конструкция.

**Keywords:** optimization, system, approach, organization, investigation, murder, conceptual, design.

Системный подход, будучи эффективным инструментом решения проблем, возникающих вокруг процесса расследования убийств в целом, и его организации, в частности, требует оптимизации

<sup>1</sup>, т. е., выбора из всего исторически сложившегося многообразия его концептуальных конструкций наиболее лучшего или оптимального варианта. В результате при этом оптимизированной концептуальной конструкции системного подхода мы попытаемся придать статус базовой для дальнейших конкретно-научных исследований.

На сегодняшний день накоплен значительный научный опыт оптимизации системного подхода. К примеру, Р.Б. Хаметов оптимизировал системный подход к процессу расследования преступлений<sup>2</sup>; Г.Р. Колоколов – к процессу правового регулирования здравоохранения. Причем, пытаясь решить различные проблемы, эти авторы едины в признании оптимальным вариантом системного подхода концептуальную конструкцию П.К. Анохина под названием функциональной системы. Как объяснил Г.Р. Колоколов, «концептуальная конструкция П.К. Анохина не только аргументирована автором, но и подтверждена результатами современных прикладных исследований», в процессе которых были получены «весьма значимые для науки результаты»<sup>3</sup>.

Тем не менее, концептуальная конструкция системного подхода П.К. Анохина долгое время была не востребована. В своих конкретно-научных системных исследованиях, авторы опирались на понятие системы, основанном на «взаимодействии множества компонентов», «упорядоченном» или «организованном взаимодействии». Так, в рамках философии права Д.А. Керимов сформулировал «рабочее» понятие системности<sup>4</sup> права как «объективное объединение (соединение) по содержательным признакам определенных правовых частей в структурно упорядоченное целостное единство, обладающее относительной самостоятельностью, устойчивостью и автономностью функционирования»<sup>5</sup>.

В части расследования преступлений формировалась некая эволюционная цепочка. Ее начало мы находим в момент опубликования статьи А.И. Винберга «К вопросу о методе системного (структурного) анализа при определении предмета криминалистики и соотношении ее разделов», где автор впервые обосновал целесообразность применения системного подхода в криминалистике<sup>6</sup>.

Несколько позже, Р.С. Белкин предложил выделить в общей теории криминалистики специальный раздел под названием «криминалистическая систематика<sup>7</sup>». «Криминалистической систематикой», основанной на положениях системно-структурного подхода к изучению явлений действительности, рассматриваются принципы систематизации и основные элементы криминалистических систем и классификаций<sup>8</sup>.

С одной стороны, «криминалистическая систематика» Р.С. Белкина – это шаг вперед в развитии криминалистической методологии. Но, с другой стороны, ее анализ позволяет говорить о некоторых важных для системных исследований дефектах. Во-первых, в «криминалистической систематике» Р.С. Белкин использует выражение «системно-структурный подход». Но, как установил А.И. Уемов, выражение «системно-структурный подход» имеет смысл лишь в случае, если исследование системы ведется преимущественно в плане структуры. А, поскольку «структура» является не самостоятельным понятием, а всего лишь одним аспектом системы, исследование системы предполагает и исследование структуры этой системы<sup>9</sup>. Таким образом, выражение «системно-структурный подход» теряет смысл. Поэтому, его следует заместить выражением «системный подход». Во-вторых, абстрагируя от оптимизации системного подхода, осуществляемого посредством специальных исследований, Р.С. Белкин опирается на дефиниции системы, где взаимодействие элементов (компонентов) взято в его общем виде. Однако «взаимодействие, взятое в его общем виде, - утверждал П.К. Анохин, - не может сформировать системы из «множества компонентов». Следовательно, и все формулировки понятия системы, основанные только на «взаимодействии» и на «упорядочении» компонентов, оказываются сами по себе несостоятельными<sup>10</sup>. Т. е., Р.С. Белкин совершает так называемую методологическую ошибку системного характера, на которую обращают внимание современные исследователи правовых процессов и явлений<sup>11</sup>. В результате системный подход становится пустой исследовательской формой<sup>12</sup>.

Ввиду указанных дефектов, в особенности последнего, «криминалистическая систематика» Р.С. Белкина так и не стала эффективным инструментом решения актуализированных криминологами проблем. Иначе говоря, базируя свои конкретно-научные системные исследования на положениях «криминалистической систематики», криминологи так и не получили желаемых результатов. Примером здесь, прежде всего, служат системные исследования Н.А. Селиванова, В.Г. Танасевича, А.А. Эйсмана и Н.А. Якубовича. Руководствуясь положениями «криминалистической систематики», они попытались систематизировать криминалистическую науку и ее структурные компоненты – криминалистическую идентификацию как важнейшую составную часть общей теории криминалистики, криминалистическую технику, криминалистическую тактику и методику раскрытия и расследования преступлений. В результате, например, систему криминалистики исследователи представили как «сложившийся порядок (отраслей, подразделов), на которые делится эта наука; криминалистическую идентификацию как метод исследования – «систему некоторых принципиальных положений, намечающих правильный путь познания и, в конечном счете, призванных гарантировать достоверность получаемых результатов». Подобным образом представлены и другие структурные компоненты криминалистической науки. При этом если в случае систематизации криминалистической науки авторы допускают методологическую ошибку системного характера, то в процессе конструирования ее структурных компонентов они вообще ограничиваются употреблением термина «система»: «криминалистическая идентификация как метод исследования представляет собой систему некоторых принципиальных положений...»; «криминалистическая техника ...может быть определена как научно-выработанная система технических средств и методов...»; и др.<sup>13</sup>

Похожими были и последующие системные в этом направлении исследования, к примеру, Н.К. Кузьменко и С.А. Шейфера. Н.К. Кузьменко попытался систематизировать неотложные следственные действия при раскрытии и расследовании преступлений. Значимые для криминалистики, с одной стороны, исследования Н.К. Кузьменко оказались весьма далеки от

системных исследований как эффективного инструмента решения сложных проблем, – с другой. Достаточно привести его заключительные суждения о системе неотложных следственных действий при раскрытии и расследовании преступлений. «Раскрытие и расследование преступлений, - пишет Н.К. Кузьменко, - представляет сложную систему действий работников расследования, которая обусловлена различными объективными и субъективными обстоятельствами. Исходной базой для построения таких систем всегда будут общие положения криминалистической методики и методики расследования конкретного вида преступления. Они обеспечивают построение наиболее целесообразных систем следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий при разрешении конкретных следственных ситуаций»<sup>14</sup>. Как видно, дальше общих фраз о системе дело у автора не пошло.

Несколько по-иному осуществляет систематизацию следственных действий С.А. Шейфер. Понимая под системой упорядоченное по какому-либо правилу целостное множество элементов, систему следственных действий он представил как упорядоченную совокупность ее элементов - допроса; очной ставки; назначения экспертизы; осмотра; освидетельствования; обыска; выемки; и др. В отличие от Н.К. Кузьменко, С.А. Шейфер попытался выделить системообразующий фактор, точнее, факторы - единую познавательную основу; единые правовые и нравственные требования; связь следственных действий, порождаемую связью следов<sup>15</sup>. Однако исследования А.Д. Шминке<sup>16</sup>, а затем и Р.Р. Хаснутдинова<sup>17</sup>, показали несостоятельность подобных попыток систематизации сложных объектов.

Положениями «криминалистической систематики» руководствуются и современные исследователи. В качестве примера можно привести работу П.С. Ефимичева и С.П. Ефимичева «Расследование преступлений: теория, практика, обеспечение прав личности», изданную в 2009 г.<sup>18</sup> С одной стороны, авторы пытаются оптимизировать системные исследования, выделяя в качестве наиболее эффективного, на их взгляд, метода исследования системный анализ. С другой стороны, поскольку теоретическую и методологическую основу системного анализа составляют системный подход и «общая теория систем»<sup>19</sup>, авторы опираются на некоторый инвариант термина «система», выделенный В.Н. Садовским и Э.Г. Юдиным<sup>20</sup>, где центральным свойством системы является «целостный комплекс взаимосвязанных элементов». Иначе говоря, по В.Н. Садовскому и Э.Г. Юдину, взаимодействие элементов (компонентов) взято в его общем виде. Совершая, таким образом, методологическую ошибку системного характера, авторы сформулировали базовое для дальнейших исследований понятие предварительного расследования весьма далекое от системного подхода.

Иное дело, если исследователи опираются на концептуальную конструкцию системного подхода П.К. Анохина под названием функциональной системы. Рассмотрим, к примеру, системный подход к расследованию преступлений Р.Б. Хаметова. Установив оптимальность функциональной системы, он попытался адаптировать ее положения к своим конкретно-научным исследованиям – расследованию преступлений. С этой целью, он выделил элементы (компоненты) системы расследования преступлений и сформулировал фокусированный полезный результат. В качестве первых выступили криминалистическое обеспечение, ОРД, судебно-экспертная деятельность, процессуальное и правовое обеспечение; второго - максимально возможное ограничение проявлений преступности. Синтезируя эти две составляющие, Р.Б. Хаметов получил базовое для дальнейших конкретно-научных исследований понятие системы расследования преступлений:

«- это комплекс криминалистического, процессуального и правового обеспечения, ОРД и судебно-экспертной деятельности, у которых взаимодействие и взаимоотношения принимают характер взаимодействия на максимально возможное ограничение проявлений преступности»<sup>21</sup>.

Таким образом, исходя из всего вышеизложенного, оптимальным вариантом системного подхода к конкретно-научным исследованиям на сегодняшний день мы можем считать концептуальную конструкцию П.К. Анохина, именованную функциональной системой. Ее мы и утверждаем в качестве базовой для дальнейшего исследования процесса организации расследования убийств.

#### **Библиографический список:**

1. Анохин П.К. Очерки по физиологии функциональных систем. - М., 1975.
2. Блауберг И.В., Юдин Э.Г. Становление и сущность системного подхода. – М.: Наука, 1973.

3. Жиров Р.М. Расследование убийств, сопряженных с разбоем: По материалам Северо-Кавказского региона: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2006.
4. Капица Т.А. Организация первоначального этапа расследования убийства матерью новорожденного ребенка: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Краснодар, 2014.
5. Кельменбетов Т.Т. Организация и тактика раскрытия убийств, совершенных по найму: По материалам Республики Казахстан: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2006.
6. Кошелева И.С. Организация первоначального этапа расследования убийств, совершенных несовершеннолетним: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Саратов, 2006.
7. Пропастин С. Типичные недостатки организации взаимодействия следователя и оперативных подразделений по делам об убийствах // Законность, 2009. № 3.
8. Светличный А.А. Проблемы организации взаимодействия следователя и специалиста при расследовании убийств по найму // Актуальные проблемы расследования преступлений: материалы Международной научно-практической конференции (Москва, 23 мая 2013 года). В 2-х частях. Часть 2. – М.: Изд-во ООО «Ваш полиграфический партнер», 2013.
9. Советский энциклопедический словарь / Гл. ред. А.М. Прохоров. 2-е изд. – М.: Сов. энциклопедия, 1982.
10. Состояние преступности в России за январь-декабрь 2013 года // Официальный сайт МВД РФ: mvd.ru.
11. Состояние преступности в России за январь-декабрь 2014 года // Официальный сайт МВД РФ: mvd.ru.
12. Состояние преступности в России за январь-декабрь 2015 года // Официальный сайт МВД РФ: mvd.ru.
13. Сурмин Ю.П. Теория систем и системный анализ. - Киев: МАУП, 2003.
14. Уемов А.И. Системный подход и общая теория систем. - М.: Мысль, 1978.
15. Юдин Э.Г. Системный подход и принцип деятельности. Методологические проблемы современной науки / Сост.: А.П. Огурцов, Б.Г. Юдин. – М.: Наука, 1978.

- <sup>1</sup> См.: Большой толковый словарь русского языка / Сост. и гл. ред. С.А. Кузнецов. – СПб: НОРИНТ, 2000. С. 721.
- <sup>2</sup> См.: Хаметов Р.Б. Системный подход к расследованию преступлений. Монография. – Саратов: Буква, 2014. С. 5-49.
- <sup>3</sup> Колоколов Г.Р. Формирование системного подхода к правовому регулированию здравоохранения. Монография. – Саратов: Издательский центр «РАТА», 2016. С. 42-68, 56-57, 62.
- <sup>4</sup> Под системностью понимается «способность объекта быть системой благодаря нахождению того или иного системообразующего фактора»; системная методология, включающая «в себя системный подход, системный метод и теорию систем (Сурмин Ю.П. Теория систем и системный анализ. - Киев: МАУП, 2003. С. 347).
- <sup>5</sup> Керимов Д.А. Философские проблемы права. – М.: Мысль, 1972. С. 278.
- <sup>6</sup> См.: Винберг А.И. К вопросу о методе системного (структурного) анализа при определении предмета криминалистики и соотношении ее разделов // Вопросы теории криминалистики и судебной экспертизы. Материалы научной конференции, декабрь 1969 г. - М., 1969. Вып. 1. С. 15-20.
- <sup>7</sup> Систематика - «приведение в систему чего-нибудь» (Ожегов С.И. Словарь русского языка. - М., 1986. С. 640).
- <sup>8</sup> См.: Белкин Р.С. Курс советской криминалистики. В 3 т. Т. 1. - М, 1977. С. 267.
- <sup>9</sup> См.: Уемов А.И. Системный подход и общая теория систем. - М.: Мысль, 1978. С. 129-130.
- <sup>10</sup> Анохин П.К. Очерки по физиологии функциональных систем. - М., 1975. С. 30.
- <sup>11</sup> См. напр.: Колоколов Г.Р. Указ. соч. С. 67; Хаметов Р.Б. Указ. соч. С. 38-39; и др.
- <sup>12</sup> См.: Хаметов Р.Б. Указ. соч. С. 39.
- <sup>13</sup> Советская криминалистика: Теоретические проблемы / Н.А. Селиванов, В.Г. Танасевич, А.А. Эйман, Н.А. Якубович. – М.: Юрид. лит., 1978. С. 26, 72, 119, 136.
- <sup>14</sup> Кузьменко Н.К. Систематизация неотложных следственных действия при раскрытии и расследовании преступлении. Учебное пособие. - Киев: НИ и РНО Киевской высшей школы МВД СССР им. Ф.Э. Дзержинского, 1981. С. 96.
- <sup>15</sup> См.: Шейфер С.А. Следственные действия. Система и процессуальная форма. - М.: Юрид. лит., 1981. С. 3, 22-44.
- <sup>16</sup> См.: Шминке А.Д. Система права и система законодательства России: вопросы методологии: Дис. ... канд. юрид. наук. – Саратов, 2012. С. 28-42, 47-57.
- <sup>17</sup> См.: Хаснутдинов Р.Р. Методология системного подхода к юридической ответственности: монография / Отв. ред. д-р юрид. наук, проф. Р.Л. Хачатуров. - Самара: Самарский юридический институт ФСИН России, 2014. С. 65-74.
- <sup>18</sup> См.: Ефимичев С.П., Ефимичев П.С. Расследование преступлений: теория, практика, обеспечение прав личности. Монография. - М.: Юстицинформ, 2009. С. 12-20.
- <sup>19</sup> См.: Философский словарь / Под ред. И.Т. Фролова. – 6-е изд., перераб. и доп. – М.: Политиздат, 1991. С. 409.
- <sup>20</sup> См.: Садовский В.Н., Юдин Э.Г. Задачи, методы и приложения общей теории систем // Исследования по общей части теории систем. - М., 1969. С. 12.
- <sup>21</sup> Хаметов Р.Б. Указ. соч. С. 46-49, 93.





Научное издание

Коллектив авторов

ISSN 2500-1140

Научный юридический журнал «Юридический факт»  
Кемерово 2017