ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ

научный юридический журнал

Публикации для студентов, молодых ученых и научно-преподавательского состава на www.ur-fakt.ru

ISSN 2500-1140 Издательский дом "Плутон" www.idpluton.ru

Выпуск №36

Кемерово 2018

05 ноября 2018
ББК Ч 214(2Рос-4Ке)73я431
ISSN 2500-1140
УДК 378.001
Кемерово
Журнал выпускается ежемесячно, публикует статьи по юридическим наукам. Подробнее на 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 уловного 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.

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

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 e-mail:admin@idpluton.ru
Подписано в печать 05.11.2018 г. Формат 14,8×21 1/4. | Усл. печ. л. 6.2. | Тираж 300.
Все статьи проходят рецензирование (экспертную оценку).
Точка зрения редакции не всегда совпадает с точкой зрения авторов публикуемых статей.
Авторы статей несут полную ответственность за содержание статей и за сам факт их публикации.
Редакция не несет ответственности перед авторами и/или третьими лицами и организациями за возможный ущерб, вызванный публикацией статьи. При использовании и заимствовании материалов ссылка обязательна.

Содержание

1. ТЕРРИТОРИАЛЬНОЕ ОБЩЕСТВЕННОЕ САМОУПРАВЛЕНИЕ: ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ И ПРАКТИКА РЕАЛИЗАЦИИ НА ТЕРРИТОРИИ Г.БАРНАУЛА……..3
Николаева Е.А.
2. ВИДЫ АФФЕКТА: УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ВЗГЛЯД…….....6
Картеев Э.С.
3. ТЕОРЕТИКА ПРИКЛАДНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ МУНИЦИПАЛЬНОЙ ИЗБИРАТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ…….……....10
Самбурская А.А.
4. МУНИЦИПАЛЬНАЯ ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ СИСТЕМА. ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ……13
Самбурская А.А.
5. ОСОБЕННОСТИ РЕГИСТРАЦИИ ПРАВ ОБЪЕКТОВ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ЖИЛИЩНОГО СТРОИТЕЛЬСТВА.……16
Забулдыгина Ю.Н.
6. ПРОБЛЕМЫ ОХРАНЫ И ЗАЩИТЫ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ РЕБЕНКА В САХАЛИНСКОЙ ОБЛАСТИ……...19
Косенкова Е.А., Брагер Д.К.
7. РОЛЬ РАБОТНИКОВ БУХГАЛТЕРСКОЙ СЛУЖБЫ В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРЕДПРИЯТИЯ ……23
Тынысбаева С.Т.
8. ДОКАЗЫВАНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ КАК ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ПРОЦЕДУРА И ПРЕДЕЛЫ ЕЕ ПРИМЕНЕНИЯ……..……29
Могилевский Г.А., Щегловский В.А., Бондаренко В.В.
9. АДВОКАТСКОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ «ОСИП НЕПЕЯ. РЕШЕНИЕ ИСТОРИЧЕСКИХ ЗАГАДОК ЮРИСТАМИ»..……...……35
Смирнов МА.
10. СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ РЕГУЛИРОВАНИЯ АЛИМЕНТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ……54
Бунчук И.А.
11. МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ КОРРУПЦИИ……..……..…58
Патеев Р.Р., Ионов Д.А., Нагаев В.А.
12. ПРОБЛЕМЫ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕАЛИЗАЦИИ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ПРАВ ГРАЖДАН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ……..……60
Николаева Е.А.
13. ОСОБЕННОСТИ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ИЗ КРЕДИТНОГО ДОГОВОРА ……63
Ершова Е.М.
14. ПРАВОВОЙ СТАТУС ПОТЕРПЕВШЕГО ПО КОНСТИТУЦИИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ..68
Решетникова А.А.
15. АСПЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА ……..71
Могилевский Г.А., Попова В.Е.
16. К ВОПРОСУ О СТРАХОВАНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ РИСКОВ……74
Барышникова И.В., Шаназарова Е.В.
17. ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ АКЦИОНЕРОВ ……....77
Кричалина И.А.
18. СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ АКЦИОНЕРОВ……..……..80
Кричалина И.А.
19. ПРИВЛЕЧЕНИЕ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ КРЕДИТНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ ……..83
Мержоева З.Х.
20. АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКАХ И БАНКОВСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ……..……..86
Мержоева З.Х.
21. ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ИНОСТРАНЦЕВ И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РФ……..……..89
Алифбекова Г.З.
22. ИСТОРИЧЕСКОЕ СТАНОВЛЕНИЕ ПРАВОВЫХ ОСНОВ ПОЛОЖЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН, БЕЖЕНЦЕВ И ВЫНУЖДЕННЫХ ПЕРЕСЕЛЕНЦЕВ……..……..92
Алифбекова Г.З.

Николаева Елена Андреевна
Nikolaeva Elena Andreevna
магистрант 3 курса юридического факультета Сибирского университета потребительской кооперации, г. Новосибирск . E-mail: elena-e75@mail.ru

УДК 342

ТЕРРИТОРИАЛЬНОЕ ОБЩЕСТВЕННОЕ САМОУПРАВЛЕНИЕ: ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ И ПРАКТИКА РЕАЛИЗАЦИИ НА ТЕРРИТОРИИ Г.БАРНАУЛА

TERRITORIAL PUBLIC SELF-GOVERNMENT: PROSPECTS OF DEVELOPMENT AND PRACTICE OF IMPLEMENTATION IN THE TERRITORY OF G. BARNAUL

Аннотация. Настоящая статья посвящена исследованию практических вопросов реализации деятельности территориального общественного самоуправления на примере г. Барнаула.

Abstract. This article is devoted to the study of practical issues of implementation of the activity of territorial public self-government on the example of the city of Barnaul.

Ключевые слова: современные, проблемы, реализация, граждане, территориальное общественное самоуправление, народовластие, муниципальное образование, самоорганизация, Конституция РФ, интересы населения.

Keywords: modern, problems, realization, citizens, territorial self-government, democracy, municipal formation, self-organization, Constitution of the Russian Federation, interests of the population.

Актуальность исследования определена устранением негативных тенденций при реализации своей работы органами Территориально общественного самоуправления (далее по тексту «ТОС») в рамках взаимодействия с администрациями районов. Сущность данных факторов состоит в противоречии между формированием эффективных механизмов привлечения институтов гражданского общества, в число которых входит и ТОС, к участию в общественных делах, управлению территорией и решению вопросов, затрагивающих права и законные интересы жителей города и практической функциональной реализацией.

ТОСы – являются неотъемлемой частью системы местного самоуправления, представляя собой самостоятельную обособленную единицу. Если обратиться к тексту Федерального закона № 131 «Об общих принципах организации местного самоуправления» [2], то в нем обнаруживается следующее легальное дефиниция: «территориальное общественное самоуправление (ТОС) - это самоорганизация граждан по месту жительства на части территории поселения для самостоятельного и под свою ответственность осуществления собственных инициатив по вопросам местного значения». Органы ТОС являются ключевой составляющей системы общественного самоуправления. Однако непосредственным образом находятся в зависимости от местного самоуправления – администраций районов. Российский Законодатель определил, что ТОСы- одна из форм народовластия, посредством которого осуществляется местное самоуправление в Российской Федерации. Памятуя о том, что органы государственной власти и местного самоуправления должны способствовать созданию ТОСов, нельзя не упомянуть и об вкладе ТОСов в развитие активной гражданской позиции, налаживание активного сотрудничества власти и народа, преодолению пассивности и негативных настроений населения.

Фактически правовой основой деятельности ТОС на территории городского округа–г. Барнаул выступают ст.3 Конституции Российской Федерации [1], ст. 27 ФЗ № 131 «Об общих принципах организации местного самоуправления [2], Уставом городского округа Барнаула [3], пп.а п.3 поручения Президента РФ от 07.09.2017 № Пр-1773 [4], Постановление администрации города от 05.08.2014 №1671 «Об утверждении муниципальной программы «Совершенствование муниципального управления и развитие гражданского общества в городе Барнауле на 2015-2018 годы» (в редакции постановления от 18.01.2017 №62) [5]. Районными администрациями муниципалитета принимается и утверждается «Комплексный план мероприятий по реализации городской подпрограммы «Содействие развитию гражданского общества в городе Барнауле на 2015–2019 годы». В ходе реализации Комплексного плана сформирована определенная система взаимодействия районных администрации с социально-ориентированными некоммерческими организациями. По данным Министерства юстиции РФ, на территории г.Барнаула зарегистрировано

54 организации в качестве юридических лиц [7]. Всего на территории 68, из них: Железнодорожного района зарегистрировано –9, Индустриального района – 20, Ленинского района – 12, Октябрьского района – 7, Центральный район – 20.

Нельзя не отметить, неоценимую помощь, которую оказали представители общественности, в организации и проведении Всероссийской сельскохозяйственной переписи 2016 года на территории районов. В том числе совместно с органами ТОС, членами Народной инспекции организована системная работа по восстановлению адресного хозяйства индивидуальных жилых домов, а также разъяснительная работа среди жителей о необходимости участия в переписи. По итогам 2017 года, проводился конкурс «Лучшее территориальное общественное самоуправление города Барнаула» [6], где победителем выступила следующая организация- Совет ТОС «Микрорайон Октябрьский» Индустриального района, получив финансирование в размере 35 тыс.руб. Кроме того, в 2016 году 2 органа ТОС (ТОС микрорайона «Магистральный», ТОС «Микрорайон Октябрьский») победили в конкурсе социально значимых проектов на предоставление грантов Губернатора Алтайского края в сфере деятельности социально ориентированных некоммерческих организаций и получили финансовую поддержку на сумму 275,0 тыс.руб. Всего за 10 месяцев 2018 года в Индустриальном районе, как самом молодом, активном и стабильно развивающимся, органами ТОС в организовано и проведено на подведомственной территории 194 культурно-массовых, спортивных мероприятия и акции (2017 год – 189). В конкурсе на соискание грантов администрации города среди некоммерческих организаций 5 проектов от Индустриального района (2017 год – 3) получили финансовую поддержку администрации города на сумму 325,6 тыс.руб. (2017 год – 225,7 тыс.руб.), из них 4 органа ТОС. В I полугодии 2018г.- 6 заявок от ТОС Октябрьского района, одобрена 1 заявка: проект «Спорт – это жизнь!» на сумму 165 798 руб. Ленинский район привлек бюджетные средства на сумму 224500 руб. В Центральном районе в 2018 году выделено бюджетных средств на осуществление праздничных мероприятий -204000 руб. Однако ТОС Железнодорожного района впервые в 2018г. выиграл грант Президента РФ, общая сумма 577534,97 руб.[9], по сравнению с 2017г.-фонд увеличился (Центральный район, освоил грант на сумму в 323000 руб. -окружающая среда). Согласно официальным данным, в целом по территории г.Барнаула, около 5 млн.рублей органами ТОС привлечено на развитие территорий микрорайонов в 2017 году [8]. Снижение количества конкурсов связано тем, что в городскую подпрограмму «Содействие развитию гражданского общества в городе Барнауле на 2015–2019 годы» были внесены изменения и два городских конкурса были объединены в один (конкурс проектов «На лучшую организацию работы органов ТОС по созданию, благоустройству и эффективному использованию детских и спортивных площадок» и конкурс на соискание грантов администрации города среди некоммерческих организаций), конкурс «Самый благоустроенный район города Барнаула» в 2018 году не проводился.

Несмотря на свою эффективность, ТОСы не получили на территории г.Барнаула, да и по России в целом, повсеместного распространения. Представляется, что необходимо создание благоприятной среды для активизации добровольческих инициатив и консолидации усилий разных секторов общества на оказание благотворительной помощи различным группам населения. Чем больше будет создано возможностей для добровольчества в различных сферах общества, чем больше добровольческих программ будет интегрировано в повседневные вещи: территориальное общественное самоуправление, благоустройство дворов и улиц, и т.д.- тем эффективнее будет развиваться территория. Сегодня особенно популярным добровольчество становится среди молодого поколения, являясь источником получения новых знаний, развития навыков общественной деятельности, формирования нравственных ценностей, активной гражданской позиции. В районах должна проводится активная работа с председателями Советов многоквартирных домов. Администрация района способствует развитию общественного самоуправления. При организационной, юридической и методической помощи администрации района органы ТОС накопили большой опыт в решении вопросов развития микрорайонов: создание комфортных условий проживания, привлечение граждан к управлению жилищным фондом, организация досуга населения, содействие в охране и поддержании правопорядка, строительстве спортивных и детских площадок. Администрация района прежде всего заинтересована во взаимодействии с ТОСами и должна всячески поддерживать конкретные гражданские инициативы, которые носят конструктивный и созидательный характер. Активная работа с органами ТОС поспособствует росту самоорганизации населения, повышению его гражданской активности и формированию благоприятного имиджа органов местного самоуправления.

Вместе с тем, потенциал ТОСов используется не в полной мере. В целях дальнейшего развития территориального общественного самоуправления в районах, поиска наиболее оптимальных форм работы с населением должна проводится работа по созданию, их оптимизации и укрупнению. Низкий уровень финансовой самостоятельности ТОС не позволяет в полной мере реализовывать значимые социальные программы на уровне района. Эффективность деятельности ТОС находится в зависимости от доверия населения к деятельности органов местного самоуправления. Насколько население информировано, вовлечено в социально значимую деятельность и понимает сложность проблем, стоящих перед органами местного самоуправления.

Думается, что, применяя различные формы взаимодействия администрацией районов с ТОС, необходимо максимально использовать инициативу горожан и усилить работу по: создание условий для повышения правовой грамотности председателей ТОС; вовлечение молодежи в деятельность ТОС, необходимо привлекать идеи молодежи, развивать правовую грамотность молодого поколения; оказанию финансовой поддержки ТОС; содействие в освоение грантов, поддержка в участие на предоставление грантов различных уровней, в т.ч. Президента Российской Федерации на развитие гражданского общества; использование мер морального стимулирования населения районов. Особо следует выделить такие задачи, как: повышение качества подготовки документов на конкурсы; развитие проектной культуры по привлечению ресурсов через участие в грантовых конкурсах различных уровней, что позволит решить вопрос дефицита финансирования.

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (в ред. от 21 июля 2014 г. №11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – №31. . – Ст. 4398.
2. Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации: федеральный закон от 6.10.2003 г. // Собрание законодательства РФ. – 2003. – №40.-Ст. 3822.
3. О принятии Устава городского округа – города Барнаула Алтайского края": решение Барнаульской городской Думы от 28.02.2018 №71 " [Эл. рес.] // Официальный сайт города Барнаула. –Реж. дост.: http://barnaul.org/pravoportal/portal/mpa/duma/reshenie-ot-28-02-2018-71-o-prinyatii-ustava-gorodskogo-okruga-goroda-barnaula-altayskogo-kraya/.
4. Поручения Президента РФ от 07.09.2017 № Пр-1773 [Эл. рес.] // Интернет-портал Официальные сетевые ресурсы Президента России.. – Реж. дост.: http://www.kremlin.ru/acts/assignments/orders/55571.
5. Об утверждении муниципальной программы "Совершенствование муниципального управления и развитие гражданского общества на 2015-2019 годы"(в редакции постановления от 18.01.2017 №62): постановление Администрации г.Барнаула от 05.08.2014 №1671 [Эл. рес.] // Официальный сайт города Барнаула. –Реж. дост.:http://barnaul.org/committee_information/komitet-po-rabote-s-obrashcheniyami-grazhdan-i-obshchestvennymi-obedineniyami/munitsipalnye-pravovye-akty-reguliruyushchie-deyatelnost-komiteta/postanovlenie-ot-05-08-2014-1671-ob-utverzhdenii-munitsipalnoy-programmy-sovershenstvovanie-munitsip.html?sphrase_id=321381
6. Об итогах конкурса "Лучшее территориальное общественное самоуправление города Барнаула": постановление Администрации г. Барнаула от 24.11.2017 №2357 " [Эл. рес.] // Официальный сайт города Барнаула. –Реж. дост.:http://barnaul.org/pravoportal/portal/mpa/city/postanovlenie-ot-24-11-2017-2357-ob-itogakh-konkursa-luchshee-territorialnoe-obshchestvennoe-samoupr/ (дата обращения 10.11.2018г.).
7. Официальный сайт Министерства юстиции РФ. – Реж. дост.: http://unro.minjust.ru/NKOs.aspx.
8. Официальный сайт города Барнаула. – Реж. дост.: http://barnaul.org/.
9. Фонд Президентский грантов.- Реж.дост.: https://президентскиегранты.рф

Картеев Эрик Саналович
Karteev Eric Sanalovich
магистрант 3 курса Института Магистратуры ФГБОУ ВО
«Саратовская государственная юридическая академия»
E-mail: saf01@yandex.ru

УДК 343.23

ВИДЫ АФФЕКТА: УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ВЗГЛЯД

TYPES OF AFFECT: CRIMINAL LAW VIEW

Аннотация: в статье анализируются два вида аффекта – физиологический и патологический. Автор предпринял попытку их анализа по внешним признакам (проявлениям) и по причинам (почве) их возникновения, уделяя повышенное внимание их разграничению, поскольку вид аффекта влияет на решение вопросов привлечения к уголовной ответственности.

Abstract:the article analyzes two types of affect – physiological and pathological. The author has made an attempt of their analysis on external signs (manifestations) and on the reasons (soil) of their emergence, paying the increased attention to their differentiation as the type of affect influences the decision of questions of attraction to criminal liability.

Ключевые слова: аффект, патологический аффект, физиологический аффект, расстройства психики, болезненные состояния, невменяемость, фазы аффекта.

Key words: affect, pathological affect, physiological affect, mental disorders, disease States, insanity, affect phases.

Для более полного анализа понятия «аффект» необходимо выделить его виды. Диагностика аффекта теснейшим образом связана с принципиальным решением некоторых теоретических вопросов и в первую очередь с проблемой разграничения различных видов аффектов. Следует заметить, что существует несколько классификаций аффектов, которые выделяют в психологии и в экспертной практике. В психологии обычно выделяют аффекты гнева, страха, ужаса, радости, отчаяния, горя. Для уголовного права значимыми являются, прежде всего, аффекты гнева и страха. Большинство преступлений, предусмотренных ст. ст. 107 и 113 УК, совершается под влиянием аффекта гнева. Аффект страха вызывается ситуациями, которые создают значительную угрозу (действительную или воображаемую) наиболее важным благам человека. Именно эти аффекты мы будем рассматривать в первую очередь при дальнейшем изучении проблемы.

В экспертной практике обычно выделяют аффект патологический и физиологический.

Критерий их разграничения проводится по внешним проявлениям (которые детерминированы силой и спецификой протекания внутренних реакций) и по «почве», на которой они возникают[5; 68].. Он зависит не от того, у кого он возник, а от того, насколько выражены симптомы аффекта, имеются ли нарушения сознания, истощение и другие признаки, характеризующие качественное отличие патологического аффекта от физиологического.

Установление наличия у лица патологического или физиологического аффекта на практике играет кульминационную роль, поскольку именно от этого зависит подлежит лицо уголовной ответственности или будет признано невменяемым.

Исторически, понятие «физиологический аффект» тождественно психологическому понятию аффекта. Но введено оно не случайно, так как данное терминологическое определение необходимо для отграничения аффекта как нормального психического состояния от патологического. (Т. П. Печерникова) [6; 118] . Термин же «патологический аффект» появился в психиатрической литературе во второй половине 19 в. До этого существовали названия «гневное беспамятство», «умоисступление», клиническое содержание которых до известной степени соответствовало патологическому аффекту. В 1868 г. Краффт-Эбинг в статье «Болезненные настроения души» предложил состояние резкого душевного волнения назвать «патологическим аффектом», в настоящее время являющееся общепризнанным[1; 112].

При патологическом аффекте расстройства психики характеризуются болезненным состоянием, и человек не отдает отчета своим действиям и не может руководить ими. Патологический аффект является временным расстройством психической деятельности человека.

Психологический характер патологического аффекта получил свое выражение, главным образом, в глубоком расстройстве сознания, в чрезвычайной напряженности аффекта, в полном выключении обычных задержек и последующей прострации, в степени не свойственной физиологическому аффекту[4; 34].

Таким образом, на наш взгляд, важной категорией является состояние сознания при нем и вопрос о зависимости патологического аффекта от основания, на котором он возникает.

Различными учеными проведено множество исследований в этой области, но следует заметить, что общего мнения так и не сложилось.

В частности, Крафт-Эбинг считал, что при патологическом аффекте может быть «сновидная спутанность», «состояние болезненной бессознательности». Попов Н.М. говорил о резком помрачении сознания, проявляющемся в максимальной или минимальной степени. Недалеко от этих позиций ушел и Каспер, который утверждал, что человек при патологическом аффекте находится «при почти полном или совершенно полном отсутствии сознания». Другие ученые, такие, как Миттермейер Р.А., Боткин А.Я., они наоборот считали, что патологический аффект - это кратковременный психоз, но он может и не сопровождаться затмением сознания, а поступки в этом состоянии могут осознаваться человеком с необычной яркостью.

Существовала и третья точка зрения, высказанная Корсаковым С.С. Он выделял два типа патологического аффекта и полагал, что при патологических аффектах одного типа с особенной резкостью выступает расстройство сознания, выражающееся в его помрачении. Патологические аффекты другого типа, по Корсакову, характеризуются не столько помрачением сознания, сколько уменьшением влияния высших задержек [8]. По его описанию «он выливается в ряд агрессивных действий, иногда носящих характер сложных произвольных актов, совершаемых с жестокостью автомата или машины» [3; 114].

Думается, стоит согласится с этой точкой зрения. Еще одним немаловажным, специфическим признаком патологического аффекта является характерное развитие этого состояния во времени. В психиатрической литературе выделяются следующие стадии патологического аффекта:

Подготовительная стадия. Характеризуется тем, что восприятие окружающего изменяется, сознание, хотя и является сохранным, но сужается на источнике травмирующих переживаний. Обычно это тяжелая обида, внезапное нападение, оскорбление и пр. Нарушается способность правильно оценивать свое поведение окружающую обстановку.

Стадия взрыва. Чрезвычайно важным для диагностики состояния патологического аффекта служит тот факт, что в этой стадии для субъекта характерно сумеречное состояние сознания, т. е. происходит сужение сознания не на реальных травмирующих переживаниях, как при физиологическом аффекте, а на заменяющих представлениях.

Другими словами, речь идет о том, что при патологически суженном сознании вся психическая деятельность субъекта концентрируется не на действительно окружающих его людях и объектах, а на представлениях, имеющих бредовую окраску, замещающих реальные предметы и лица. Болезненные переживания, как правило, связаны с ловлей бандитов, шпионов, различных врагов, сводятся к ощущению преследования и большой опасности для жизни. Отсюда возникают агрессивные, субъективно защитные действия человека, производящие впечатление необычных, не свойственных данной личности.

Патологический аффект проявляется в бурном двигательном возбуждении и сокрушительной агрессии. В результате нарушения сознания и высвобождения из-под его контроля рефлекторной деятельности действия, совершаемые в этом состоянии, могут производить впечатление крайне жестоких, обдуманных, которые совершаются под влиянием чувства мести. Однако, кажущиеся мотивированность, целесообразность и последовательность действий не всегда служат доказательством их осознания.

Несвойственная человеку жестокость, с которой совершаются общественно опасные действия в состоянии патологического аффекта, может служить одним из доказательств наличия у него патологических автоматизмов. Последние отличаются от нормальных тем, что всегда возникают на фоне болезненного изменения сознания и в соответствии не с реальной, а с представляемой ситуацией. Характерны резко выраженные вегетативно-сосудистые реакции, которые выражаются в резком покраснении лица или «необычайной бледности и пр»[3; 26] .

Стадия истощения. Патологический аффект приводит к истощению нервной системы, так как связан с огромным внутренним напряжением, значительной тратой сил. Этим определяются

свойственная для данной стадии патологического аффекта необычайная вялость, общая расслабленность при безразличном равнодушном отношении к содеянному и окружающему - состояние, близкое к прострации.

В результате резкого психического и физического истощения человек часто сразу засыпает, причем сон может длиться несколько часов. Это состояние сопровождается обильными вегетативными проявлениями. Установление наличия состояния стойкого и резкого истощения, как заключительной фазы после периода расстроенного сознания, является одним из важнейших диагностических признаков и критериев патологического аффекта. Симулировать признаки физического и психического истощения (как объективные, так и субъективные) очень сложно.

Так же следует отметить, что патологический аффект является исключительным состоянием и довольно редко встречается в судебно-экспертной практике. Для установления аффекта в момент совершения противоправных действий лицами, страдающими психическими заболеваниями, проводятся комплексные судебные психолого-психиатрические экспертизы. Лица, совершившие преступления в состоянии патологического аффекта, признаются невменяемыми и ответственности за свои действия не несут. Для более детального рассмотрения проблемы приведем пример из судебной практики.

В 2012 году, городской суд Свердловской области правильно квалифицировал действия гражданки К. и постановил прекратить в отношении нее уголовное дело. В ходе предварительного следствия было установлено, что гражданин Ф., находясь в зарегистрированном браке с К. постоянно злоупотреблял спиртными напитками, употреблял наркотики, нигде не работал, систематически оскорблял нецензурной бранью К., угрожал ей физической расправой, устраивал скандалы, ссоры, при этом избивал К., тем самым создавал для нее длительную психотравмирующую ситуацию. Так же Ф. избивал ее несовершеннолетних детей. В период очередной ссоры Ф. стал высказывать оскорбления в адрес К., ее детей и матери, в виде нецензурной брани, угрожая им убийством говоря, что он заберет у нее ребенка, а её отправит в морг, говорил, что отрежет ей голову, повесит на заборе и будет ее пинать. К., испугавшись за жизнь своих родных и за свою жизнь, взяла в доме нож, вышла в огород, где взяла металлический прут и находясь в состоянии внезапно возникшего сильного душевного волнения (аффекта), вызванного предыдущими противоправными действиями, подошла к Ф. и нанесла последнему не менее 16 ударов металлическим прутом по голове, не менее пяти ударов ножом по телу и левой руке. Затем она взяла прут, скрутила его дважды, одела на шею Ф. и стянула концы, пока тот, не стал подавать признаков жизни. Далее, гражданка К. вернулась в дом и уснула. Наутро она ничего не помнила. Говоря, что произошедшее было как в тумане. Проведенной в ходе судебного разбирательства комплексной судебной психолого-психиатрической экспертизой она была признана невменяемой в отношении инкриминируемого ей преступления, так как совершила его в состоянии патологического аффекта [7] .

Из примера мы видим, что действия гражданки К. носят импульсивный, беспорядочный характер, т. е. во многом определяются эмоциями лица, а также совершено с особой жестокостью, что является отражением необычайно сильного возбуждения и крайнего озлобления лица в таком состоянии, так называемая стадия взрыва. Затем последовала стадия истощения, характеризующееся глубоким сном и значительным истощением нервной системы подсудимой.

Для состояния физиологического аффекта не характерны столь выраженные истощение и прострация; для него в большей степени свойственны чувства облегчения, раскаяния, вялость.

Физиологический аффект- бурно протекающая эмоциональная вспышка, захватывающая всю личность и ощутимо влияющая на поведение человека [3; 24] . Он не является временным болезненным расстройством психики, его возникновение не связано с психическим заболеванием, протекание определяется психологическими законами развития нормальных психических процессов.

Подобно патологическому аффекту, особенности динамики физиологического аффекта заключаются в развитии его по трем основным фазам. Первая фаза начинается после получения «психотравмирующей информации» в виде осознания происходящего, после возникает и усиливает, нарастает аффективное напряжение. Вторая фаза – фаза пикового напряжения, взрыва эмоций. Симптомы этой фазы, как правило, типичные. У человека наблюдается расстройства восприятия звуков (звуки отдаляются или приближаются, усиливаются), возникают иллюзорные восприятия, возможны галлюцинации и нарушение психосенсорики, нередки бред, повышенная агрессия и неоправданная жестокость. Как правило, человек в этом состоянии не может правильно оценивать ситуацию и предполагаемые угрозы. Моторика может также быть нарушена (ватные ноги, гул в

ушах, потеря сознания. После второй фазы наступает третья.

Для третьей фазы типичным является отсутствие какой-либо реакции человека на происходящее (или содеянное), человек может находиться в очень болезненной прострации, терминальном сне, быть как-бы контуженным, на любой контакт какое-то время не идут[9] .

Мы можем заметить внешнее сходство динамических особенностей двух видов аффекта. Однако, следует не упускать из внимания, что за внешним сходством стоят существенно различные индивидуальные механизмы возникновения и развития этих состояний.

Таким образом, оценка и дифференциальная диагностика состояний патологического и физиологического аффектов должны опираться не только на одно лишь исследование почвы, на которой возникают эти психические состояния. Диагностика этих состояний предполагает, прежде всего, анализ закономерностей их возникновения и развития, особенностей изменения сознания, которые могут проявляться в последействии аффекта, нарушениях памяти, наличии нормальных или патологических автоматизмов в поведении, в зависимости от характера аффекта .

Основное и наиболее существенное различие этих состояний заключается, прежде всего, в степени их воздействия на сознание человека, переживающего аффект. Поэтому именно анализ состояния сознания является важнейшим основанием для разграничения патологического и физиологического аффектов.

Таким образом, экспертная оценка аффекта должна базироваться, прежде всего, на том, насколько выражены его симптомы, имеются ли нарушения сознания, истощение и иные признаки, характеризующие качественное отличие паталогического аффекта от физиологического.

Библиографический список:

1.Васильев В.Л. Юридическая психология. СПб., 2013. 608с.

2.Назаров О.А. Теория и практика судебно- психологической экспертизы. М. 2015. 33с.

3.Ситковская О.Д. Судебно- психологическая экспертиза аффекта. М., 2013.232с.

4.См.: Введенский Н. Проблемы исключительных состояний в судебно- психиатрической практике // Проблемы судебной психиатрии. –М. 1997. С. 34.

5.См.: Нагаев В.В. Основы судебно-психологической экспертизы: Учебное пособие для вузов. М. 2000. С. 68

6.См.: Первомайский В. Б. Физиологический аффект: норма или патология? // Первомайский В. Б. Судебно-психиатрическая экспертиза: статьи (1989–1999). — Киев: Сфера, 2001. С. 118.

7.См.: Приговор по ст. 107 ч. 1 Уголовного кодекса Российской Федерации от 06.03.2012г. Дело №1-58/2012 [Электронный ресурс] // URL: https://rospravosudie.com (дата обращения: 12.10.2018).

8.См. Калашник Я.М. Патологический аффект. [Электронный ресурс] // URL.: http://psinovo.ru (дата обращения 11.09.2018)

9.Психология эмоций. Все о психологии. Статья. 2012. [Электронный ресурс] // URL.: http://www.edu-psycho.ru (дата обращения 11.10.2018)

Самбурская Анастасия Андреевна
Samburskaya Anastasia Andreevna
Студент автономной некоммерческой образовательной организации высшего образования Центросоюза Российской Федерации «Сибирский университет потребительской кооперации», направление «Юриспруденция».

УДК 34

ТЕОРЕТИКА ПРИКЛАДНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ МУНИЦИПАЛЬНОЙ ИЗБИРАТЕЛЬНОЙ СИСТЕМЫ

THEORETICS APPLIED ISSUES OF LEGISLATIVE REGULATION OF THE MUNICIPAL ELECTORAL SYSTEM

Аннотация. В данной статье рассматривается вопросы законодательного регулирования муниципальной избирательной системы Российской Федерации.

Annotation. This article deals with issues of legislative regulation of the municipal electoral system of the Russian Federation.

Ключевые слова: местное самоуправление, избирательная система, депутат.

Keywords: local government, electoral system, deputy.

Целью статьи является изучение вопросов законодательного регулирования муниципальной избирательной системы Российской Федерации.

Согласно Конституции РФ органы местного самоуправления составляют основу конституционного строя, а участие граждан в решении вопросов местного значения является правом, что является демократическим принципом. Выбранные непосредственно гражданами РФ органы местного самоуправления, являются конституционной гарантией осуществления права на местное самоуправление.

В соответствии с частью 1 статьи 131 Конституции РФ [1] строение органов муниципальных образований устанавливаются гражданами независимо, а в соответствии с пунктом 4 частью 1 статьи 44 ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"[2] порядок создания органов местного самоуправления закрепляется в уставах муниципального образования.

ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" определяет, что законом субъекта РФ устанавливаются разновидности избирательных систем, которые используются в случае проведения выборов в органы местного самоуправления, при этом избирательная система, которая применяется при организации местных выборов, закрепляется уставом муниципального образования.

Считаю, что для местных выборов наиболее предпочтительной избирательной системой является мажоритарная, необходимо отметить, что пропорциональная избирательная система существенно обесценивает прямые взаимоотношения между избирателем и депутатом. Муниципальные выборы основанные на перераспределении мандатов депутатов по партийными списками кандидатов политизируют муниципальные выборы и ослабляют деятельность органов местного самоуправления.

Рассмотрение законодательства субъектов РФ регулирующего выборы местного самоуправления демонстрируют, что границы усмотрения и независимости субъектов РФ при закреплении определенного вида избирательной системы значительно расширены. Главным направлением надлежит признать отсутствие общих начал для определения наилучшего вида избирательной системы. Вследствие этого несомненно, что главным условием применения пропорциональной избирательной системы в муниципальных выборах должно стать существование в муниципальном образовании всех политических сил и партий, которые избраны в законодательный орган субъекта РФ [4, с. 457].

Следует отметить, то на сегодняшний день, существенным недостатком использования пропорциональной избирательной системы является занесение значительного числа кандидатов в избирательные списки, которые в случае избрания могут отказаться от мандата депутата.

Использование пропорциональной избирательной системы на местных выборах существенно снижает возможность осуществления отзыва депутата, которые были избраны по спискам партии.

ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" определяет, что отзыв депутата является одним из главных основ непосредственной демократии.

Отзыв мандата депутата представительного органа местного самоуправления определен в законах субъектов РФ. Содержание отзыва мандата депутата состоит в том, что депутат представительного органа местного самоуправления отзывается гражданами, избравшими с помощью голосования, что влечет досрочное прекращение полномочий.

Ввиду этого, считаю, что существует злободневный вопрос общественного значения и ценности на выборах местного значения вида избирательной системы института. При этом, мажоритарная избирательная система дает возможность осуществления отзыва депутатов, который нельзя использовать при пропорциональной или смешанной избирательных системах.

Другой проблемой использования пропорциональной избирательной системы на выборах местного значения надлежит признать создание закрытого списка кандидатов в депутаты. Это означает, что в составленный партией список кандидатов никаких изменений избиратель вносить не может. Такие списки именуются связанными. Если же в списки кандидатов вносить изменения можно, то они называются открытыми [5, с. 45].

Основные правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации по вопросу применения на муниципальных выборах пропорциональной избирательной системы нашли отражение в Постановлении от 7 июля 2011 г. N 15-П [3].

Однако, рассматривая вопрос о допустимости применения пропорциональной избирательной системы на муниципальных выборах, Конституционный Суд отметил, что правовое регулирование вопросов выбора избирательной системы должно в первую очередь надлежащим образом гарантировать легитимацию органов публичной власти и не допускать искажения результатов волеизъявления избирателей.

Вместе с тем при определении конкретного способа и условий реализации права избирать и быть избранным законодатель обладает широкой дискрецией, позволяющей принимать во внимание исторические условия, особенности социально-политического развития страны, складывающиеся на том или ином этапе ее развития, что, в свою очередь, позволяет ему принять решение, определяющее, будет ли избирательная система мажоритарной, пропорциональной или смешанной.

Таким образом, исходя из логики рассматриваемого Постановления выбор законодателем избирательных систем для формирования органов публичной власти может быть ограничен только необходимостью предоставления участникам выборов действенных гарантий реализации активного и пассивного избирательного права, а также недопустимостью искажения результатов волеизъявления. В то же время в отношении правового регулирования видов избирательных систем, применяемых на местном уровне, Конституционный Суд дополнил вышеуказанные гарантии необходимостью соотнесения доступных к применению избирательных систем с конституционной природой местного самоуправления как наиболее приближенного к населению уровня публичной власти и предназначенного для осуществления совместной, под свою ответственность деятельности граждан по решению вопросов местного значения с учетом исторических и иных местных традиций.

Конституционный строй РФ характеризуется политическим многообразием и многопартийностью. Закрепление этого положения в Конституции РФ означает необратимость процесса формирования гражданского общества, в котором партии играют роль посредника между гражданским обществом и государством. Российские политические партии сознают значение местного уровня власти и успешно реализуют свои цели через участие в муниципальных выборах.

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации (1993): Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. / Российская Федерация. Конституция (1993) // Собрание законодательства РФ, N 31, 04.08.2014, ст.4398

2. Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 19.08.2018) // Российская газета. N 202. 08.10.2003.

3. Постановление от 7 июля 2011 г. N 15-П по делу о проверке конституционности положений ч. 3 ст. 23 Федерального закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" и ч. 2 и 3 ст. 9 Закона Челябинской области "О муниципальных выборах в Челябинской области" в связи с жалобами Уполномоченного по правам

человека в Российской Федерации и граждан И.И. Болтушенко и Ю.А. Гурмана // СПС "КонсультантПлюс".

4. Авакьян С. А. Конституционное право России. 4-е изд., перераб. и доп. М., 2010. Т. 1. С. 457-459.

5. Юсубов Э.С Избирательные системы на муниципальных выборах: теория и практика применения // Российское право: Образование. Практика. Наука. 2015. №4 (88). С. 45.

Самбурская Анастасия Андреевна
Samburskaya Anastasia Andreevna
Студент автономной некоммерческой образовательной организации высшего образования Центросоюза Российской Федерации «Сибирский университет потребительской кооперации», направление «Юриспруденция».

УДК 34

МУНИЦИПАЛЬНАЯ ИЗБИРАТЕЛЬНАЯ СИСТЕМА. ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ

MUNICIPAL ELECTORAL SYSTEM. SOME QUESTIONS OF A THEORY AND A LEGAL SYSTEM

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы применения федерального законодательства в части регулирования избирательных систем, которые могут применяться при проведении муниципальных выборов. Приводится существующая в настоящий момент практика функционирования различных избирательных систем в субъектах Российской Федерации.

Annotation. The article discusses the application of federal legislation in the regulation of electoral systems, which can be used in the conduct of municipal elections. The existing practice of functioning of various electoral systems in the subjects of the Russian Federation

Ключевые слова: избирательная система, выборы, органы местного самоуправления.

Keywords: electoral system, elections, local self-government bodies.

Цель исследования – анализ института муниципальных выборов.

За последнее десятилетие произошли значительные изменения в развитии и совершенствовании внутреннего избирательного законодательства современной России, представляющего собой инкорпорацию норм международного и национального избирательного права, связанного с политической средой функционирования Российской Федерации в мире – как федеративного демократического правового государства и его гражданского общества.

Актуальность данной темы обоснована целым рядом изменений российского законодательства о выборах, которые произошли за последние годы, например увеличение сроков полномочий Президента РФ и Федерального Собрания РФ, переход от смешанной системы выборов депутатов Государственной Думы к пропорциональной, возврат к выбору губернаторов в регионах, отмены порога минимальной явки и ряд других.

Муниципальные выборы, как элемент демократического государства, в том виде, в котором они существуют сейчас сформировался немногим больше десяти лет назад. В связи с этим данный институт представляет собой особое значение и оставляет нерешенными много вопросов.

Муниципальные выборы наряду с общими признаками выборов на региональном и федеральном уровне обладают рядом особенностей. В частности, Стрельцов Д.Ю. говорит о том, что на муниципальном уровне, в отличие от федерального и регионального уровней, понятием «выборы» охватывается более широкий спектр отношений, то есть сюда входят не только электоральные процедуры[7, с. 5].

Такого же мнения придерживается и Кудилинский М.Н., указывая на тот факт, что в понятие «муниципальные выборы» дополнительно включаются и избрание должностных лиц местного самоуправления как представительными органами местного самоуправления, так и на сходах граждан[6, с. 33]. Однако, оба автора признают, что применение на практике понятие «выборов» к неэлекторальным процедурам может вызвать некоторую путаницу в терминологии. И с этим нельзя не согласиться, так как в противном случае, на наш взгляд, будут размыты границы понятий «избрания» и «назначения».

Что касается нормативно-правового регулирования муниципальных выборов, то оно происходит на разных уровнях: федеральным законодательством, нормативно-правовыми актами субъектов Российской федерации и муниципальных образований. Однако наибольшее регулирование данной области осуществляет федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» [2] от 12.06.2002, он определяет основные принципы избирательного права, общий порядок выборов,

гарантии проведения выборов, а также отдельные аспекты избирательных правоотношений.

Отличительными особенностями обладает пассивное и активное право граждан на муниципальных выборах. Если говорить про правовой статус избирателей, то он имеет ряд отличительных характеристик. Так, например, военнослужащие, проходящие срочную службу, не имеют права избирать, если до призыва их место жительство находилось не на территории этого муниципального образования. В тоже время, иностранные граждане, которые достигли возраста 18 лет, живущие в соответствующем регионе, имеют возможность участвовать в выборах в органы местного самоуправления при наличии соответствующего международного договора.

Пробельным остается вопрос о цензе оседлости, который законодательно закреплен, однако формально ни определен период, в течение которого потенциальный избиратель должен прожить на территории данного муниципального образования. В связи с этим Л.Н. Коротков предлагает ввести единый ценз оседлости и привести его в соответствии с Конституцией, что, несомненно, упростит понимание данного положения[5, с. 3].

Еще одной особенностью является тот факт, что к кандидатам помимо общих требований могут предъявляться дополнительные, закрепленные в Конституции (Уставе), законах субъекта, например, возраст с которого лицо может быть избрано в представительный орган муниципального образования. Но следует помнить, что предъявленные требования не должны противоречить Конституции и федеральным законам.

Для регистрации кандидату, также как и на федеральных выборах, необходимо внести избирательный залог или собрать определенное число подписей для преодоления двухпроцентного порога. Однако в отношении последнего высказываются весьма негативные мнения, так, например, А.Э. Шамгунов [9] считает, что в условиях муниципальных выборов данная процедура неэффективна, так как установленный двухпроцентный порог является крайне малым, учитывая небольшое количество жителей муниципального образования. Он считает, что при изложенных обстоятельствах избежать случайности при подборе кандидатов не удастся. К тому же, если кандидат занимает высокую должность, существует вероятность оказания им влияния на подчиненных. Автор считает, что нужно устанавливать минимальный порог в каждом муниципальном образовании индивидуально.

Нередко в избирательном процессе возникают конфликтные ситуации, связанные с назначением, подготовкой, проведением выборов, голосованием и установлением итогов. Данные ситуации получили название «избирательные споры». Как показывает практика, чаще всего оспаривающей стороной выступают граждане, которым отказано в регистрации в качестве кандидата на выборы, либо кандидаты, их проигравшие.

Оспорить то или иное решение возможно, как в административном, так и в судебном порядке. За нарушение законодательства о проведении выборов предусмотрена административная ответственность, а в некоторых случаях и уголовная. По вышеуказанному существует ряд предложений со стороны Д.Ю. Стрельцова и Л.Н. Короткова. В частности, первый утверждает, что необходимо на правовом уровне оформить вопросы института решения спора в избирательной сфере в процессе муниципальных выборов как многофункционального средства защиты прав избирателей и кандидатов, нормы которого регулируют противоречия по всему спектру вопросов организации и проведения выборов, а второй настаивает на определении в отдельную главу избирательных правонарушений в Кодексе об административных правонарушениях и Уголовном Кодексе Российской Федерации.

Предполагаем, что в создание института разрешения споров в избирательной сфере нет острой необходимости, так как п.2 ст. 75 ФЗ N 184-1 от 06.10.1999 дает разъяснение по поводу подведомственности данной категории дел, что является на данный момент достаточным. А выделение избирательных правонарушений в отдельную главу КоАП и УК упростит работу с указными источниками в части поиска нужных статей, то есть поспособствует наиболее полной систематизации

Еще одним вопросом, который решается на региональном уровне является выбор избирательной системы муниципальных выборов. В соответствии с ч.3.ст. 23 Федеральный закон от 06.10.2003 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» избирательная система, используемая при выборах в представительный орган муниципального образования устанавливается Уставами (Конституциями) субъектов. На муниципальном уровне, как правило, используется мажоритарная или пропорциональная избирательные системы. В первом

случае избранными являются кандидаты, набравшие наибольшее количество голосов в своем избирательном округе. При осуществлении выборов по пропорциональной системе депутатские мандаты ранжируются среди списков кандидатов пропорционально голосам, которые представлены за списки кандидатов, если эти кандидаты преодолели процентный барьер. Д.Ю. Стрельцов, считает, что в современных условиях при неразвитой партийной системе пропорциональная избирательная система не оправдывает себя и наиболее адекватной для муниципальных выборов является мажоритарная избирательная система, при которой кандидаты и общественные объединения, их выдвинувшие более ответственно подходят к процедурам выборов. А.Э. Шамгунов и вовсе критикует право субъектов устанавливать вид избирательной системы, полагая, что данный подход идет вразрез с идеологией ФЗ N 184-1 от 06.10.2003 г. [3].

Подводя итоги, стоит сказать, что институт муниципальных выборов является важным элементов демократического государства и основное его регулирование осуществляется на федеральном уровне, которое дополняется Уставами (Конституциями) субъектов, законами субъектов, а также нормативно-правовыми актами муниципальных образований. Но, несмотря на бытующее мнение о чрезмерной детализации избирательного законодательства, ряд ученых полагают, что существует еще много нерешенных вопросов, малая часть из которых освещена в настоящей работе.

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации (1993): Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. с учетом поправок, внесенных законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 21.07.2014 г. № 11 - ФКЗ / Российская Федерация. Конституция (1993) // Собрание законодательства РФ, N 31, 04.08.2014, ст. 4398.
2. Федеральный закон: "Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации" от 12.06.2002 N 67-ФЗ (изм. от 1 июня 2017 г. N 104-ФЗ) // Российская газета от 15 июня 2002 г. N 106
3. Федеральный закон: "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" от 06.10.1999 N 184-1 ФЗ (ред. от 31.12.2017 N 503-ФЗ) // Российская газета от 19 октября 1999 г. N 206
4. Ежевский Д.О. Избирательное право РФ. Курс лекций (в 2-х частях). М., 2014. – 165 с.
5. Коротков Л.Н. Правовые аспекты выборов в органы местного самоуправления: Ав-тореф. дис… к-та юрид. наук. – Пятигорск, 2005. — 22 с.
6. Кудилинский М.Н., Шевелева И.А. Муниципальное право России. - СПб.: Издательский Дом С.-Петерб.гос. ун-та, 2010. – 150 с.
7. Стрельцов Д.Ю. Правовое регулирование выборов в органы местного самоуправления в Российской Федерации: Ав-тореф. дис… к-та юрид. наук. –Москва, 2006. – 20 с.
8. Чихладзе Л.Т., Забелина Е.П., Кучеренко П.А., Галушкин А.А. Муниципальное право России. М.: РУДН, 2015. – 400 с.
9. Шамгунов А.И. Система правового регулирования муниципальных выборов в Российской Федерации: Автореф. дис… к-та юрид. наук. – Казань, 2006. – 18 с.

Забулдыгина Юлия Николаевна
Zabuldygina Yulia Nikolaevna
магистрант
Новосибирского государственного университета экономики и управления «НИНХ»

УДК 347.965

ОСОБЕННОСТИ РЕГИСТРАЦИИ ПРАВ ОБЪЕКТОВ ИНДИВИДУАЛЬНОГО ЖИЛИЩНОГО СТРОИТЕЛЬСТВА

FEATURES OF REGISTRATION OF RIGHTS FOR OBJECTS OF INDIVIDUAL HOUSING CONSTRUCTION

Аннотация: На сегодняшний день произошли изменения в законодательном регулировании регистрации прав объектов индивидуального жилищного строительства. В представленной статье указаны основные позиции исследователей по данному вопросу и отражена позиция автора в целях разрешения присутствующей проблемы.

Annotation: To date, there have been changes in the legislative regulation of registration of the rights of individual housing construction. In the present article the main positions of researchers on this issue are indicated and the author's position is reflected in order to solve the present problems.

Ключевые слова: недвижимость**,** объекты индивидуального жилищного строительства, регистрация, кадастровый учет, технический план.

Keywords: realty, objects of individual housing construction, registration, cadastral registration, technical plan.

Базовая система регистрации сводит к минимуму случаи мошенничества с правами на недвижимость, ведь свидетельства о праве собственности было достаточно просто подделать.

Сегодня общие регистрационные данные в форме выписки из Росреестра по запросам смогут получить любые лица (кроме сведений, доступ к которым ограничен), в том числе посредством сети Интернет, иных информационных систем, общих порталов и т.д.

Это стало возможным с введением единой регистрационной базы. Поэтому сейчас нет необходимости обращаться в регистрационный орган по месту нахождения объекта недвижимости, сведения доступны в любом отделении.

Минусом же можно считать необходимость кадастрового учета для оформления прав, ранее было достаточно составить декларацию на объект недвижимости. Таким образом, процедура несколько усложнилась.

С 4 августа 2018 года вступили в силу изменения в Градостроительный кодекс РФ, Федеральный закон «О государственной регистрации недвижимости» и иные законодательные акты, упрощающие строительство индивидуальных жилых домов и государственную регистрацию прав на них[1].

При этом в документе определены предельные размеры и для садовых домиков, и для домов ИЖС - не выше 20 метров и не больше трех этажей. Важно указать, что будущий дом не предназначен для раздела на самостоятельные объекты недвижимости.

Вводимый уведомительный характер строительства индивидуальных жилых домов и садовых домиков - это компромисс между интересами застройщиков и государством.

Так, в свое время у нас сложилась порочная практика. На дачных участках, предназначенных для ведения садоводства, начали возводиться многоквартирные дома, которые нигде не регистрировались и официально не вводились в эксплуатацию. Они потом продавались, люди не могли там прописаться.

А многие собственники целые дворцы стали возводить и не оформляли их в собственность, чтобы не платить налоги. Государство сказало: нет, так дело не пойдет.

Как предполагается, уведомления должны защитить от такого самостроя. После того, как собственник сообщил о начале строительства, он должен дождаться ответного уведомления - уже от

[1] Федеральный закон от 03.08.2018 № 342-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2018. - № 32 (Часть II). - Ст. 5135.

местной администрации - о том, что дом соответствует установленным параметрам и допустимо строить его на земельном участке.

Но можно получить и отказ, если дом превышает указанные в законе размеры, собственник не смог подтвердить свои права на землю и т.д.

Заметим, что все эти требования и нововведения касаются исключительно жилых домов, построить баню, беседку или сарай по-прежнему можно без всяких разрешений и уведомлений.

Таким образом, итогом реформирования является то, что отменяется требование о получении разрешения на строительство (реконструкцию) и разрешения на ввод в эксплуатацию объекта. Вместо этого вводится уведомительный порядок начала и окончания строительства объектов индивидуального жилищного строительства и садовых домов.

После получения уведомления о планируемом строительстве, об окончании строительства, уполномоченный орган проводит проверку соответствия параметров объекта градостроительной документации и направляет гражданину (застройщику) соответствующее уведомление.

Кроме того, установлена обязанность органа местного самоуправления в срок не позднее 7 рабочих дней с даты поступления от застройщика уведомления об окончании строительства или реконструкции (в случае соответствия построенного объекта требованиям законодательства о градостроительной деятельности) направлять в Росреестр заявление о государственном кадастровом учете и государственной регистрации прав на объект индивидуального жилищного строительства

К уведомлению об окончании строительства гражданин должен приложить технический план объекта и сведения об уплате государственной пошлины за государственную регистрацию права.

Если орган местного самоуправления не направит в Росреестр соответствующее заявление в установленный срок, то гражданин это может сделать самостоятельно.

До 1 марта 2019 года допускается осуществление кадастрового учета и регистрации прав на жилые строения, жилые дома, созданные на земельных участках, предоставленных для ведения садоводства, дачного хозяйства, без направления уведомлений о планируемых строительстве или реконструкции указанных объектов и уведомлений об окончании работ. После 1 марта 2019 года это станет обязательным.

Если строительство началось до 4 августа 2018 года, то владелец участка для ИЖС вправе до 1 марта 2019 года направить уведомление о планируемых строительстве или реконструкции на соответствующем земельном участке жилого дома, жилого строения или объекта ИЖС. В данном случае получение разрешения на строительство и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию не требуется.

Согласно переходным положениям Федерального закона № 340-ФЗ[2] (ст.16):

- если до 04.08.2018 подано заявление о выдаче разрешения на строительство объекта ИЖС, выдача такого разрешения осуществляется в соответствии со ст. 51 Градостроительного кодекса[3] (в редакции, действовавшей до 04.08.2018) и направление уведомления о планируемом строительстве или реконструкции в соответствии со ст. 51.1 Градостроительного кодекса не требуется. В этом случае, а также если разрешение на строительство объекта ИЖС получено до 04.08.2018, получение разрешения на ввод объекта в эксплуатацию не требуется. Об окончании строительства или реконструкции объекта ИЖС застройщик уведомляет орган, выдавший разрешение на строительство, в соответствии с ч. 16 ст. 55 Градостроительного кодекса.

В приведенных случаях сведения об объекте ИЖС, за исключением сведений о его местоположении на земельном участке и его площади, указываются в техническом плане на основании разрешения на строительство, проектной документации такого объекта (при ее наличии) либо декларации об объекте недвижимости (в случае, если проектная документация не изготавливалась);

- до 1 марта 2019 года допускается осуществление кадастрового учета и (или) регистрации прав на жилые строения, жилые дома, созданные на земельных участках, предоставленных для ведения садоводства, дачного хозяйства, без направления уведомлений о планируемых строительстве или реконструкции указанных объектов и уведомлений об окончании строительства или

[2] Федеральный закон от 03.08.2018 № 340-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2018. - № 32 (Часть II). - Ст. 5133.

[3] Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. – 2005. - № 1 (часть 1). -Ст. 16.

реконструкции указанных объектов;

- правообладатель дачного или садового земельного участка либо предназначенного для индивидуального жилищного строительства или для ведения личного подсобного хозяйства, на которых до 04.08.2018 начаты строительство или реконструкция жилого дома, жилого строения или объекта ИЖС, вправе до 1 марта 2019 года направить в уполномоченный на выдачу разрешений на строительство орган уведомление о планируемых строительстве или реконструкции на соответствующем земельном участке жилого дома, жилого строения или объекта ИЖС. При этом применяются положения ст.51.1, ч.ч.16 - 21 ст.55 Градостроительного кодекса. В данном случае получение разрешения на строительство и разрешения на ввод объекта в эксплуатацию не требуется. При этом кадастровый учет и регистрация прав на такие объекты осуществляются по правилам государственного кадастрового учета и государственной регистрации прав на объекты ИЖС, садовые дома, предусмотренные Законом о регистрации[4] в редакции Федерального закона № 340-ФЗ.

Библиографический список:

1. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 190-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. – 2005. - № 1 (часть 1). -Ст. 16.

2. Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О государственной регистрации недвижимости» // Собрание законодательства РФ. – 2015. - № 29 (часть I). - Ст. 4344.

3. Федеральный закон от 03.08.2018 № 340-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2018. - № 32 (Часть II). - Ст. 5133.

4. Федеральный закон от 03.08.2018 № 342-ФЗ «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2018. - № 32 (Часть II). - Ст. 5135.

[4] Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ (ред. от 03.08.2018) «О государственной регистрации недвижимости» // Собрание законодательства РФ. – 2015. - № 29 (часть I). - Ст. 4344.

Косенкова Екатерина Андреевна
магистрант, Дальневосточный государственный университет путей сообщения
Брагер Дмитрий Константинович
кандидат юридических наук, доцент кафедры теории и истории государства и права Сахалинского института железнодорожного транспорта филиала Дальневосточного государственного университета путей сообщения в г. Южно-Сахалинска

Kosenkova Ekaterina Andreevna
master student, Far Eastern State Transport University
Brager Dmitriy Konstantinovich
PhD in Law, The associate professor of the Department theory and history of state and law of the Sakhalin institute of a railway transport – branch of the Far Eastern Federal University of way of traffic in Yuzhno-Sakhalinsk

УДК 347.63

ПРОБЛЕМЫ ОХРАНЫ И ЗАЩИТЫ ЖИЛИЩНЫХ ПРАВ РЕБЕНКА В САХАЛИНСКОЙ ОБЛАСТИ

PROBLEMS OF PROTECTION AND PROTECTION OF HOUSING RIGHTS OF THE CHILD IN SAKHALIN AREA

Аннотация: В данной работе проводиться анализ проблем охраны и защиты жилищных прав несовершеннолетних, в т.ч. и детей-сирот в России. В рамках данной научной статьи проанализировано правовое регулирование охраны и защиты жилищных прав, существующие проблемы в данной области, а также предложены пути их решения. Специфика данного исследования заключается в рассмотрении проблем охраны и защиты жилищных прав несовершеннолетних, в т.ч. и детей-сирот на примере субъекта РФ – Сахалинской области.

Annotation. In this article, the analysis of problems of protection and protection of housing rights of minors, including and orphans in Russia. Within the framework of this scientific article, the legal regulation of protection and protection of housing rights, as well as existing problems in this area, and ways of their solution have been suggested. Specificity of this study is to examine the problems of protection and protection of housing rights of minors, incl. and orphans on the example of the subject of the Russian Federation - the Sakhalin region.

Ключевые слова: права, охрана, защита, жилищные права, несовершеннолетние, дети-сироты, государственное управление, субъекты РФ, Сахалинская область.

Keywords: rights, protection, housing rights, minors, orphans, public administration, subjects of the Russian Federation, the Sakhalin region.

Проблема прав человека выступает одной из важнейших проблем, сопровождающих человека на протяжении всей жизнь. Решение данной проблемы необходимо для общества, ввиду того, что главным условием его функционирования выступает реализация прав человека. На сегодняшний день государством предпринимается ряд мер в области гуманизации и демократизации общества. Так, например, формируется гражданское общество, идет процесс построения правового, социального государства, в котором права и свободы человека признаются высшей ценностью.

С учетом сказанного особо актуализируется рассмотрение охраны и защиты жилищных прав ребенка, а также проблем их реализации на примере Сахалинской области.

В тоже время, слабая правовая защищенность прав и свобод детей, неспособность ребенка самостоятельно в силу возраста и незрелости защищать свои права, а также рост преступлений в отношении несовершеннолетних в России, в условиях современных правовых реалий повышают интерес к изучению проблем охраны и защиты жилищных прав ребенка.

Целью данного исследования выступает всесторонний анализ проблем охраны и защиты жилищных прав ребенка на примере Сахалинской области.

Исходя из вышеизложенного определяются следующие задачи исследования:

– изучить вопросы охраны и защиты жилищных прав ребенка в России;

– выявить проблемы реализации охраны и защиты жилищных прав ребенка в России на примере Сахалинской области.

Прежде чем приступить к изучению непосредственно проблем охраны и защиты жилищных прав ребенка, необходимо изучить вопросы правового регулирования прав и свобод несовершеннолетних, а также их защиты и дать определение понятию «ребенок» и «несовершеннолетний».

Необходимо отметить, что п.1 ст. 54 Семейного кодекса РФ «ребенком признается лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет (совершеннолетия)». Важно отметить, что лица признанные дееспособными до своего совершеннолетия также являются детьми [1].

Гражданское законодательство разделяет детей, по объему дееспособности, на следующие группы: детей до 6 лет, от 6 до 14 и от 14 до 18 лет [2]. Данная классификация может являться свидетельством того, что ребенок может обрести дееспособность до достижения им восемнадцати лет.

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, о том, что законодательно в РФ неполно и не совсем точно определено юридическое понятие термина «ребенок».

Говоря правовом регулировании прав и свобод ребенка следует отметить, что большинство ученых в области права, выделяют неурегулированность Основным законом РФ прав и свобод ребенка. На наш взгляд, следует согласиться с О.Г.Миролюбовой, что «правовая база РФ в данной сфере представляет собой недостаточно совершенный по своему содержанию спектр нормативно-правовых документов, которые посвящены регламентации тех вопросов, которые следует решать в целях обеспечения и защиты прав и законных интересов ребенка» [3, С.18-19].

В свою очередь, анализ содержания Конституции РФ позволяет говорить, что лишь три статьи непосредственно упоминают о ребенке. Так, положения ст.7 устанавливают, что Россия обеспечивает на государственном уровне поддержку семьи, материнства и детства, ст.38 провозглашает, что детство находится под защитой государства, а забота о детях – право и обязанность родителей, а также ст. 39 гарантирующая социальное обеспечение для воспитания детей [4].

К числу других упущений со стороны законодателя можно отнести недостаточную разработку вопроса о защите прав ребенка. Свидетельством того является ежегодный рост количества правонарушений, совершаемых в отношении ребенка.

Кроме того, как совершенно справедливо отмечает Майорова М.С. «такая особая защита обусловливается тем, что ребенок не может в силу возраста и физической и интеллектуальной незрелости в полной мере защищать свои права и нуждается в опеке и попечительстве» [5].

Что касается непосредственно правового регулирования жилищных прав, то они регламентированы Гражданским кодексом РФ и Семейным кодексом РФ.

В соответствии с п. 2 ст. 54 Семейного кодекса РФ несовершеннолетний имеет право жить и воспитываться в семье и право на совместное проживание с родителями [1]. В свою очередь, п. 2 ст. 20 Гражданского кодекса РФ конкретизирует названные права: местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, признается место жительства их законных представителей [2].

Исходя из вышеизложенного следует, что законодатель отдельное внимание уделяет именно жилищным правам свидетельствует о том, что жилищные права являются одними из наиболее значимых в системе прав несовершеннолетних, поскольку осуществление основных личных и имущественных прав ребенка, таких как право жить и воспитываться в семье, право на общение с родителями, на развитие, воспитание и предоставление содержания, неразрывно связаны с жилищем.

Таким образом, совершенно справедливо указывает А. М. Рабец на двойственную природу жилища, его товарную и социальную составляющую в общей системе прав ребенка, его право на жилище можно отнести как к имущественным, так и к личным правам, а потому оно подлежит охране и защите и как личное, и как имущественное право [6, С.34].

Теперь же стоит обратиться к практической проблематике исследуемого предмета научного интереса, которая выражается в отсутствии должного обеспечения защиты прав и законных интересов детей, что является существенной проблемой современной России. Особенно следует заострить внимание на проблеме обеспечения прав и интересов детей в жилищной сфере, на примере Сахалинской области.

Говоря о Сахалинской области стоит отметить, что в настоящее время существует проблемы в области защиты прав детей-сирот. Думается, что среди несовершеннолетних граждан именно дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, требует особого внимания ввиду отсутствия

должной защищенности.

Более того, именно эта категория выступает наиболее уязвимой, в отношении которой совершаются различные правонарушения в сфере их жилищных прав и свобод [7, С.100]. В частности, существует неопределённость порядка учёта данной льготной категории граждан, следствием чего становится низкое обеспечение лиц, оставшихся без попечения родителей жильем, что на наш взгляд, идет вразрез с положениями ст. 57 Жилищного кодекса РФ, которая указывает, что в отношении детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из их числа предусматривался внеочередной порядок предоставления жилья [8].

Подтверждение вышесказанному находит свое отражение и в материалах Обзора законодательства и судебной практики по теме: «Обеспечение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жилыми помещениями» Сахалинского областного суда [9].

Не менее важной проблемой, по нашему справедливому убеждению выступает и формирование государственной задолженности по жилищному обеспечению лиц из числа детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, отсутствие порядка её ликвидации.

Думается, что неопределённость в нормах регионального законодательства РФ, в т.ч. и Сахалинской области вопроса учёта детей-сирот, а также несовершенство самой процедуры учёта в субъектах РФ, в которых она применялась, способствовало увеличению неучтённых граждан из числа детей-сирот, которые достигли возраста 23 лет. В то время как согласно ст.1 ФЗ №159-ФЗ меры социальной поддержки предоставляются детям-сиротам в возрасте до 18 лет и лицам из их числа в возрасте от 18 до 23 лет.

Помимо этого, существенно способствовало нарушению прав несовершеннолетних и отсутствие регламентированного механизма обеспечения сохранности закрепляемых за детьми-сиротами, детьми, оставшимися без попечения родителей, жилых помещений.

Полагаем, что эффективным средством защиты прав ребенка, в т.ч. и в жилищной сфере выступает уполномоченный по правам ребенка. Примечательно, что в настоящее время за субъектами РФ закреплена возможность, а не обязанность введения должности уполномоченного по правам ребенка РФ (ст.16.1 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в РФ» [10]).

Однако, в Сахалинской области успешно функционирует институт Уполномоченного при Губернаторе Сахалинской области по правам ребенка.

Необходимо отметить, что самая главная и важная функция Уполномоченного по правам ребенка - осуществление независимого контроля за соблюдением прав ребенка. В свою очередь, особенность Уполномоченного при Губернаторе Сахалинской области по правам ребенка заключается в его способности на независимой основе отстаивать права детей исключительно на территории Сахалинской области.

Однако, примечательно, что основная нагрузка в области защиты прав детей в сфере в т.ч. и жилищных прав ребенка возложена на органы опеки и попечительства. Так, в частности, ст.7 федерального закона «Об опеке и попечительстве» указывает, что к числу важнейших задач, стоящих перед органами опеки и попечительства стоит защита прав и законных интересов граждан, нуждающихся в установлении над ними опеки или попечительства, и граждан, находящихся под опекой или попечительством [11].

Не менее важным способом защиты и восстановления нарушенных прав несовершеннолетних детей мы считаем меры соответствующего прокурорского реагирования.

Так, например, анализ состояния законности и практики прокурорского надзора в сфере защиты прав детей-сирот в 2016 году показал, что, несмотря на полноту бюджетного финансирования, уполномоченными органами власти и органами местного самоуправления допускаются нарушения прав детей-сирот при обеспечении жилыми помещениями [12].

Более того, анализ статистических данных свидетельствует, что в рамках данной деятельности в Сахалинской области принесено 4 протеста, внесено 9 представлений, в суды области направлено 48 исковых заявлений в интересах детей-сирот.

В тоже время примечательно, что нарушаются жилищные права несовершеннолетних не только правоприменителями, но и законотворческими органами субъектов РФ. Так, например, законом Сахалинской области от 27 июня 2013 года №69-ЗО была установлена незаконная очередность в качестве условия предоставления жилого помещения по договору найма специализированного жилого помещения названной категории граждан. В дальнейшем, в данный

закон были внесены поправки.

Проанализировав действующее законодательство с точки зрения охраны жилищных интересов несовершеннолетних, приходим к выводу, что наиболее уязвимы в жилищных правах дети – сироты. В тоже время, следует согласиться с И.А. Шитовой в том, что неэффективность существующей системы защиты прав детей в России свидетельствует о том, что систему органов, призванных защищать права несовершеннолетних, нельзя считать полностью сформированной [13, С.17]. Очевидна необходимость дальнейших преобразований в организации государственного управления в области охраны прав несовершеннолетних, совершенствования организационно-правовых основ их защиты.

Поскольку ст. 2 и 38 Конституции Российской Федерации гарантируют защиту детства со стороны государства, то в России должна быть создана такая государственная система управления, которая была бы способна реально обеспечить охрану и защиту прав и законных интересов несовершеннолетних.

Полагаем, что наиболее актуально, в целях охраны жилищных интересов данной группы несовершеннолетних, а также в целях повышения эффективности деятельности органов опеки и попечительства по защите и охране прав несовершеннолетних законодательное реформирование для создания специализированного контрольного органа.

Библиографический список:

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995г. №223-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1996. №1. Ст.16.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994г. N 51-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.
3. Миролюбова О.Г. Некоторые проблемы охраны и защиты жилищных прав несовершеннолетних// Социально-юридическая тетрадь. 2017. № 7 (7). С. 124-147.
4. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
5. Майорова М.С., Луконин Е.Н., Луконина И.Г. Правовой статус ребенка в Российской Федерации и проблемы его реализации [Электронный ресурс]// URL: http://nauka-rastudent.ru/28/3398/ (дата обращения – 08.08.2018 г.)
6. Рабец А. М. Жилищные права в системе прав ребенка, проблемы их охраны и защиты в Российской Федерации // Юрист. 2012. № 20. С. 34–39.
7. Будайчиева Б.С. Правовая защита жилищных прав несовершеннолетних// Вестник Дагестанского государственного университета. Серия 3: Общественные науки. 2009. № 2. С. 99-102.
8. Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004г. N 188-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 2005. N1 (часть 1). Ст. 14.
9. Обзор законодательства и судебной практики по теме: «Обеспечение детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, лиц из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, жилыми помещениями» [Электронный ресурс] // URL: http://oblsud.sah.sudrf.ru/modules.php?id=193&name=docum_sud (дата обращения – 08.08.2018 г.)
10. Об основных гарантиях прав ребенка в РФ: федеральный закон от 24 июля 1998 г. №124-ФЗ// Собрание законодательства РФ. 1998. №31. ст.3802.
11. Об опеке и попечительстве: федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2008. N 17. Ст. 1755.
12. Сахалинские прокуроры в прошлом году выявили более 70 нарушений жилищных прав детей-сирот Электронный ресурс]// URL: http://ujnosahalinsk.bezformata.ru/listnews/zhilishnih-prav-detej-sirot/53936291/ (дата обращения – 08.08.2018 г.)
13. Шитова И.А., Морозов Л.В. Проблемы охраны и защиты имущественных прав детей-сирот в РФ// Инновационная наука. 2016. № 11-3.

Тынысбаева Светлана Турсынбаевна
Tynysbaeva Svetlana Tursynbaevna
ведущий эксперт ИСЭ по Алматинской области
8-(7282)-410-421, 8-707-479-83-96
E-mail: stynysbaeva@mail.ru
E-mail: taldykorgan@cse.kz

УДК 34

РОЛЬ РАБОТНИКОВ БУХГАЛТЕРСКОЙ СЛУЖБЫ В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРЕДПРИЯТИЯ

THE ROLE OF ACCOUNTING STAFF IN ACTIVITY OF THE ENTERPRISE

Аннотация: В этой статье на основании материалов проведенного с 13 по 31 мая 2018 года обучения в Израиле группы из 16 казахстанских экспертов по специальности 9.1, 9.2, 9.3, 9.4 «Судебно-экономическая экспертиза» в рамках Проекта «Усиление судебной экспертизы в Республике Казахстан» на семинаре «Судебно-экономическая экспертиза», проходившего в расположенном в Иерусалиме «Magid Institute The Hebrew Universiti of Jerusalem», рассматриваются особенности и проблемные вопросы роли работников бухгалтерской службы в деятельности предприятия, характерные для финансово-экономических систем Израиля и Казахстана.

Annotation: In this article, based on the materials of a group of 16 Kazakhstani experts in the specialty 9.1, 9.2, 9.3, 9.4 “Forensic economic examination” conducted within the Project “Strengthening forensic expertise in the Republic of Kazakhstan” held from May 13 to May 31, 2018 in the Republic of Kazakhstan The “Forensic Economic Examination”, held in Jerusalem’s “Magid Institute The Hebrew Universiti of Jerusalem”, addresses the particularities and issues of concern for the role of accounting personnel in the enterprise’s activities, which are characteristic of financial and economic systems of Israel and Kazakhstan.

Ключевые слова: судебно-экономическая экспертиза, экономическое преступление, отмывание денег, специальные экономические познания, бухгалтерская служба, планирование, контроль, оценка, организационная структура, бухгалтерский учет, бухгалтер, руководитель.

Keywords: forensic economic examination, economic crime, money laundering, special economic knowledge, accounting service, planning, control, evaluation, organizational structure, accounting, accountant, manager.

Суть развития нашей цивилизации на планете Земля такова, что в любой сфере человеческой деятельности для достижения результатов необходим строгий учет и контроль. С возникновением между людьми товарно-денежных отношений, зарождением основ государственности и формированием финансово-экономических систем еще в глубокой древности появилась проблема учета и расхода денежных средств. По мере развития и совершенствования всех институтов человеческого общества эта проблема приобретала все более масштабный характер, разрасталась за счет возникающих дополнительных факторов, мимикрировала под постоянно меняющиеся обстоятельства, демонстрируя обществу свою колоссальную живучесть и неистребимость.

Весь смысл финансовых действий отдельного гражданина, представителя бизнеса и государственного органа во все времена сводился к гениальным по краткости и сути заповедям «Не укради» и «Не обмани», широко известным, хотя и с некоторыми вариациями, во всех традиционных религиях. Однако сущность человеческой натуры такова, что многие и обкрадывали, и обманывали окружающих во имя сугубо корыстных целей, связанных с личным обогащением. Масштабы казнокрадства, появившегося еще до нашей эры, в каждом отдельном случае были различны, над его искоренением бились все без исключения правители и их мудрые советники, причем порой это негативное явление удавалось успешно обуздать и на некоторое время минимизировать.

Поскольку все государства земного шара прошли в своем развитии практически одинаковые стадии, в них исторически сложились практически схожие финансово-хозяйственные институты, которые в эпоху нынешней глобализации взяли курс на синхронизацию своей деятельности, особенно в финансовой сфере. В век Интернета и повсеместного применения ИТ-технологий бухгалтерия, испокон веков считавшаяся основой в любом деле, получила невиданные ранее возможности. Как когда-то со столов счетоводов исчезли массивные счеты, уступив место

микрокалькуляторам, так и сегодня уходит в прошлое бумажный документооборот, вытесняемый электронной бухгалтерией, позволяющей осуществлять любые операции посредством удаленного доступа, даже находясь на другом континенте. Однако новые технологии служат не только благому делу, но и корыстным целям, а правонарушителями и даже преступниками вполне сознательно могут выступить работники бухгалтерской службы.

В мировом масштабе одним из пионеров перевода бухгалтерского документооборота из бумажного в электронный формат выступило Государство Израиль, где этот процесс прошел более 20 лет назад. Соответственно, следом была перестроена и вся работа контрольно-ревизионных служб, в частности тех, кто занимается расследованием экономических преступлений и рассмотрением финансовых споров. Уникальный шанс познакомиться с итогами этой работы и обменяться опытом с израильскими коллегами получили казахстанские эксперты из территориальных институтов судебных экспертиз Министерства юстиции РК, которые прошли специальный обучающий семинар по судебно-экономической экспертизе в учебном заведении «Magid Institute The Hebrew Universiti of Jerusalem».

Курс лекций под названием «Судебная экономическая экспертиза: финансовые расследования, мошенничество и борьба с отмыванием денег, полученных незаконным путем» казахстанцам прочли лекторы: Рами Тамам – старший партнер в юридической фирме «Ehernfeld, Tamam & Co», располагающейся в Центральном Израиле; Ицхак Эльхарар – партнер в Тель-Авиве, где он руководит организацией «FIDS EY»; Соня Ицкович – старший менеджер в команде по расследованию случаев мошенничества и споров, входящей в организацию «EY Advisory Services Practice», Надав Дар, Эли Клёцман. В ходе занятий рассматривались такие темы, как «Борьба с Отмыванием Денег (БОД)», «Растрата и присвоение», «Фиктивное банкротство», «Мошенничество с использованием банковских карточек», «Нарушение общепринятых норм бухгалтерского учета и общепринятых принципов аудиторской деятельности», «Фальсификация финансовой отчетности», «Антикоррупционные меры».

Как выяснилось, финансовая политика Израиля имеет свои особенности, обусловленные национальными, историческими, политическими, экономическими и даже географическими причинами. Израильское налогообложение разделено на две части: личное и корпоративное. Личное налогообложение включает национальное страхование, налог на здравоохранение и подоходный налог. Корпоративный налог в Государстве Израиль взимается в соответствии с частью 7 «Положения о подоходном налоге», которая касается ставок налога, в то время как ставка корпоративного налога регулируется в разделе 126 «Положения о подоходном налоге». На протяжении многих лет ставки корпоративного налога в Государстве Израиль пересекали 60-процентный порог, но с середины 1980-х годов налоговая ставка была снижена из-за экономического кризиса в стране. В начале 2000-х годов корпоративный налог в Израиле продолжал снижаться, и сейчас налоговая ставка составляет 23%.

Израильтянами широко практикуется налоговое планирование (или уклонение от уплаты налогов) - использование как инструментов, предусмотренных законом, так и юридических упущений и толкований для уменьшения налогового обязательства отдельного лица или компании. Учитывая различные варианты осуществления конкретного действия, налогоплательщик сравнивает налоговые результаты методов действий, чтобы выбрать тот вариант, который даст наилучшие налоговые результаты для него. Однако стоит заметить, что граница между законным налоговым планированием и криминальным налоговым планированием иногда может быть довольно тонкой.

Незаконное налоговое планирование характеризуется следующими наиболее типичными и наиболее распространенными приемами. **Вычет фиктивных счетов:** такое действие, когда нет реальной сделки по счетам-фактурам, является одним из видов мошенничества, которые заставляют налоговое управление терять миллионы шекелей в каждом налоговом году. Суды уже определили его как государственную чуму. Налоговое управление пытается бороться с этим явлением посредством обязательства продавцов и покупателей сообщать о сделках в режиме онлайн. **Фиктивный адрес:** далеко не все граждане любят сообщать в налоговый орган о своем переезде в другой район, пытаясь обмануть налоговиков и уменьшить налоговое бремя. **Частные расходы:** декларирование больших офисных расходов снижает налоговую нагрузку, но при проверке обман можно выявить. **Фиктивная ассоциация/фонд:** создание такой организации только с целью использования преимуществ, которые она получает, считается мошенничеством. Во многих случаях

ассоциации маскируют свою предпринимательскую деятельность, чтобы уменьшить налоговую нагрузку.

Неспособность представить годовой отчет: помимо того факта, что непредоставление отчета считается преступлением, обычно предпринимается попытка владельца бизнеса уклониться от истинного отчета о его доходе. **Сокрытие активов:** когда владелец бизнеса решает обрушить компанию, которой он владеет, но в то же время скрыть активы новой компании, находящейся во владении/или в собственности семьи. **Ложные отчеты без документации:** владельцы бизнеса иногда сообщают о ложных доходах без какой-либо документации, чтобы уменьшить или отменить налог, если они не подлежат аудиту. **Снижение цен на сырьевые товары:** многие импортеры хотят сэкономить на таможенных издержках и поэтому предоставляют ложные отчеты о стоимости товаров. Налоговые органы обычно отслеживают такое планирование, поскольку они могут изучать реальную стоимость товаров в стране-источнике.

Законное налоговое планирование имеет свои типичные разновидности. **Семейная компания:** одним из законных вариантов налогового планирования является решение сделать компанию семейной компанией. Это может привести к экономии налогов, когда один из основных акционеров компании имеет право на налоговые льготы, например, из-за определенной инвалидности, являясь новым иммигрантом или возвращающимся резидентом. Но это считается законным только тогда, когда один и тот же контролирующий акционер активен и работает в бизнесе. Еще одним законным налоговым планированием в **семейном бизнесе** является распределение семейных денег. Например, если отец семьи хочет купить у своего сына, который имеет право уменьшить налоговый процент, квартиру в подарок, которая принесет фиксированный ежемесячный доход. **Интернет-бизнес:** когда компания предоставляет различные интернет-услуги, во многих случаях правильное налоговое планирование может быть сделано, если управление компанией осуществляется из-за рубежа.

Правильная контрактная структура транзакций: одним из первых шагов, с которых владелец бизнеса может начать планировать свои налоговые издержки, является подписание бизнес-контракта. Это особенно характерно для контракта с человеком, который в какой-то момент получает вознаграждение в виде дивидендов, как в случае с людьми, работающими в области программного обеспечения, художниками или специалистами в индустрии развлечений и моделирования. Такой подход - оптимальное налоговое планирование, поскольку пассивный доход имеет 100% -ное освобождение для возвратившихся жителей Израиля или новых иммигрантов. **Разбивка платежей:** правильная разбивка доходов может привести к законному погашению платежей по налогу на прибыль. Иногда стоит делить доходы от бизнеса и получать их в менее выгодный год, поскольку уплата налогов на них снижается. **Определение места жительства:** определение места жительства лица определяет налог, подлежащий выплате. Иногда стоит пересмотреть место жительства владельца бизнеса, и если он большую часть года находится за границей, может оказаться полезным определить место жительства в стране, где существует больше налоговых льгот.

Учет убытков: когда владелец бизнеса продает активы и платит налог на повышение, он иногда может компенсировать налог, который уплатил за убытки от бизнеса, а также компенсировать авансовые платежи в отношении превышения расходов. **Привлечение экспертов в Израиль:** когда работодатель привозит рабочих в Израиль, которые определены как эксперты, можно провести обширное налоговое планирование, осознав налоговые льготы, которые приходят в компанию в результате привлечения этого эксперта и реализации налоговых льгот, которые полагаются ему во время его пребывания в Израиле. **Покупка убыточной компании:** когда компания решает купить убыточную компанию и воспользоваться ее потерями для целей налогового планирования, это законное решение, если данная компания работает в той же области. **Компенсация работникам**: определение заработной платы работника и всех сопутствующих расходов, таких, как транспортное средство, расходы на отдых, опции и акции для работника, считаются законными, если они не налагают неоправданный налог на работника, а иногда даже сберегают налоговые платежи работника.

Такие особенности национального налогового законодательства создают две проблемы: во-первых, нужно выяснять, правильно ли гражданин/компания уплатили налоги, а, во-вторых, гражданин/компания активно отстаивают свои права в суде, обвиняя в нарушениях самих налоговиков. Чтобы докопаться до истины, суды назначают судебно-экономическую экспертизу.

Поскольку в Израиле нет института государственных экспертов в этой сфере, за помощью приходится обращаться в частные фирмы, занимающиеся аудиторской деятельностью. С ними заключаются соответствующие договора, и экспертизы выполняются.

С другой стороны, израильские налоговые службы бдительно следят за тем, чтобы бухгалтерские службы всех действующих в стране юридических лиц, имеющих разную форму собственности, выполняли рекомендации международной организации FATF (группа по финансовым мерам борьбы с отмыванием денег), так как Израиль является активным членом данной организации. Борьба с отмыванием денег очень актуальна для стран западного мира, где эффективно работает глобальная финансовая система, которая не имеет географических горизонтов, функционирует круглосуточно в каждом часовом поясе и поддерживает темпы всемирной сети интернет, а криминальные элементы, используя новейшие технологии, постоянно ищут в ней новые уязвимые точки и корректируют свои методы отмывания денег.

Экспертами FATF были разработаны специальные стандарты, которые назвали «40 рекомендаций». Все они достаточно конкретны, на каждую финансовую операцию имеются определенные пороговые значения для контроля. Например, порог, который финансовые учреждения должны контролировать для случайных клиентов, составляет 15 000 евро; для казино, включая интернет-казино, он составляет 3000 евро; для дилеров по драгоценным металлам, когда они совершают какие-либо операции с наличными деньгами, пороговое значение - 15 000 евро. При превышении этих показателей финансовые учреждения должны сообщать подразделениям финансовой разведки своей страны о возникших подозрениях в том, что получаемые или переводимые средства являются доходом от преступной деятельности или связаны с финансированием терроризма.

Согласно рекомендациям FATF, в список профессий, подпадающих под подозрение в отмывании денег, включены работники казино, агенты по недвижимости, дилеры драгоценных металлов и камней, юристы, нотариусы и бухгалтеры, когда они готовят или осуществляют транзакции для клиентов в отношении: покупки и продажи недвижимости; управления деньгами клиента, ценными бумагами или другими активами; создания или управления счетами банка, сбережениями или ценными бумагами; организации взносов для создающих или управляющих компаний; создания или управления юридическими лицами или договоренностями, а также покупки и продажи бизнеса. Как показывает практика, средства от преступной деятельности могут быть легко обработаны через конкретное финансовое учреждение: либо потому, что его сотрудники или директора были подкуплены, либо потому, что учреждение закрывает глаза на преступный характер таких средств; в самом худшем случае учреждение может быть вовлечено в активное соучастие с преступниками и становится частью самой преступной сети.

Казахстанская финансовая система, а также система судебной экспертизы отличаются от израильской. Немного другие ставки и виды налогов, льготы и преференции обусловлены развивающимся типом экономики, направленной на привлечение иностранных инвестиций, переход от аграрного общества к индустриальному, внедрение новейших технологий во всех сферах жизнедеятельности. Бухгалтерские службы хозяйствующих субъектов всех форм собственности в Республике Казахстан, внедряя электронный документооборот, по-прежнему широко практикуют использование документации на бумажных носителях. Отчасти это обусловлено тем, что ряд государственных органов принимает на рассмотрение те или иные документы от физических и юридических лиц на бумажных носителях. С другой стороны, периодически происходящие сбои в ведомственных электронных сетях повреждают документы в электронном формате и даже приводят к их утере.

По иному в Республике Казахстан построена и работа системы судебной экспертизы. Во всех регионах страны действуют филиалы РГКП «Центр Судебных Экспертиз» Министерства юстиции РК, проведение экспертиз является государственной прерогативой, а выполняют их квалифицированные эксперты, имеющие соответствующее своему профилю работы образование и постоянно повышающие квалификацию. В соответствии с ведомственными полномочиями назначать проведение судебно-экономической экспертизы по актам ревизий и аудиторских проверок могут сотрудники территориальных подразделений и служб Комитета государственных доходов Министерства финансов РК, Министерства внутренних дел РК, Генеральной прокуратуры РК.

Экономические исследования имеют свою специфику, обусловленную тем, что на экспертизу предоставляется значительный объем бумажной бухгалтерской документации, с помощью которой

применяются сложные схемы манипуляций «маскировки» противоправных деяний в сфере финансовой отчетности. Метод документального контроля - как основной метод, который используется при производстве судебно-экономических экспертиз, позволяет достоверно выявить факты финансовых нарушений. При проведении судебно-экспертного исследования методом документального контроля важно осуществить следующие мероприятия:

1) применить формальную проверку, т.е. осмотреть документы, чтобы установить соответствие документа установленной форме, имеются ли исправления в документе, приписки, подчистки и другие изменения текста;

2) провести нормативную проверку – проверить правильное оформление цен, расценок, размера налогов, норм трудовых затрат;

3) провести арифметическую (счетную) проверку – подсчитать правильность итоговых сумм, вычисления процентов, умножения количественных показателей на их цену;

4) применить сопоставление – сверить данные, зафиксированные в первичных документах, с данными регистров бухгалтерского учета.

Проводимые экспертами Института Судебных Экспертиз по Алматинской области судебно-экономические экспертизы, назначаемые по линии территориальных подразделений и служб Комитета государственных доходов Министерства финансов РК, Министерства внутренних дел РК, Генеральной прокуратуры РК, показывают, что для нашего региона, как и в целом для Казахстана, актуальный для западного мира процесс отмывания денег не характерен. Из года в год выявляемые компетентными органами нарушения законодательства в финансовой сфере повторяются с удивительным постоянством. Их совершают материально ответственные лица, бухгалтера и бухгалтерские службы ИП, КСК, ТОО, ГУ, КГУ, ГККП, банков и страховых компаний. Четко прослеживается даже типизация и масштаб финансовых нарушений. Для установления истины по делу могут быть назначены и проведены дополнительные, повторные, комиссионные и комплексные эксперизы.

Наименьший ущерб хозяйствующему субъекту и государству наносят материально ответственные лица, не имеющие больших властных полномочий. Это уровень кладовщика или завсклада, когда товарно-материальные ценности можно похитить в определенном количестве, переделав накладные и другие виды отчетности. Гораздо больший экономический вред наносит бухгалтер, решивший в одиночку поработать на свой карман – знающий все лазейки в способах перевода и обналичивания денежных средств, такой грамотный специалист использует все легальные пути, пользуется доверием непосредственного и вышестоящего начальства, а сам ведет продуманную до мелочей двойную игру. А вот когда в преступный сговор вступают первый руководитель и главный бухгалтер, ущерб от их совместной деятельности не имеет конкретного максимального предела.

Если же рассматривать ситуацию с проведенными Институтом Судебных Экспертиз по Алматинской области судебно-экономическими экспертизами предметно, то первое место по нарушениям занимают факты неуплаты в бюджет налогов по НДС (налог на добавленную стоимость), КПН (корпоративный подоходный налог), ИПН (индивидуальный подоходный налог), другим налогам и отчислениям. Характерный для минувшего десятилетия (2001-2010 гг.) способ уклонения от уплаты налогов путем создания лжепредприятий и финансовых контактов с ними уже непопулярен в связи с изменениями в национальном законодательстве, ликвидировавшими имевшиеся лазейки. Махинации со штатным расписанием, тарификацией и начислением заработной платы со стороны главного бухгалтера и расчетного бухгалтера в организациях и на предприятиях встречаются довольно часто. В то же время работники бухгалтерии не всегда качественно выполняют свои профессиональные обязанности: допускаются нарушения кассовой дисциплины и правил ведения бухгалтерского учета, определения сумм задолженности (дебиторской, кредиторской) по бухгалтерскому балансу, правильности ведения банковских операций в отделении банка по расходу и приходу наличных денежных средств и проведения приходно-расходных операций по счетам клиентов.

Стоит отметить, что все вышеперечисленное – анализ работы последних лет. Но расширяющийся цифровой формат жизни XXI столетия с каждым днем бесповоротно изменяет наш мир. Таким образом, принимая во внимание всевозрастающее влияние глобализации и повсеместное внедрение ИТ-технологий, проведение обучающего семинара в Израиле для казахстанских экспертов и получение ими ценного международного опыта в плане организации финансовой безопасности и

расследования экономических преступлений является важным и своевременным шагом. Новые знания будут применяться нашим экспертным сообществом во имя верховенства закона и торжества справедливости в Республике Казахстан.

Библиографический список:

1. Закон Республики Казахстан «О судебно-экспертной деятельности». Астана, Акорда от 10.02.2017г. №44-VIЗРК.

2. Правила организации и производства судебных экспертиз и исследований в органах судебной экспертизы №15180 от 26.05.2017г.

3. Исаев А.А. //Роль судебной экспертизы в квалификации преступлений// г.Алматы, 1998г. – С.366

4. LPgenerator – https: // lpgenerator.ru/biog/2013/06/05/tak-chto-zhe-eto-takoe-otmyvanie-deneg/

5. Финансово-экономическая и бухгалтерская экспертиза – цсэ-нск.рф/finansovo-ekonomicheskaya-i-bukhgalterskaya-ekspertisza

6. Роль экономической экспертизы – sud.expertiza.ru/rol-ekonomicheskoy-ekspertizy/

Могилевский Григорий Александрович
Кандидат юридических наук, доцент
Кафедра «Гражданско-правовые дисциплины»
ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет путей сообщения»
Российская Федерация, г. Новосибирск
E-mail: mogilevskiy_1@mail.ru

Mogilevskiy Grigoriy Aleksandrovich
PhD, Associate Professor of the «Chair of civil law disciplines»
«Siberian State Transport University»
Russian Federation, Novosibirsk
E-mail: mogilevskiy_1@mail.ru

Щегловский Владимир Андреевич
Студент 4 курса специальности «Юриспруденция»
ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет путей сообщения»
Российская Федерация, г. Новосибирск
E-mail: vovsheg2@mail.ru

Scheglovsky Vladimir Andreevich
4th year Student of the Department of “Jurisprudence”
«Siberian State Transport University» Russian Federation, Novosibirsk
E-mail: vovsheg2@mail.ru

Бондаренко Виктория Викторовна
Студентка 4 курса специальности «Юриспруденция»
ФГБОУ ВО «Сибирский государственный университет путей сообщения»
Российская Федерация, г. Новосибирск

Bondarenko Victoriya Viktorovna
4th year Student of the Department of “Jurisprudence”
«Siberian State Transport University» Russian Federation, Novosibirsk

УДК 347.9

ДОКАЗЫВАНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ КАК ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ПРОЦЕДУРА И ПРЕДЕЛЫ ЕЕ ПРИМЕНЕНИЯ

EVIDENCE IN CIVIL PROCEEDING AS A PROCEDURE AND LIMITS OF ITS APPLICATION

Аннотация: В настоящей статье излагается понятие, сущность и особенности процесса доказывания в гражданском судопроизводстве как процессуальной процедуры с использованием узаконенных средств доказывания. Исследуются понятие доказательств, их сущность и процессуальная квалификация. Раскрываются стадии и пределы доказывания, а так же проблемы, которые могут возникнуть в ходе доказывания.

Annotation: This article sets out the concept, nature, and features of the process of evidence in civil proceeding as a procedure with using legalized means of evidence. The concept of evidence, their essence and procedural qualification is investigated. Stages and limits of evidence are revealed as well as problems that may arise in the course of proof.

Ключевые слова: гражданский процесс, доказательства, стадии доказывания, пределы доказывания

Keywords: civil process, evidence, stages of proof, limits of proof

Обращаясь к проблематике доказывания в гражданском судопроизводстве как процессуальной процедуре и установления пределов ее применения необходимо отметить, что процесс доказывания, как комплексная, интегративная процессуальная дефиниция сочетает в себе

интеллектуально-мыслительные, процедурные (организационные) и правовые черты. Вследствие этого она может быть рассмотрена как деятельность участников процесса по обоснованию собственной правоты — с одной стороны, и деятельность суда по обоснованию принятого решения — с другой. Таким образом, эту процедуру правомерно рассматривать как систему связей, возникающих между участниками процесса (подчинение сторон суду, их отношения друг с другом); систему прав и обязанностей участников процесса в рамках представления и исследования доказательств по делу. В каждой из этих ипостасей процесс доказывания имеет ряд проблемных моментов, вытекающих из его природы. Так, в общефилософском, мировоззренческом плане нередко ставится вопрос о самой возможности познания обстоятельств, имевших место в прошлом, т. е. ретроспективного познания. Ведь вывод по юридическому делу тесно связан как с собранной доказательственной базой, так и с позицией исследователя, т.е. суда. Неполнота доказательств, нарушения участников процесса (подлог, искажение доказательств), предвзятое отношение судьи, ригидность его мышления могут стать причиной доказательственных ошибок, которые повлекут за собой негативные последствия.

Следует помнить, что в основе юридического дела чаще всего лежит правовой конфликт, а следовательно, стороны явно не заинтересованы в предоставлении доказательств, которые опровергают их позицию. Сокрытие и утаивание доказательств, противоборство сторон также могут стать причиной того, что в процессе доказывания не будет установлена истина по делу.

Для ликвидации данных моментов в настоящем и дальнейшему их не появлению в будущем, необходимо раскрыть понятие доказательств и критерии, согласно которым доказательство будет считаться действительным для конкретного судебного разбирательства.

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела [1].

Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио– и видеозаписей, заключений экспертов [3, с. 68]. Не стоит забывать, что доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда (ч. 2 ст. 55 ГПК РФ). Стоит отметить, что аудио– и видеозапись являются новеллой ГПК РФ.

Суд при оценке доказательств определяет относимость, допустимость, достоверность и достаточность доказательств.

Относимыми доказательствами в гражданском процессе являются те доказательства, которые имеют то или иное отношение к рассмотрению и разрешению дела по существу. Поэтому при подтверждении фактов, имеющих значение для вынесения правильного решения, стороны должны представлять доказательства, имеющие связь с предъявленными требованиями и фактами, требующими подтверждения или опровержения.

Допустимость соотносится с термином «ограничения» в использовании доказательств, предъявляемых сторонами. Своего рода ограничения не установлены в гражданском процессуальном законодательстве. Ограничения установлены в нормах материального права. Например, несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, но не лишает права приводить письменные и другие доказательства (ст. 162 ГК РФ) [5]. Оценка доказательств судом сопровождается проверкой достоверности доказательств, представляемых сторонами. Гражданским процессуальным законодательством установлено, что суд не может принимать копии документов как письменные доказательства, только лишь при удостоверении их с оригиналами.

При определении достоверности доказательств проводится и проверка источников получения доказательств, так как доказательства, полученные с нарушением процессуального законодательства, не могут быть положены в основу судебного решения по гражданскому делу. Последним признаком доказательства является достаточность.

При рассмотрении дела суд определяет, является ли объем представленных доказательств достаточным для вынесения правильного, законного и обоснованного судебного решения. При недостаточности представленных стороной доказательств суд в процессе искового производства может вынести судебное решение об отказе в удовлетворении исковых требований.

Судебное доказывание как опосредованная форма судебного познания представляет собой

четко и детально регламентированную законом процессуальную деятельность суда и участвующих в деле лиц по изучению фактических обстоятельств посредством доказательства с целью законного и обоснованного разрешения правового конфликта [4, с. 94].

Предметом доказывания в гражданском процессе являются обстоятельства, имеющие значения для правильного разрешения и рассмотрения гражданского дела, обосновывающие требования и возражения сторон.

Выделяют пять стадий судебного доказывания:

1) указание заинтересованных лиц на доказательства. При подаче искового заявления истец указывает в нем доказательства, на основании которых считает, что его право нарушено или оспорено. Это не означает, что истец должен фактически предоставить доказательства. Но при вынесении определения о принятии искового заявления и возбуждении гражданского производства по делу суд должен убедиться, что право, законный интерес истца нарушены. Так, например, при особом производстве для установления фактов, имеющих юридическое значение, заявителю необходимо представить доказательства о том, что иным внесудебным путем их получение невозможно;

2) представление и раскрытие доказательств. Стороны должны представить все имеющиеся по делу доказательства суду для их исследования. Материалы доказывания предоставляются лицами, непосредственно участвующими в деле. А, следовательно, представлять доказательственную базу могут также и представители.

Если же суд посчитает, что представленных доказательств недостаточно для вынесения правильного, законного и обоснованного решения, он может предложить сторонам представить дополнительные доказательства. Если дополнительные доказательства не будут представлены, то суд вынесет решение на основании тех, которые имеются в деле. Но за недостаточностью доказанных фактов суд может вынести решение об отказе в исковых требованиях или удовлетворении исковых требований не в полном объеме. В процессе представления доказательств суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносить обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались. Представляется необходимым отметить, что существуют основания для освобождения от доказывания (ст. 61 ГПК РФ).

Обстоятельства, признанные судом общественными, не нуждаются в доказывании. Обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Указанные обстоятельства не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица. При рассмотрении гражданского дела обстоятельства, установленные вступившим в законную силу решением арбитражного суда, не должны доказываться и не могут оспариваться лицами, если они участвовали в деле, которое было разрешено арбитражным судом. Вступивший в законную силу приговор суда по уголовному делу обязателен для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого вынесен приговор суда, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом;

3) собирание и истребование доказательств. Согласно процессуальному законодательству доказательства представляются сторонами, заинтересованными в исходе дела. Суд не может вмешиваться в процесс представления доказательств сторонами. Однако если от стороны поступило ходатайство о невозможности или затруднительности получения каких-либо доказательств, которые имеют прямое отношение к гражданскому делу, то суд вправе помочь сторонам в истребовании доказательств.

4) фиксация и исследование имеющихся доказательств. Это следующая стадия судебного доказывания, на которой происходит исследование доказательств, представленных сторонами. Все представленные доказательства фиксируются в протоколе судебного заседания. В ходе исследования доказательств происходит извлечение информации, необходимой для подтверждения либо опровержения обстоятельств по делу. В гражданском процессе выделяют ряд способов исследований доказательств – получение объяснений сторон и третьих лиц, допрос свидетелей и экспертов, ознакомление и оглашение письменных доказательств, осмотр вещественных доказательств, воспроизведение аудио– и видеозаписи.

Стоит отметить, что в случае невозможности или затруднительной доставки доказательств в суд, суд может произвести осмотр и исследование письменных или вещественных доказательств по

месту их хранения или их местонахождению. Осмотр и исследование доказательств производятся судом с извещением лиц, участвующих в деле. Однако их неявка не препятствует осмотру и исследованию доказательств. В случае необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели. При осмотре и исследовании доказательств по их местонахождению составляется протокол (ст. 58 ГПК РФ);

5) оценка доказательств. Согласно ст. 67 ГПК РФ суд оценивает доказательства по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы. Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности. Результаты оценки доказательств суд обязан отразить в решении. При оценке документов или иных письменных доказательств суд обязан с учетом других доказательств убедиться в том, что такие документы или иное письменное доказательство исходят от органа, уполномоченного представлять данный вид доказательств, подписаны лицом, имеющим право скреплять документ подписью, содержат все другие неотъемлемые реквизиты данного вида доказательств [9].

При оценке копии документа или иного письменного доказательства суд проверяет, не произошло ли при копировании изменение содержания копии документа по сравнению с его оригиналом, с помощью какого технического приема выполнено копирование, гарантирует ли копирование тождественность копии документа и его оригинала, каким образом хранилась копия документа [2].

Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если утрачен и не передан суду оригинал документа, представленные каждой из спорящих сторон копии этого документа не тождественны между собой и невозможно установить подлинное содержание оригинала документа с помощью других доказательств.

Судебные доказательства и весь процесс доказывания направлены к установлению различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов [8].

Можно выделить три группы фактов, наличие или отсутствие которых устанавливаются с использованием доказательств:

1) юридические факты материально-правового характера: необходимы для правильного применения нормы материального права и правильного разрешения дела по существу;

2) доказательственные факты: ими называются такие факты, которые, будучи доказанными, позволяют логическим путем вывести юридический факт;

3) факты, имеющие исключительно процессуальное значение, ведь с ними связано возникновение права на предъявление иска, право на приостановление производства по делу, его прекращение и право на совершение иных процессуальных действий.

К предмету доказывания в гражданском процессе относимы только юридические факты материально-правового значения.

Существует термин "пределы доказывания", который служит для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих доказыванию.

Под пределами доказывания понимают необходимую и достаточную совокупность доказательств, которая, будучи собранной по делу, обеспечивает его правильное разрешение путем установления обстоятельств, подлежащих доказыванию т.е. объем доказательств, который должен быть достаточным для того, чтобы не оставить неисследованным каждый элемент предмета доказывания, и необходимым для того, чтобы доказываемый факт был установлен надежно [6].

Пределы доказывания есть границы предмета доказывания: правильнее говорить, что они определяют границы процесса доказывания. Пределы доказывания в гражданском процессе определяются судом.

Совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу, называется предметом доказывания. Все, юридические факты, входящие в него, должны быть доказаны. Состав фактов, входящих в предмет доказывания, для каждого дела различен [7].

К предмету доказывания (кругу фактов, подлежащих исследованию) относятся:

1. факты основания иска, т.е. юридические факты, указанные истцом в качестве основания исковых требований;

2. факты основания возражений против иска, т.е. юридические факты, указанные ответчиком в качестве основания возражений против иска.

Для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих доказыванию, употребляется другой термин — «пределы доказывания».

К фактам, не подлежащим доказыванию, относятся:

1) Общеизвестные факты (т.е. те факты, о которых знает широкий круг лиц, в том числе судьи; право признать факт общеизвестным предоставлено суду; общеизвестные факты не подлежат доказыванию независимо от степени распространенности). Общеизвестные факты принято подразделять на:

— всемирно известные факты — это факты, известные во всем мире;

— факты, известные на территории РФ;

— локально известные факты — факты, известные на ограниченной территории. К локальным общеизвестным фактам могут относиться пожары, наводнения, сходы лавин и проч., имевшие место в районе;

2) Преюдициально установленные — установленные ранее вынесенным и вступившим в законную силу приговором или решением суда по ранее рассмотренным делам и не подлежащие повторному доказыванию. Основой преюдициальности фактов является законная сила судебного решения или приговора. Суд, не передоказывая установленные в этих актах факты, ограничивается истребованием копии соответствующего судебного акта.

В рамках гражданского судопроизводства рассматривается большое количество частноправовых споров, в основном между гражданами, а также бесспорных ситуаций, когда требования заявителя документально подкреплены (например, распиской). Казалось, бы, для судебных органов при рассмотрении и разрешении этих ситуаций нет проблем с доказыванием. Но и здесь возникают сложности, учитывая правило допустимости доказательств, а именно:

во-первых, проблема фальсификации доказательств (подделки завещаний, расписок, иных документов). Именно документы лежат в основе доказывания по гражданским делам, и неправомерные действия сторон легко могут перевесить чашу весов в их пользу.

во-вторых, сложность применения норм права, связанных с личностью участников процесса. Наибольшее проявление данной проблемы – семейные споры и связанные с ними споры о порядке пользования жилыми помещениями. Используя различные психологические приемы, матери ребенка, к примеру, довольно легко очернить отца ребенка и убедить как свидетелей, так и суд в том, что ребенок независимо от его интересов должен остаться с ней. Эмоциональный накал таких споров осложняет принятие взвешенного, разумного и справедливого решения.

в-третьих, преюдициальные факты и экспертные доказательства. Нередко в основу судебного решения кладется только одно доказательства без его детального анализа и сопоставления с иным доказательственным материалом.

Таким образом, в качестве вывода по изложенному следует, что доказывание в гражданском судопроизводстве есть комплексная интегративная процедура, сочетающая в себе интеллектуально-мыслительные, процедурные (организационные) и юридико-правовые элементы, осуществляемая узаконенными средствами доказывания определенным кругом субъектов по процессуальным правилам в ограниченных пределах.

Библиографический список:

1. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002, № 46, ст. 4532.

2. Боруленков Ю.П. Оценка доказательств в юридическом познании // Мировой судья. 2013. № 3. – С. 23-24.

3. Гражданский процесс: Учебник. 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. М.К. Треушникова. М.: Городец, 2016. - 225 с.

4. Гражданский процесс: Учебник / Н.П. Антипов, В.А. Бабаков, И.А. Волкова и др.; под ред. А.Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. М.: КОНТРАКТ, ИНФРА-М, 2016. – 214 с.

5. Молчанов В.В. Допустимость доказательств в гражданском судопроизводстве // Законодательство. 2016. № 1. – С. 46-48.

6. Справочник по доказыванию в гражданском судопроизводстве / С.Л. Дегтярев, В.М. Жуйков, А.В. Закарлюка и др.; под ред. И.В. Решетниковой. 6-е изд., доп. и перераб. М.: Норма, Инфра-М, 2015. – С. 21-23.

7. Трошина С.М. Доказывания в гражданском процессе // Законодательство и экономика. 2017. № 7. – С. 14.

8. Фокина М.А. Процессуальные средства обеспечения законности доказательств в гражданском и арбитражном процессах // Современное право. 2015. № 3. – С. 37.

9. Шкребец Д.В. Стадии доказывания в гражданском процессе: к проблеме видовой классификации // Арбитражный и гражданский процесс. 2015. № 6. – С. 10-12.

Смирнов Михаил Андреевич
Smirnov Mikhail Andreevich
Юрист-международник (МГИМО МИД СССР, 1982)
Доктор Бизнес Администрирования (США, 1996)
Член Адвокатской палаты г. Москвы (РФ, 2002)
Управляющий партнёр адвокатского бюро
«Смирнов, Давыдов и Сасскайнд»
E-mail: mssds@yandex.ru
https://orcid.org/0000-0001-5416-4842

УДК 34

АДВОКАТСКОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ «ОСИП НЕПЕЯ. РЕШЕНИЕ ИСТОРИЧЕСКИХ ЗАГАДОК ЮРИСТАМИ»

ATTORNEY'S INVESTIGATION «OSIP NEPEYA. LAWERS SOLVING HISTORICAL MYSTERY»

Аннотация: Первый посол первого Московского Царя в Англию. О нём практически ничего не известно, даже его имя вызывает сомнения.. Где он родился, был-ли Вологодским наместником, дьяком Посольского приказа? Статейный список (отчёт) посольства в русских архивах не сохранился. Поможет-ли книга, написанная на староанглийском?

Annotation: The very first ambassador of the very first Moscow Tzar to the English Court. Almost nothing is known about this person. Even the name is not certain. Were he was born, was he a Vologda town Governor, was he a diak of Posolskij prikaz (high ranking official of the Ministry for foreign affairs of that time)? The embassy report is missing from the Russian state archives. Would the book written in ancient English help somehow?

Ключевые слова: Осип Непея, первый, посол, Московия, Россия, Англия, установление торговых и дипломатических отношений, Царь, Иван IV Васильевич, Иван Висковатый, дьяк Посольского приказа, королева, Мария Тюдор, Елизавета, Ричард Ченслер, навигатор, Энтони Дженкинсон, Киллингворс, Ричард Хаклюйт, Фофан Макаров, купцы, Гости, Московская компания, Лондон, публичный нотариус, Холмогоры, Вологодский наместник, Шотландия, историк Хероним Граля, Лисейцев, справочник.

Key words: Osip Nepeya, first ambassador, Muscovy, Russia, England, establishment of trade and diplomatic relations, Tzar, Ivan IV Vassilievitch, Ivan Viscovatyj, diak of Embassy Prikaz (Chief of Ministry for foreign affairs), The Queen, Mary The Tudor, Elizabeth, Richard Chancellor, navigator, Antony Jenkinsson, Killingworth, Richard Hakluyte, Fofan Makarov, merchants, The Gosty, Muscovy Company, London, Protanotarie, Kholmogory City, City of Vologda Governor, Scotland, historian Hieronim Grala, Liseitsev, reference book.

«Россия – это загадка, окутанная тайной– и все это внутри чего-то непостижимого».
У. Черчилль [5]

Господа присяжные заседатели, я начинаю своё

АДВОКАТСКОЕ РАССЛЕДОВАНИЕ
«Осип Непея. Решение исторических загадок юристами.»

Богатая сцена триумфального въезда первого посланника русского царя Ивана IV Васильевича, Вологодского Наместника, дьяка Посольского приказа, вологжанина Осипа Григорьевича Непеи после воистину чудесного спасения из кораблекрушения 10 ноября 1556 г. в бухте Питслиго на севере Шотландии, добравшегося, наконец, более чем через 3 месяца - 27 февраля 1557г. до Лондона - по крайней мере шестикратно, подробно, в деталях, исторически верно описана в профессиональной и художественной русской, английской, американской и шотландской литературе. [6]

[5] Edmonds R. The Big Three. L., 1991, p. 160

[6] Гамель И.Х. «Англичане в России в XVI и XVII столетиях» приложение к 8-му тому записок Императорской Академии Наук. СанктПетербург, 1865.Тип. ИАН; Толстой Ю.В. Обзор первых сорока лет сношений между Россией и Англией

Фигура Непеи, безусловно исторически существовавшая, тем не менее, и по прошествии почти 500 лет всё ещё практически неизвестна ни в России, ни за рубежом. Взлетел, неизвестно откуда как ракета, ярко вспыхнул фейерверком, и опять пропал во тьме веков?

Кто же он – Осип Григорьевич(-ли) Непея(-ли?)?

Дата и место его рождения – неизвестны. Дата и место его смерти – также неизвестны. По крайней мере, в городе Вологде (в Никоновской летописи он – «посланник… Непея Вологжанин» и «Осифъ Непея»)[7] нет и малейших признаков его рождения, (впрочем, как и каких-либо данных о его родителях, семье, его детях) активной, в т.ч. служебной и политической жизни, равно как и о (его/их) захоронении.

Миссия Непеи в Англию «неоднократно привлекала внимание исследователей, из-за скудости русских источников почти полностью обречённых на свидетельство источников английских». [8]

В связи с утратой российской посольской книги, содержащей документацию миссии Непеи, её ход известен нам только по английским источникам. Об отсутствии в архиве Посольского приказа статейного списка Непеи и других документов, относящихся к истории русско-английских переговоров вплоть до 1581 года см. Лурье Я.С. «Русско-английские отношения и международная политика второй половины XVI в.//Международные связи России до XVIIв.» Сборник статей. М. 1961, с. 427-431; Обзор посольских книг из фондов-коллекций, хранящихся в ЦГАДА (Конец XV – начало XVII в.)/Сост. Н.М. Рогожин М. 1980 с. 62. [9]

Ещё в 1735 году крупный английский государственный деятель Генри Сент-Джон, первый виконт Болингброк заявлял: «Наши великие учёные возились и продолжают возиться с баснями…[10] – в результате «…история превращается очень часто или в лживый панегирик или в пасквиль, ибо разные народы либо разные партии внутри одного народа клевещут друг на друга без всякого уважения к истине…».[11]

Через 100 лет известный английский государственный деятель Бенджамин Дизраэли писал: «…в нынешней версии истории все события искажены, большинство важных побудительных моментов скрыты, ряд основных исторических личностей никогда не упоминается и все деятели, которые фигурируют, совершенно не поняты и даны в искажённой интерпретации, вследствие чего результатом является полнейшая мистификация» .[12]

ЧАСТЬ ПЕРВАЯ

Что-же нам известно о Непее из справочной литературы?

Предлагаю Вам господа присяжные заседатели ознакомиться с выписками из наиболее авторитетных изданий.

То, что выделено полужирным шрифтом (кроме названий) и подчёркнуто в текстах – на мой взгляд вызывает сомнение.

1. **Энциклопедический Словарь Ф.А. Брокгауза и И.А. Ефрона**

(В 86 томах с иллюстрациями и дополнительными материалами)

Подъ ред. проф. И.Е.Андреевскаго, К.К.Арсеньева и засл. проф. Ѳ.Ѳ.Петрушевскаго. Издатели: Ф.А. БРОКГАУЗЪ (Лейпцигъ) и И.А. ЕФРОНЪ (С.-Петербургъ). С.-Петербургъ, 1890—1907гг. Дополнительный том II (III), 1906, с. 263

(1553-1593). СПб, 1875, James Evans “Merchant Adventurers. The voyage of discovery that transformed Tudor England». Phoenix. GB, 2014; Samuel H. Baron «Osip Nepea and the Opening of Anglo-Russian Commercial Relations», Oxford Slavonic Papers, Ed. By R. Auty, J.L.I. Fennel and I.P. Poote, NS, Vol. XI, Oxford, 1978;”; Dorothy Dunnett “The Ringed Castle” Lymond Chronicles, Book 5, 1971, Series: Legendary Lymond Chronicles (Book 5), Amereon Ltd; Reprint ed. edition (June 1, 2010); Сидоров А., Смирнов М. “Шотландский секрет царя Ивана”, “Калейдоскоп”, Владимир, 2018.

[7] Полное собрание русских летописей. Том тринадцатый. Первая половина. VIII Летописный сборник именуемый Патриаршею или Никоновской летописью. С.-Петербург 1904, стр. 270, 285

[8] Граля Х.. «Россия-Англия-Польско-Литовское государство: Посольство Осипа Непеи в Лондон и яггелонская дипломатия (1557год)». Россия-Великобритания:пять веков культурных связей:материалы VI Международного петровского конгресса, Санкт-Петербург, 6-8 июня 2014 года / Ин-т Петра Великого, Европейский Дом, 2015, с. 258; Richard Hakluyte “The principal Navigations, Voyages, Traffiques and Discoveries of the English Nation Made by Sea or Overland to the Remote & Farthest Distant Quarters of the Earth at any time within the compasse of these 1600 Yeares. ” vol. ii (Glasgow, 1903) p.356-357

[9] Х. Граля. Ук. соч. С. 259

[10] Болингброк. Письма об изучении и пользе истории. М., 1978 с.29

[11] Там же с.47

[12] Disraely B. Cibil. L. 1846. p. 17

Непея (Осип Григорьевич) — вологодский наместник, первый русский посол в Англии. После прибытия Ченслера в Москву, Иоанн IV, желая завязать сношения с Англией, отправил туда Н. с богатыми дарами в 1556 г. Дорогой, вследствие бури, Н. растерял дары и большую часть своего экипажа, а сам был выброшен на шотландский берег; **добравшись кое-как до английской границы**, он с почётом был доставлен в Лондон, имел аудиенцию у королевы и вёл переговоры о торговых сношениях между Россией и Англией. В 1557 г. Н. вернулся с Антоном Дженкинсоном в Москву и привёз царю в подарок "двух лютых зверей, военный доспех, постав скарлатного, а другой французского сукна, да два поставца атласу с золотом", а также грамоту, обусловливавшую торговые сношения. Первый русский посол в Англии произвёл очень хорошее впечатление своей "рассудительностью, степенностью и духом примирения". *В. Р — в* .

===128 слов===

2**. Дипломатический словарь в двух томах под редакцией А.Я. Вышинского том 2, стр. 238**

ГЛАВНАЯ РЕДАКЦИЯ А. Я. Вышинский и С. А. Лозовский

Москва, ГОСУДАРСТВЕННОЕ ИЗДАТЕЛЬСТВО ПОЛИТИЧЕСКОЙ ЛИТЕРАТУРЫ, 1950

НЕПЕЯ, Осип Григорьевич

- первый русский посол в Англии.

Проводя военную, экономическую и дипломатическую подготовку к Ливонской войне, Иван IV стремился завязать и упрочить торговые и политические связи с западноевропейскими государствами. Поэтому прибывшая в Россию в 1553 английская экспедиция Ченслера встретила тёплый приём, и было решено отправить в Лондон русского посла. На этот важнейший пост, в нарушение местнических обычаев, Иван IV назначил **малознатного дворянина Н., занимавшегося торговлей и представлявшего интересы купечества северных районов страны** (предполагалось, что Вологда станет центром англо-русской торговли). В Англию кроме Н. и сопровождавшей его свиты отправилась группа русских купцов.

В ноябре 1556 корабль, на котором находились Ченслер и Н., был прибит бурей к берегам Шотландии и потерпел крушение; Ченслер погиб, а Н. с частью спутников и толмачом спасся. В Эдинбург, куда был доставлен Н., **прибыли представители английского правительства** и Московской компания, основанной в Англии **в 1555**. В их сопровождении Н. 28. II 1557 торжественно въехал в Лондон, где был встречен уполномоченными королевы, городского самоуправления и английского купечества. 25. III 1557 Н. был принят королевой Марией и её мужем, королём Филиппом II Испанским, которым вручил грамоты паря.

Результаты проходивших переговоров были зафиксированы в ответной королевской грамоте Ивану IV, где отмечалось, что Н. вёл себя "в своём посольстве умно и рассудительно". Русским купцам разрешалось беспошлинно торговать с Англией, иметь свои дома, склады, конторы. Грамота выражала также надежду на укрепление дружбы и расширение торговли между обоими государствами, для чего предлагалось установить постоянный обмен посольствами и заключить торговый договор. 5. V 1557 Н. выехал из Лондона. Вместе с ним в Россию отправился известный купец, дипломат и путешественник Дженкинсон, представители английского купечества и многие английские ремесленники: бочары - для изучения бочарного производства (т. к. оказалось, что привезённые Н. в Англию русские бочки гораздо крепче английских), мастера канатного дела - с целью основать канатный завод для снабжения английского флота, скорняки - для сортировки отправляемого в Англию пушного товара и т. д.

Посольство Н. положило начало регулярным дипломатическим сношениям между Англией и Россией и содействовало развитию англо-русской торговли.

===325 слов==

3. **Дипломатичекий словарь в трёх томах, под редакцией А.А. Громыко и др.., М. «Наука», 1985, т. 2, стр. 275**

НЕПЕЯ Осип Григорьевич (годы рождения и смерти неизвестны), рус. дипломат.

В 1556 направлен Иваном IV в Лондон для установления эконом. и полит. связей с Англией. В марте 1557 был принят в Вестминстерском дворце королевой Марией, к-рой вручил **верительные грамоты**. В ответной королевской грамоте Ивану IV рус. купцам разрешалось беспошлинно торговать с Англией, иметь свои дома, склады, конторы, выражалась надежда на укрепление дружбы м расширение торговли между обоими гос-вами, предлагалось установить постоянный обмен

посольствами и заключить торговый договор.

Посольство Н. положило начало регулярным дипломат. сношениям между Англией и Россией и содействовало развитию англо-русской торговли.

===93 слова===

4. Большая российская энциклопедия в 35 томах гл. ред. Ю. С. Осипов ; 2004—2017,Н — ISBN 5-85270-331-1. Том 23, 2013

Авт. Д.А.Хитров

НЕПЕ́Я Осип Григорьевич (Непея Григорьевич Вологжанин, Григорьев Осип Непея) (? – не ранее 1570), рус. дипломат, дьяк. В марте 1556 по приказу царя Ивана IV Васильевича Грозного возглавил первое рус. посольство (16 чел., позднее к нему присоединились 10 холмогорских купцов) в Англию к королеве Марии Тюдор, направленное туда в ответ на вторую миссию Р. Ченслера. Н. получил поч. титул наместника Вологодского. 20.7.1556 отбыл из порта Св. Николая (близ Николо-Корельского мон.) на корабле «Эдуард – Благое предприятие», входившем в состав отряда из 4 судов под команд. Ченслера. **На подходе к сев.-зап. берегам Шотландии флотилия** попала в шторм, в бухте Питслиго 7.11.1556 корабль «Эдуард – Благое предприятие» сорвало с якорей и выбросило на прибрежные скалы, однако Н. сумел добраться до берега. Значит. часть уцелевшего имущества была расхищена местными жителями. 28.2.1557 посольство было доставлено в Лондон; 25 марта Н. был представлен королеве. Вёл переговоры об установлении торговых отношений (в т. ч. о беспошлинной торговле рус. купцов в Англии, а английских – в Рус. гос-ве), возможно, о поставках оружия, добился разрешения приглашать ремесленников для работы в Рус. гос-во. 3.5.1557 после торжеств. проводов Н. отбыл на родину. 12.7.1557 корабль «Примроз» под команд. А. Дженкинсона доставил рус. посольство в порт Св. Николая, откуда Н. отправился с отчётом в Москву. Н. привёз с собой «мастеров многих, дохторов, злату и серебру искателей, и иных многих мастеров», в т. ч. Р. Стэндиша (стал придворным лекарем). Царю Ивану IV передали две грамоты англ. королевы и подарки, в т. ч. живых льва и львицу. Миссия Н. положила начало регулярному взаимному обмену посольствами между Англией и Россией. **В 1559–70 Н. неоднократно упоминался как дьяк Посольского приказа.** В 1561 помог Дженкинсону получить разрешение на путешествие в Персию через территорию Рус. гос-ва. Участвовал в Земском соборе 1566. В июне 1570 направлен вместе с кн. И. А. Канбаровым в посольство в Речь Посполиту. Дальнейшая судьба неизвестна. **Родоначальник вологодского дворянского рода Непеиных**.

==303слова==

До словаря Вышинского не дотягивает!

5. Советский энциклопедический словарь в 1 томе М.,1980, Изд СЭ, с.889

НЕПЕЯ Осип Григ., первый рус. посол в Англию в 1556. Успешно завершил переговоры об установлении торг. отношений. С ответным посланием англ. королевы Марии к Ивану IV возвратился в Россию в 1557.

===31 слово===

6. Российский энциклопедический словарь в 2-х томах М.,2001, Изд БРЭ, с.1042

НЕПЕЯ Осип Григ., первый рус. посол в Англии в 1556. Успешно завершил переговоры об установлении торг. отношений. Возвратился в Россию в 1557 с ответным посланием англ. королевы Марии к Ивану IV

===31 слово===

Интересно, мне только кажется или действительно нащупывается тенденция писать о Непее все меньше и меньше? Историческая фигура как бы развоплощается, бледнеет на глазах. Русская поговорка подсказывает: «Когда кажется – надо перекреститься!». В данном случае поможет-ли сотворённое крестное знамение? Впрочем, будущее Расследования покажет.

ЧАСТЬ ВТОРАЯ

Что нам безусловно известно и подтверждено документально:

1. Справочник Степана Борисовича Веселовского[13] трижды упомянул героя настоящего Расследования: «Григорьев Осип Непея – дьяк, в 1558/59г. в Москве[14], 2 августа 1566г. дьяк на Земском соборе, в июне 1570г. дьяк, посланы были с кн. Иваном Канбаровым в великое посольство в

[13] Веселовский С.Б. Дьяки и подьячие XV – XVIIв./ М., АН СССР, ОИ, Наука, 1975, стр. 135

[14] Милюков П.Н. Древнейшая разрядная книга. Официальной редакции (по 1565г.), Изд. Императорского Общества Истории и Древностей Российских при Московском Университете. М., 1901, стр. 213

Польшу».

Итак, был назначен и должен был отъехать в составе посольства князя Ивана Ахметовича Канбарова[15], соратника царя (как замечает профессор Вадим Винцерович Трепавлов) в Польшу в июне 1570г., но туда не отъехал, куда делся – не известно. В поминальных Синодиках Ивана Грозного – не отмечен!.

2. **Статейный список посольства Писемского** указывает, что во время переговоров в королевском дворце в Гринвиче с четырьмя уполномоченными королевой придворными посол Фёдор Андреевич Писемский и подьячий Неудача Ховралёв упоминая об истории дипломатических отношений между странами говорили: «а после того с Филиппом королём и с королевой Марьею, и посланник у них был государя нашего Непея Григорьев».

Также Писемский имел встречу с Томасом Рандольфом и шотландским послом при английском дворе Яковом Арбилом, во время которой шотландский посол вспоминал кораблекрушение и обеспечение безопасного проезда посланнику Непее в английскую землю.[16]

3. **А.А Зимин в монументальном труде «Опричнина»**, описывая участников Земского Собора 1566 г., вслед за двумя группами дьяков (среди которых он, кстати, здесь почему-то указывает на братьев Андрея и Василия Яковлевича – второй с отчеством! - Щелкаловых как на выходцев из совершенно разных социальных групп, хотя далее в этой же работе они уже братья и оба Яковлевичи), отдельным абзацем выделяет: «Большой дьяк Осип (Непея) Григорьев известен нам по описи Царского архива. Он привозил грамоту «английского короля» после посольства 1567/68 г. в Англию.»[17]

Не смотря на явную фактическую ошибку, касательно даты посольства (реально: 1556-1557 - МС) вкравшуюся ещё в первое издание книги известнейшего историка в 1964г и, к сожалению, не исправленную при последующих переизданиях до сих пор, никакого сомнения не вызывает сам факт присутствия большого дьяка Непеи на Соборе в указанном году.

Так же указание на Большого дьяка Непею Григорьева содержится в **Дворовой тетради 50-х годов.**[18]

Обратите внимание господа присяжные заседатели – никакого многократного упоминания о Непее, как о дьяке Посольского приказа нет!

4. Был-ли Непея Вологодским наместником?

По-моему: безусловно – Да!

Но Непея никогда НЕ БЫЛ наместником в городе Вологда. По крайней мере наиавторитетнейшее исследование г-жи Т.И. Пашковой не содержит никакого упоминания о таком чиновнике, назначенном центральной администрацией[19], либо направленном «на кормление». Да и быть не мог – не князь ведь, не боярин!

Также, по-моему: никогда Непея не получал ПОЧЕТНОГО ТИТУЛА Вологодского наместника.

Что за фантасмагорию я утверждаю?

Тогда ещё раз, по-порядку.

ДА!, был Непея Вологодским наместником.

Но не в обычном, устоявшемся, местническом, понимании этого термина. Научный труд профессора Г.В. Талиной «Наместники и наместничества в конце XVI – начале XVIII века» говорит о том, что выражение «Вологодский Наместник», употреблённое, тем более за рубежом, является **не более, чем обозначением дипломатического ранга (чина).**[20]

Так что и НЕТ!, не был Непея царским наместником в городе Вологде, посаженным на кормление, т.е. не управлял Вологдой на постоянной основе.

5. Становится теперь понятным упоминание в Никоновской (Патриаршей) летописи о Непее

---

[15] Трепавлов В. В. Российские княжеские роды ногайского происхождения (генеалогические истоки и ранняя история) // Тюркологический сборник: 2002: Россия и тюркский мир. — М.: Вост. лит., 2003. — С. 320—353.

[16] Статейный список Ф.А. Писемского // Путешествия русских послов 16-17 вв. Статейные списки. Приложения /Отв. Ред. Д.С. Лихачев.- М.-Л.: Изд-во АН СССР, 1954, с.121, с. 139

[17] Зимин А.А. «Опричнина», [Авт. Предисл. А.Л. Хорошкевич]. – [2-е изд., испр. и доп.] – М.: Территория, 2001

[18] Тысячная книга 1550 и дворовая тетрадь 50-х годов XVI в. М.:-Л.: Изд. АН СССР, 1950

[19] Т.И. Пашкова Местное управление в русском государстве первой половины XVI века. Наместники и волостели. М., Древлехранилище, 2000

[20] Г.В. Талина «Наместники и наместничества в конце XVI – начале XVIII века». М.: Прометей, 2012

Вологжанине, которое могло быть прекрасно понятно его одновременнику, но в силу малознания уже совершенно не понятно нашему с Вами современнику, из-за чего и рождаются сказки о ссылке Непеи в Вологду.

6. Слова царя Ивана IV-го Васильевича вспоминавшего основные моменты истории англо-русских отношений в разговоре с английским послом Боусом о посылке торгового человека «…и мы Рыцерта с товарищи пожаловав х королю отпустили, а с ним вместе к Филипу королю и х королеве Марье посылали есмя **купца своего** Осипа Непею Григорьева…»[21]

Интересно также замечание управляющего московским архивом Коллегии иностранных дел Николая Николаевича Бантыш-Каменского: «С английским купцом Рыцертом в том же году отпущен в Англию российский **купец** Осип Непея Григорьев **в чине посла**». [22]

7. **Помощь в получении разрешения на путешествие по Волге в Персию Э. Дженкинсону в 1561г**.

Энтони Дженкинсон на этот раз прибыл в Москву 20 августа 1561 года и вступил в конфликт с И.М. Висковатым, отказавшись представить ему для просмотра грамоты Елизаветы к царю. Дженкинсон в результате просидел в Москве всю осень и зиму, пытаясь получить разрешение на выезд в Персию и только вмешательство благоволившего ему дьяка Осипа Непеи помогло решить его судьбу. Осип Непея открыто назвал И.М. Висковатого виновником всех хлопот англичанина, а затем вынудил посольского дьяка устроить англичанину аудиенцию у Царя и удовлетворить ходатайство Дженкинсона, который продолжил своё путешествие на юг только 27 апреля 1562 года.

Неожиданная победа в споре с Висковатым объясняется падением авторитета печатника: легкость, с которой удалось Непее, занимавшему куда более низкий пост, заставить Висковатого изменить свое решение, подтверждает это.[23]

Польский профессор, дипломат Иероним Граля также позже, вскользь, добавляет: «на связь с Посольским приказом, как нам кажется, указывает и его имевшее результат заступничество за Дженкинсона перед Висковатым. Скупость данных не позволяет установить фактический служебный статус Непеи (дворцовый дьяк?)».[24]

К сожалению, этот намек И. Грали проигнорирован последующими исследователями, хотя и прошло уже более 20 лет с момента публикации работы.

Как мы здесь видим – **Непея,** по сути, **является,** наверное, **первым в истории московским бизнес-адвокатом,** выступившем на защиту интересов представителя иностранной торговой компании против высокопоставленного отечественного бюрократа и в этом споре победившем!

8. В общей и специальной литературе отсутствует малейшее упоминание о персональном царском разрешении (милости) Непее **именоваться с «-вичем»**, за исключением, естественно, времени нахождения Посла за границей.

Посему, полагаю, будет правильным именовать его **Осипом Непеей Григорьевым** в дальнейшем. Именно так именовались Гости, дьяки и подьячие во времена Ивана IV-го. Отчества имели только князья и родовитые бояре. Процитированные выше (см. сн. 17) слова царя, на мой взгляд являются безусловным, prima facie, доказательством полного и правильного именования Непеи.

И хотя, например, Ю.В. Толстой указывает, что царь назначил «послом вологодского наместника Осипа Григорьевича Непею»[25] здесь маститый историк и прав и ошибается. Да, в Англии именно так и полагалось именовать Посла. Но только за границей. Никак не в Московии.

\+ + +

Ещё в 1888 году Н.П. Лихачёв писал: «До сих пор русская историческая литература, весьма бедная по части справочных книг, не обладает историей приказов, не имеет даже списков, более или менее полных, дьяков, присутствовавших в том или ином приказе. Отметим, что дьяки писались то

[21] Памятники дипломатических сношений Московского государства с Анлиею. Том II, (с 1582 до 1684 год). Изданы под редакцией К.Н. Бестужева-Рюмина. Памятники дипломатических сношений Древней России с державами иностранными. Сборник Императорского российского Исторического Общества. Том тридцать восьмой. С.Петербург., 1883, стр. 109

[22] Бантыш-Каменский Н.Н. «Обзор внешних сношений России (по 1800 год). Часть первая. М. Тип. Лисснера и Ю. Романа. 1894, стр. 91

[23] Граля И. «Иван Михайлов Висковатый. Карьера государственного деятеля в России XVIв.» М., Радикс, 1994, с. 260

[24] Там-же. С. 467

[25] Толстой Ю.В. «Англия и её виды на Россию в XVI-м веке». «Вестник Европы», т. 10, 1875, [т. 4], кн. 8, август – тип. Стасюлевича

прозвищем, то отчеством, то фамилией. Невозможно требовать, чтобы каждый занимающийся русской историей помнил, что дьяк Бакака, например, = дьяк Иван Карачаров, дьяк Чюдин Митрофанов – тоже Иван Карачаров, … точно также только путём сравнения многих документов можно доказать, что дьяк Курбат Григорьев и дьяк Тарас Грамотин, дьяк Данило Купреянов и дьяк Данило Мамырев – два дьяка, а не четыре».[26]

Помните господа присяжные заседатели я говорил о крестном знамении? Так вот – ни черта не помогло! Упомянутая тенденция достигла своего апогея и умело доведена до своего «логического завершения»!

В 2015 году выпущено всеобъемлющее исследование Д.В. Лисейцева, Н.М. Рогожина, Ю.М. Эскина, «Приказы Московского государства XVI—XVII вв.: Словарь-справочник.»[27]

В аннотации говорится, что в Справочнике использованы материалы ставших уже классическими справочников С.К. Богоявленского и С.Б. Веселовского, так и новейших исследований. Материалы справочника существенно уточняют хронологию существования ряда центральных государственных органов XVI-XVII вв., более точно очерчивают функционал приказов, добавляют новые штрихи к биографиям видных государственных деятелей допетровской Руси.

Справочник Лисейцева, без сомнения, на многие-многие десятилетия вперёд станет основополагающим источником, с которым будут сверяться все будущие поколения исследователей вопроса и эпохи. Чудо, а не справочник! Ну посудите, господа присяжные заседатели, сами: авторами рассмотрены, зачастую в мелких деталях, **служебные биографии 2034** (сам подсчитал – не поленился -МС) руководителей Приказов, приказных дьяков и подьячих!

Вот отзывы на публикацию справочника: “Вышла очень нужная и полезная публикация источников” - Марина Айзенштат (д.и.н., в.н.с. ИВИ РАН); «Фундаментальный труд» - Володихин Дмитрий Михайлович (д.и.н., профессор исторического факультета МГУ им. М.В. Ломоносова). [28]

Исследовал я внимательнейшим образом этот Справочник в рамках настоящего Расследования, и как-то постепенно вся моя радость по поводу его публикации сошла на нет. Просто, как это на Руси ведётся, не может появиться огромная бочка мёда, да без ложки ядрёного берёзового дёгтя!

В чём же проблема? Да нет никакой проблемы. Знаете как частенько у нас говорят: «Нет человека – нет и проблемы!». Так вот здесь у нас как раз тот самый случай – человека (дьяка) по имени **Осип Непея Григорьев** (а искались также любые другие мыслимые сочетания) **в этом справочнике ПРОСТО НЕТ**!

Таким образом решением максимально высокого состава, назовём его «Чрезвычайной Тройкой», чья компетенция в данном вопросе никак не подлежит малейшему сомнению, так как на книге стоит «гриф» Российская Академия Наук, Институт Российской Истории РАН, Российский государственный архив древних актов, по крайней мере два автора являются докторами исторических наук и профессорами, а сама монография рекомендована к печати Научным Советом упомянутого академического института, из научного оборота, и, что гораздо важнее этого оборота – **из российской истории изымается, и исчезает**, растаяв, как мираж в пустыне, герой моего расследования – **Большой дьяк Осип Непея Григорьев**!

Видимо получается, правда совсем непонятно почему – не такой уж он и видный, а точнее, совсем – невидимый, этот «государственный деятель допетровской эпохи».

Здесь, правда, господа присяжные заседатели, мне придётся поумерить мой пафос. Ведь, как ни говори, Справочник Лисейцева – это совсем не справочник Веселовского! Недавно опубликованный труд, в первую очередь, посвящён именно Приказам, а не только дьякам и подьячим! И, если с приказами, кажется, наконец-то разобрались (не прошло и 500 лет!), то вот с персоналиями – дело обстоит гораздо хуже.

Если польский профессор истории Иероним Граля, ещё в 1994 году в упомянутой мной книге (см. сн. № 20) вполне чётко и без малейшего ложного стыда указывал, что именно «скудость данных не позволяет установить фактический служебный статус Непеи (дворцовый дьяк?)», то, похоже от

[26] Лихачёв Н.П. Разрядные дьяки XVIв./СПб, 1888

[27] Лисейцев Д.В., Рогожин Н.М., Эскин Ю.М. «Приказы Московского государства XVI—XVII вв.: Словарь-справочник» / Д.В. Лисейцев, Н.М. Рогожин, Ю.М. Эскин. — М.; СПб.: Институт российской истории РАН; Российский государственный архив древних актов; Центр гуманитарных инициатив, 2015. — 303 с. — (Historia Russica).

[28] Володихин Д.М. Отзыв официального оппонента на диссертацию Савосичева А.Ю. «Дьяки и подьячие XIV – XVII веков»

нынешних российских исследователей нам дождаться подобной откровенности не придётся. Публикацией своего Справочника г-н Лисейцев, видимо, просто не зная к какому приказу его отнести (что впрочем вполне понятно, учитывая научный интерес его Учителя ко второй английской посольской книге, а непосредственный интерес самого Дмитрия Владимировича уже к третьей английской посольской книге), volens-nolens, просто выкинул, непонятного за стародавностью, дьяка Непею из русской истории. Простенько, и безо всяких объяснений.

И известно это только потому, что именно дьяк Непея, по воле случая, стал предметом данного Расследования. А сколько подобных ему, и возможно не менее заслуженных русских служилых людей, остались по той или иной причине «за бортом» исследований историков, к сожалению не известно никому!

Вот вечно нашим историкам что-то мешает: то становление династии Романовых, то Сталинский взгляд на историю, то просто Софья Власьевна (до начала 1970-х - Васильевна). Правда, последняя скончалась самое позднее в 1991 году. Как говорится, плохому танцору всегда… Так, в подобном случае, говорят не только у нас: бразильцы замечают, что в реке полной пираний даже крокодил плывёт на спине, а у немцев в ходу замечание, что у плохого мастера – все топоры тупые, и молотки очень тяжёлые.

Но свято место, как известно, пусто не бывает.

Моя мама, светлая ей память, говорила о деятельности Общества «Знание», характеризуя эту деятельность во времена развитого социализма – «Общество по распространению тьмы и невежества».

Подобную роль, на сегодняшний день, в эпоху массового распространения гаджетов, (что само по себе – замечательно,) особенно для молодёжи, зачастую, играет важнейшую роль не какой-то опубликованный мизерным тиражом справочник, а совсем другой источник информации - Википедия.

Смотрим:

«Óсип (Иóсиф) Григóрьевич Непéя (**конец XV в**. — 1570 **?, Вологда**) — **дьяк посольского приказа**, глава первого русского посольства в Англию (1556—1557). **Основатель вологодского рода Непеиных. Также родов и фамилий: Непениных, Непейцыных**. В 1553 году корабль английского купца и морехода Ричарда Ченслера (Ченслора) бросил якорь в устье Северной Двины. Ченслер был доставлен в Москву, после переговоров с Иваном Грозным вернулся в Англию. В 1555 году вновь прибыл в Россию. Получив от царя жалованную грамоту на право свободной торговли английских купцов «Московской торговой компании» в России, Ченслер отправился на родину.

Вместе с ним весной 1556 года в Англию направляется и первое русское посольство во главе с Осипом Непеей. После четырех месяцев плавания в шторм у берегов Шотландии корабль Ченслера и он сам погибли. Непея чудом спасся и был из Шотландии доставлен в Лондон.

В 1557 году вместе с английским послом Антони Дженкинсоном Непея вернулся в Россию, доставил «мастеров многих, дохторов, злату и серебру искателей, и иных многих мастеров», в их числе врача Ральфа Стендиша. Царю передали две английские грамоты и подарки, в числе последних «льва и львицу живы». В посольских делах Осип Непея отмечен как дьяк **посольского приказа** (1559, 1561—1562, 1566, 1570).

Можно полагать (непонятно на каком основании?), что Осип Непея стал жертвой опричных репрессий — «московского дела» 1570 года и был сослан в вологодский край, поэтому Никоновская летопись и называет его «Осипом Непеем Григорьевым, вологжанином».»

===224 слова===

Потомки Осипа Непеи[:

- Сергей Арсеньевич Непеин (1870—1911) — священник, писатель-краевед, педагог, общественный деятель.
- Алексей Сергеевич Непеин (1895—1924) — этнограф и историк.
- Борис Сергеевич Непеин (1904—1982) — поэт

Литература

- *Веселовский С. Б.* Дьяки и подьячие XV—XVII вв. — М., 1975.
- *Воробьев А.* Первый русский посол в Англии.// Неделя. — 1967. — № 6.

- *Воробьев А. К.* Первый русский посол в Англии. // Проблемы и задачи краеведческой и природоохранительной работы в учебных заведениях Вологодской области. — Вологда, 1982. — с.4-5
- *Пикуль В.* Бонавентуре. // Исторические миниатюры: в 2-х тт. — Т.1. — М.: Молодая гвардия, 1991.
- Сборник Российского исторического общества. — Т.71. — СПб., 1892.
- *Устиновский В.* Непея-вологжанин. // Советская мысль. — 1969. — 19,23 апреля.
- Торговое значение г. Вологды в XVI веке. Историческая заметка. // Кооперация Севера. — 1923. — № 6/7. — с. 117—122
- *Трапезников, В.* Торговые сношения англичан с Россией через Северный край в XVI—XVII веках. // Северный край. — № 1. — Январь-февраль 1922 года.
- *Нечволодов, Александр.* Начало сношений с Англией // Нечволодов, Александр. Сказания о Русской Земле. Кн. 2, ч. 3 и 4: В 2 кн. — М.: Сварог и К, 1997. — С. 465—473.

===а если так, то целых 401 слово===

(Выделение и подчёркивание – моё –МС. В остальном – без комментариев.)

ЧАСТЬ ТРЕТЬЯ

Что можно обоснованно предполагать не слишком, на мой взгляд, отдаляясь от исторической правды?

I. Возможное место рождения Осипа Непеи Григорьева – Холмогоры.

Подтверждением именно холмогорского, а не вологодского, происхождения Непеи может служить и указание Э. Дженкинсона на то, что по возвращении из английского посольства в Холмогоры «все его [Непеи] друзья поздравляли его **с возвращением домой** и присылали ему бесчисленные подарки».[29]

Безапелляционное-же утверждение, о «безусловно вологодском происхождении Осипа Непеи»[30] полагаю возможным оставить на совести преданным истории своей земли очень увлечённым краеведам. Впрочем так же как и упоминание Непеи как «малознатного дворянина, занимавшегося торговлей»[31] или «первым русским послом в Англию – им стал вологодский купец Осип Григ. Непея».[32]

На похожем «труде» северодвинского преподавателя В.В. Лисиченко хотелось бы остановиться чуть подробнее. Автор четырёхстраничной статьи «Плавания Ричарда Ченселлора в Московию» пишет: «На английских кораблях в Лондон отправилось и **великое** русское посольство. Возглавил его вологодский дворянин Осип Григорьевич Непея, человек не очень знатный, но умный, образованный и богатый.»[33]

Пока, не страшно, хотя вот «великое посольство», да, ладно!

Но дальше фантазия автора разыгрывается не на шутку: «Избитые о камни …дрожащие от холода … лежали русские послы на берегу, а к ним бежали … шотландцы из ближайшей деревни. Они собрали выброшенные волнами подарки русского царя, схватили и ограбили полуживого Непею и его спутников, сорвав с них дорогие одежды, и утащили их в замок, где поместили в подземелье. … Очевидно, что англичане плохо представляли, в каких условиях содержалось русское посольство в подвалах шотландского замка. … 27 февраля в двенадцати милях от Лондона русский посол был встречен с большим почётом восемнадцатью видными купцами. Первая встреча буквально поразила англичан – **исхудавшие, покрытые язвами грязные оборванцы** мало походили на важных особ».

Как комментировать подобное? Кроме фактической ошибки – не 18 купцов встречали посла, а 80, всё остальное - зачем-то придумал вполне, видимо, достойный доцент (учитель географии и биологии по диплому) кафедры физической и инженерной защиты среды, кандидат педагогических наук, автор книги «Ломоносов и время: Образ Ломоносова в контексте исторической эпохи», преподаватель безопасности и охраны труда указанного Института.

Ну, хорошо, скажете Вы, господа присяжные заседатели. Разгулялась немного фантазия, всё-таки не профессиональный историк! Вот они-то себе такого никогда не позволят!

---

[29] Hakluyt, op. cit. p. 426

[30] Колесников П.А. «Сказы о граде Вологде». Вологда: Историко-краеведческий альманах. Выпуск 1.;

[31] Национальная политическая энциклопедия politike.ru

[32] Раевский А. Забытый посол: о вологодском купце – первом русском после в Англии. //Русский Север – 2008 – 12 марта

[33] Лисиченко В.В., Лисиченко Н.В. «Плавания Ричарда Ченселлора в Московию», Научно-техническая библиотека Университета, Институт судостроения и морской арктической техники САФУ им М.В. Ломоносова

Был бы только рад согласиться с Вашим мнением, если бы не статья «Особенности истории становления российско-британских отношений»[34] тогда - кандидата исторических наук, заведующей кафедрой истории и географии МГЛУ Татьяны Валентиновны Браиловской, ныне же – профессора общеуниверситетской кафедры истории указанного Московского Государственного (заметь-те!) Лингвистического Университета.

«В статье предпринята попытка систематизировать основные этапы возникновения и становления торговых и дипломатических отношений России и Великобритании…» - все строго научно, до тех пор, пока «…Английский корабль **«Эдуард – Благое предприятие» замёрз во льдах** и в январе 1554г. **уже сухопутным путём** Р.Ченслер приехал в Москву…», «…но О.Г. Непея был спасён в Шотландии, откуда **с трудом** добрался до английской границы…», «затем он вёл переговоры с королевс**ким** секрета**рём**…», «…**23 апреля** Осип Непея получил отпуск… посол был **отпущен 3 мая**…», «…В 1567г. **русские торговые** представители – Степан Твердиков и Федот Погорелый – были отправлены в Англию с **целью заключить русско-английский военно-дипломатический союз**, предлагая королеве Елизавете быть «заодин» в борьбе с заговорами и заключить взаимное соглашение о возможности предоставления убежища для спасения своей жизни.»,

«… Только в последние 5 лет правления Елизаветы, когда Борис Годунов **стал русским царём** в 1598г. **и на правах царского шурина** именовал Елизавету «своей любимой сестрой»…», ну и уже вдогонку – такая малость, как цитирование слов В.О. Ключевского по книжке А.Б. Широкорада (да, да! – это источник, указанный в списке литературы к статье!).

Такая вот «история с географией»! Интересно, как Татьяна Валентиновнана представляла себе совсем недавно, попытку морского корабля водоизмещением 160 тонн проплыть от Холмогор до Кремля, не замёрзни он, к несчастью «во льдах»? !!!

В чем состояла «трудность» добраться до английской границы? Переговоры с Непеей, как хорошо известно, вели Вильям Петер, Королевский Секретарь и Томас Фирлби, известный дипломат и епископ Эли; Твердиков и Погорелый занимались торговыми операциями для Казны, а никак не военно-политическим союзом. Когда все-таки был отпущен посол? Так Царь или царский шурин?

Не многовато-ли вопросов возникает? Бывает, бес попутал, тиснул человек проходную статейку, и спрятал её в самый дальний ящик стола. Однако настоящая статья, с гордой пометкой «Я – автор», размещена в «КиберЛенинке» для всеобщего видимо, любования и обожания.

И такие люди учат чему-то наших с Вами, господа присяжные заседатели, детей! Всё-таки недаром, несколько лет тому назад мою жену спросила одна из её молодых подружек: «Хочу отдать дочку учиться в институт Марии Тересии?, ты ведь его заканчивала».

II. Возможное **родство/свойство/восприемничество** с

крупным северодвинским богатеем, владельцем многих земель, угодий, соляных варниц, первым городским выборным Холмогорским головой Фофаном Макаровым, жалованным Гостем в посольство с Непеей. Подобная «семейственность» была совсем не редким случаем между богатейшими семьями на Двине.[35]

III. Возможно, **сам Непея был Гостем**, знал в адекватных тому времени пределах (700-850 слов) иностранные языки (например немецкий, датский).

Идею того, что Непея был, возможно, Гостем, также уже много лет горячо поддерживает известный американский историк профессор Самуэль Х. Барон.[36]

IV. Возможно, **в качестве Гостя выполнял разведывательные поручения** руководителя дипломатической (и, ex-officio разведывательной)[37] службы Московской Руси **Ивана Михайловича Висковатого** во время своих торговых заграничных вояжей в Европу.

Подобное практиковалось ещё при отце и деде первого московского Царя.[38]

---

[34] Браиловская Т.В. Особенности истории становления российско-британских отношений. Москва, Вестник МГЛУ, Выпуск 26 (737) / 2015

[35] Носов Н.Е. «Становление сословно-представительных учреждений в России. Изыскания о земской реформе Ивана Грозного.» Л., АН СССР, Институт Истории СССР, ЛО, «Наука», 1969 с. 355-356

[36] Samuel H. Baron, Op. cit., Он-же – «Who Were The Gosti?» California Slavic Studies, vii (1973), Он-же – «The Gosti Revisited», part 2, pp. 1-21 в его книге «Explorations in Muscovite History» Variorum, Norfolk, GB

[37] Граля И. Иван Михайлов Висковатый. Карьера государственного деятеля в России XVI в. М., Радикс, 1994, с. 258

[38] Малето Е.И. «У истоков русской дипломатии: купцы-дипломаты и послы удельной Руси в XII-XVвв.» Русский исторический сборник, выпуск 6, М. ООО «Кимерийский Центр», 2013

V. Возможно**, один из первых** в Холмогорах, вошёл в контакт с приплывшим англичанином Ченслером.

Возможно, **сопровождал его далее в поездке** через Вологду в Москву и обратно в Холмогоры, под прикрытием ведения торговых дел в столице.

VI. Возможно, **назначен** (около 1554г.) **подьячим Посольского приказа** при протекции И.М. Висковатого для персонального сопровождения ещё только нарождающихся, но весьма много обещающих московско-английских связей.

И, в частности, был привлечён к участию, с учётом личного богатого купеческого опыта, в переговорах с англичанами в 1556 году (under-Chancellor), проходивших под руководством дьяка Посольского приказа И.М. Висковатого (Secretary – как называет его Киллингворс в своём донесении Компании).[39]

В указанном донесении Киллингворс ни разу не упоминает непосредственно по имени этого подьячего (under-Chancellor), хотя, по моему мнению, даёт весьма надёжный ключ для его идентификации, замечая, что всего за два года до переговоров этот подьячий был ещё купцом! [40]

VII. При той же поддержке и благодаря наличию большого опыта торговли а теперь и опыта торгово-дипломатических переговоров именно подьячий Посольского приказа Осип Непея Григорьев (недавно ещё бывший Гостем) **избран Иваном IV Васильевичем в качестве посла в Англию.**

Здесь особенно надо учитывать супертщательность московской дипломатии в вопросах протокола и паритета рангов (от англичан–то приплыли: капитан корабля и какие-то «торговые мужики» (купцы) с весьма подозрительной грамотой от короля Эдуарда, адресованной неведомо - кому: в первый визит Ченслера; во второй визит послами к Царю уже новая английская королева Мария Тюдор «Кровавая» прислала опять капитана и даже не членов Московской компании, не её директоров, а её наёмных служащих – агентов!).

Посылать в ответное посольство высокородного боярина было-бы резким умалением царского достоинства и Иван Васильевич решается на тонкий дипломатический манёвр – направляет послом подьячего Посольского приказа **но в дипломатическом ранге Посла, предназначенного только для бояр** (даже не окольничих) – 15-й ранг (Вологодский наместник) из 21-го.

В своей уже упоминавшейся (см. сн. 16) монографии доктор исторических наук, профессор Галина Валерьевна Талина перечисляет эти **боярские** наместничества от высших к низшим:

- Владимирское,
- Новгородское,
- Казанское,
- Астраханское,
- Псковское,
- Смоленское,
- Тверское,
- Великопермское,
- Вятское,
- Нижегородское,
- Рязанское,
- Ростовское,
- Ярославское,
- Суздальское,
- **Вологодское,**
- Костромское,
- Белозерское,
- Новоторжское,
- Коломенское,
- Брянское,

[39] Richard Hakluyte Op. cit. p. 382
[40] Richard Hakluyte. Op. cit., p. 385

- Ржевское.) [41]

Также надо отметить, что «во второй половине XVI – начале XVIIв. наместничество из должности превратилось в титул , изначально связанный с дипломатической практикой.» [42]

Чтобы нам понять насколько высокий титул получил в посольство Осип Непея Григорьев придётся назвать также **окольнические наместничества**.

Это:

- Шацкое,
- Муромское,
- Тульское,
- Калужское,
- Галицкое,
- Чебоксарское,
- Алаторское,
- Каширское,
- Ряжское,
- Можайское,
- Юрьева Польского,
- Елатомское,
- Кадомское,
- Серпуховское,
- Углическое,
- Стародубское,
- Кашинское,
- Звенигородское,
- Козельское,
- Болховское,
- Курмышское,
- Романовское,
- Переславля Залесского,
- Медынское,
- Боровское.

Необходимо помнить, замечает профессор Г. В. Талина, что «при этом в местническую эпоху дьякам (как думным, так и разрядным) мог присваиваться **только титул наместника Боровского**.»[43] (выделение моё-МС).

Вот яркий пример поразительной изворотливости ума и политико-дипломатической дальнозоркости дипломатии царя Ивана VI Васильевича. Можно, конечно предположить, что придумал такой «финт» хитроумный и образованнейший дьяк И.М. Висковатый, но вот решился-бы он сделать такое предложение царю – весьма сомнительно.

Так что, скорее всего – задумка самого царя, исполнение – дьяка Посольского приказа.

Хотелось-бы обратить Ваше внимание, господа присяжные заседатели, на следующее: нижняя граница исследований по данному вопросу профессора Г.В. Талиной -1580 год. Понятно, что подобная система на могла сложиться одномоментно. Но всегда найдётся скептик, которому только дай побрюзжать, мол, о самом-то Непее – ни слова!

Что-ж, для таких скептиков у меня тоже есть аргумент. И, как кажется – весьма неплохой.

В 1874 г. была опубликована «Заметка по поводу статьи господина Полуденского «Русская история Мильтона». Автор – русский историк, товарищ обер-прокурора Святейшего Синода, сенатор

[41] Талина Г.В. «Наместники и наместничества в конце XVI – начале XVIII века». М.: Прометей, 2012, стр. 32

[42] Талина Г.В. Эволюция титульно-наместнической системы во второй половине XVII- начале XVIII века. «Социальная история. Исторический журнал: научные исследования», № 2 (8), 2012 с. 56

[43] Талина Г.В. Эволюция титульно-наместнической системы во второй половине XVII- начале XVIII века. «Социальная история. Исторический журнал: научные исследования», № 2 (8), 2012 с. 59

Юрий Васильевич Толстой. Автор знаменитейшего труда, упомянутого с сноске 2.) настоящего адвокатского Расследования.

Так вот что пишет Ю.В. Толстой: «Посла Царского, Осипа Непею, не следует называть Воеводой Вологодским. Г. Полуденскому не может не быть известным, что Воеводское звание сопряжено было с действительным отправлением Воеводской должности, а что **Послам Царским, при отъезде в чужие государства, для большего почета, присваивалось звание Наместника** (выделение – моё. М.С.). Англичане, разумеется не понимали, что Осип Непея не был Воеводой, т.е. Правителем Вологды, а **только, на время своей поездки в Англию, получил титул Наместника Вологодского**, чтобы по возвращении в Россию снова сделаться Осипом Непеей Вологжанином, т.е. одним из городовых Вологодских дворян». [44]

Кстати, я специально не стал сокращать цитату. Оставим последнюю надежду вологодским краеведам! Найдут что-нибудь – первым их поздравлю!

Подобный опыт назначения послами (чаще посланниками или гонцами) купцов и подьячих неоднократно использовался Царём: так в 1567г. были посланы в тот-же Лондон купцы Степан Твердиков и Федот Погорелый, в награду за успешное исполнение царской воли в посольствах (в том числе в Антверпене в 1568г.) уже в 1584 мы видим С. Твердикова дьяком Казённого двора.[45] Опять разночтение у историков: у Зимина и Лисейцева – Казённый двор, у Половцева – Казанский. Кто прав?

Таков, на мой взгляд, один из возможных вариантов, по крайней мере, не противоречащий никоим образом достоверно известным фактам, части жизни выдающегося русского человека, незаурядного дипломата Осипа Григорьева, по прозвищу Непея.

ЧАСТЬ ЧЕТВЕРТАЯ

Подходим к концу, а значит надо получить чего-нибудь «вкусненького»!

Помните, в самом начале настоящего Расследования я уже писал, что богатая сцена триумфального въезда первого посла русского царя Ивана IV Васильевича, Вологодского Наместника, подьячего Посольского приказа, вологжанина Осипа Григорьевича Непеи после воистину чудесного спасения из кораблекрушения 10 ноября 1556г. в бухте Питслиго на севере Шотландии, добравшегося, наконец, более чем через 3 месяца – в пятницу, 27 февраля 1557г. до местечка в 12 милях от Лондона - по крайней мере шестикратно, подробно, в деталях, исторически верно описана в профессиональной и художественной русской, английской, американской и шотландской литературе.

Вот это шестикратное-то описание мне и не нравилось. Не то, чтобы так уж не нравилось, что даже кушать не мог, но вызывало даже не подозрение, а некое не до конца понятное странное ощущение. Это ведь в конечном варианте настоящего Расследования появилось именно «шестикратное», а до того было «трижды», «четырежды», затем «пятикратное».

Как говорил заглавный герой известной пьесы: «Меня терзали смутные сомнения».

К тому-же уже давно, гвоздём застрявшая в голове, ныла фраза польского историка И. Грали откуда-то из сносок, точно не из основного текста о какой-то совместной публикации.

Полез проверять. И точно – вот она не дававшая мне покоя сноска 83 к Главе III-й монографии о И.М. Висковатом. «Исчерпывающий отчёт о пребывании Непеи в Лондоне с детальным описанием церемонии торжественного приёма 27 февраля содержит «Rerum Livonicarum liber continens acta 1566-1577» (готовится к публикации И.Гралей и А.А. Севастьяновой).[46]

Стал искать дальше – но анонсированной ещё в 1994 году совместной публикации – не нашёл. Сам уж не зная почему, но продолжил бесплодный поиск в Интернете ещё дня два, пока, вдруг, не мелькнула странная ссылка на документ уже 2014 года. Прошёл по ссылке и увидел: «Ба! Знакомые всё лица!» - ну, правда, не дочь Софья Павловна, а - доклад того же нашего польского друга «Россия – Англия – Польско-Литовское государство: Посольство Осипа Непеи в Лондон и ягеллонская

[44] Толстой Ю.В. «Заметка по поводу статьи господина Полуденского «Русская история Мильтона»//Чтения в Императорском Обществе истории и древностей Российских. 1874. –Кн. 3. – Отд. 4. - с.12 – 13

[45] Кордт В.А. Очерк сношения Московского государства с Республикой Соединенных Нидерландов до 1631г. СПб, 1902, с. XVII

[46] Граля И., op. cit., p. 325-326

дипломатия (1557год)».[47]

А в докладе-то преинтереснейшие сведения о работе польской агентуры в Лондоне с замечательными подробностями визита героя моего Расследования.

С удовольствием кота, наевшегося вдоволь сметаны, уже дочитываю этот доклад, как, вдруг, буквально спотыкаюсь на предпоследнем абзаце. Процитирую его вторую часть:

«Учитывая, что Summaria et brevis descriptio pompae в немалой степени напоминает полуофициальный «A discourse of the honorable receiving into England of the first Ambassador from the Emperor of Russia /…/ составителем которого является «Master John Incent Protonotarie» - вне сомнения ветвь известной семьи чиновников, приближенных к королевскому двору…». Э-э-э, думаю, стоп профессор!, а Вы ведь на адаптированный современный английский текст, а не на средневековый оригинал Хаклюйта ссылаетесь.

Тут уж, просто огненной надписью на стене моего кабинета вспыхивает: «Как показывает опыт работы с этими источниками, обращение к их оригинальной версии может привести к подлинным открытиям и позволяет исправить ошибки, вводившие в заблуждение учёных разных специальностей в течение нескольких десятилетий».[48]

Немедленно вывожу на экран давно знакомый (отрывками) текст на староанглийском. Тут нельзя не поблагодарить Аделаидский университет, который не тронув старый текст, набранный готическим шрифтом воспроизвёл его с использованием современного шрифта, и читать сразу стало легче на порядок! Начинаю теперь читать очень внимательно, с заголовка. А то ведь известны давно уже эти штучки с ошибкой в названии британской энциклопедии на титульном листе!

Так и есть! Вот, что не давало мне покоя прямо в заголовке раздела – Протонотари - это вовсе не фамилия, а обычное обозначение должности!!! Дальнейшее внимательное изучение староанглийского текста только полностью подтверждает догадку.

Уж не знаю, почему уважаемый польский профессор был вынужден придумать мифическую, да ещё «…**вне сомнения ветвь известной семьи чиновников, приближенных** к королевскому двору…», а ведь имел более 20 лет на то, чтобы просто внимательно прочитать оригинальный текст.

Итак, «Сеанс окончен! Маэстро – урежьте марш! Ополоумевший дирижёр взмахнул палочкой, и оркестр не заиграл, и даже не грянул, и даже не хватил, а именно, по омерзительному выражению кота, урезал какой-то невероятный, ни на что не похожий по развязности своей, марш.

На мгновенье почудилось, что будто слышаны какие-то малопонятные, но разудалые слова этого марша:

Его превосходительство любил домашних птиц…
И брал под покровительство хорошеньких девиц!!!

А может не было никаких этих слов, а были другие на эту же музыку, неприличные крайне».

Прошу прощения за пространную, никак не относящуюся к теме настоящего адвокатского Расследования, цитату. Хотя, после, по крайней мере, двукратного, внимательного прочтения упомянутого текста, напечатанного Хаклюйтом в Лондоне в 1589 году, в моей голове именно,

[47] Граля Х. «Россия – Англия – Польско-Литовское государство: Посольство Осипа Непеи в Лондон и ягеллонская дипломатия (1557год).» в: Россия-Великобритания: пять веков культурных связей: материалы VI Международного петровского конгресса, Санкт-Петербург, 6-8 июня 2014 года / Ин-т Петра Великого, Европейский Дом, 2015

[48] Бурыкин А.А. Ричард Хаклюйт (1552-1616) и его издания как историко-этнографический источник. Электронная библиотека Музея антропологии и этнографии им. Петра Великого (Кунсткамера) РАН htpp://www.kunstkamera.ru/lib/rubrikator/03/03_03/978-5-88431-164-0/

THE PRINCIPALL NAVIGATIONS, VOIAGES AND DISCOVERIES OF THE English nation, made by Sea or ouer Land, to the most remote and farthest distant Quarters of the earth at any time within the compasse of these 1500. yeares: Deuided into three seuerall parts, according to the places whereunto they were directed.

The first, conteining the personall trauels of the English vnto *Iudea, Syria, Arabia*, the riuer *Euphrates, Babylon, Balsara*, the *Persian* Gulfe, *Ormuz, Chaul, Goa, Indie*, and many Ilands adioyning to the South parts of *Asia*: together with the like vnto *Egypt*, the chiefest ports and places of *Africa* within and without the Streight of *Gibraltar*, and about the famous Promontorie of *Bona Esperanza*.

The second, comprehending the worthy discoueries of the English towards the North and Northeast by Sea, as of *Lapland, Scrikfinia, Corelia*, the Baie of *S. Nicholas*, the Ilies of *Colgoiewe, Vaigats*, and *Noua Zembla* toward the great riuer *Ob*, with the mightie Empire of *Russia*, the *Caspian* Sea, *Georgia, Armenia, Media, Persia, Boghar* in *Bactria*, & diuers kingdoms of *Tartaria*.

The third and last, including the English valiant attempts in searching almost all the corners of the vaste and new world of *America*, from 73. degrees of Northerly latitude Southward, to *Meta Incognita, Norrowmbland*, the maine of *Virginia*, the point of *Florida*, the Baie of *Mexico*, all the Inland of *Noua Hispania*, the coast of *Terra firma, Brasill*, the riuer of *Plate*, to the Streight of *Magellan*: and through it, and from it in the South Sea to *Chile, Peru, Xalisco*, the Gulfe of *California, Noua Albion* vpon the backside of *Canada*, further then euer any Christian hitherto hath pierced.

Whereunto is added the last most renowmed English Navigation, round about the whole Globe of the Earth.

By Richard Hakluyt Master of Arts, and Student sometime of Christ-church in Oxford.

Imprinted at London by GEORGE BISHOP and RALPH NEWBERIE, Deputies to CHRISTOPHER BARKER, Printer to the Queenes most excellent Maiestie.

1589.

Титульная страница первого издания труда «Основные плавания, путешествия, торговые экспедиции и открытия английской нации» Р. Хаклюйта (1589)

что урезался какой-то такой марш. И ведь было из-за чего.

Как я уже писал, в архиве Посольского Приказа не сохранился оригинал статейного списка посольства Непеи в Англию в 1556-1557 годах.

Что же на самом деле представляет из себя уже многажды упомянутый текст?

Отвечаю: ни что иное, как **устный доклад посла Непеи о посольстве в Англию, сделанный им в доме купца Диммока в Лондоне**, где проживал посол, по наущению купца Энтони Хассе, Эсквайра, «для истории, для потомства», **переведённый устно приведённым к присяге переводчиком посла Робертом Бёстом**, и **лично записанный публичным нотариусом г. Лондона Джоном Инсентом** в присутствии Эндрю Джадда, рыцаря, Джорджа Барна, рыцаря и Олдермена Лондона, Вильяма Честера, рыцаря и Олдермена Лондона, Рафы Гринвея, Олдермена Лондона, Джона Мерша, Эсквайра, Джона Диммока, Блейза Сандерса, Хуберта Хасси и Роберта Бёста, вышеупомянутого, **с совершением заверительной нотариальной записи.**

Иными словами, мы имеем **черновик, или проект, лично озвученный Царским послом Непеей**, будущего статейного списка посольства 1556-57 годов в Англию благополучно опубликованный Хаклюйтом и уже 434 года находящимся в «открытом доступе»!

Не удивительно, что те авторы, которые базировали своё описание торжественной встречи Непеи англичанами при его приближении к Лондону, на данном тексте, не ошибались в исторических деталях. Ведь эти детали им подсказывал сам первого русского Царя первый посол в Англию Непея!

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Нельзя объять необъятное! Автор только приветствовал-бы максимально широкое обсуждение {никак не осуждение} изложенного в настоящем Адвокатском Расследовании взгляда на историю Непеи (конечно-же, с приведением аргументов, основанных на новых фактах, а не на эмоциях).

Президент Американской Исторической Ассоциации (инкорпорирована в 1889г.) Ирие Акира (единственный японский гражданин когда-либо занимавший этот пост, специалист по американо-

восточно-азиатским дипломатическим отношениям) в 1988 году заметил: «мне представляется, что память – этот драгоценнейший дар для всех стран и культур, и профессия историка здесь и во всем мире заключается в том, чтобы этот дар постоянно подтверждался, чтобы прошлое было передано современности. Конечно это будет не единое прошлое, а столько вариантов прошлого, сколько запомнили отдельные люди, но сумма этих запомнившихся прошлых составит наследство цивилизации, преемниками которой мы все являемся».[49]

Академик В.Г. Трухановский на это замечает: «Мудрые слова! Их следует понять так, что всемирная историческая наука – это единый результат суммарных усилий всех историков, независимо от того, где они живут и творят, на каких идеологических позициях находятся. Эту идею можно только приветствовать, ибо она подразумевает конструктивное сотрудничество всех историков и предусматривает истинный равноправный плюрализм мнений» .[50]

\+ + +

Автор выражает **сердечную благодарность** за весьма интересную встречу и подаренную книгу об Осипе Непее вологодскому «наследнику» исторического персонажа **Юрию Петровичу Богословскому**, автору, по сути крайне интересного, хотя и в стиле «фэнтези», но и глубокого междисциплинарного литературного труда (собственно с известия о публикации этой книги - «Осип Непея», Вологда, 2014г. - и началось данное Расследование),

а также **благодарит** за помощь и ценные замечания и консультации

Вологодского писателя и журналиста господина **Ермакова Дмитрия Анатольевича**,

Чрезвычайного полномочного посланника МИД РФ господина **Лыженкова Алексея Львовича**,

Начальника отдела архива внешней политики России Историко-документального департамента МИДа России госпожу **Залееву Анну Николаевну**,

Руководителя музея «Старый Английский двор» - филиала Музея Москвы господина **Сотина Александра Борисовича**,

Профессора кафедры всемирной и отечественной истории МГИМО-Университета, доктора исторических наук господина **Кудрявцева Олега Фёдоровича**,

Сотрудника Института всеобщей истории РАН господина **Назарова Владислава Дмитриевича**,

Профессора, доктора исторических наук господина **Рогожина Николая Михайловича**,

Профессора Вологодского университета, доктора исторических наук госпожу **Черкасову Марину Сергеевну**,

Доктора исторических наук, ведущего научного сотрудника Института российской истории РАН госпожу **Новохатко Ольгу Владимировну**,

Члена Московской Палаты адвокатов господина **Степанова Сергея Дмитриевича**.

Огромное спасибо вологодскому историку, магистру культурологии господину **Биланчуку Роману Павловичу** за помощь и поддержку в проведении Расследования и его блистательные заметки о вологодской истории времён Царя Ивана IV Васильевича в контексте международной геополитической ситуации того времени.

Особая благодарность моей жене Юлии Рудольфовне за постоянную поддержку, деловые, точные и едкие замечания по тексту, а также изумительные кулебяки!

Москва - Александровская Слобода – Вологда - Лос Анджелес –Ванкувер - Сан-Франциско - Москва, апрель 2017 – март 2018гг.

[49] American Historical Review. February, 1989, p. 10

[50] Британия и Россия. М., ИВИ РАН, 1997., стр. 10

Old London Bridge. 1556. Со средневековой гравюры

Таким видел Лондон Осип Непея Григорьев!

P.S.

Что меня чрезвычайно удивило, еще когда я только начинал настоящее Расследование – так это то, что на весьма информативном официальном сайте Посольства РФ в Великобритании нет ни слова об Осипе Непее Григорьеве.

Полагаю, что эту ошибку можно исправить за пару дней работы, было-бы желание и воля Руководства. А то всё какие-то скрепы ищем – а сами и есть те “Иваны, родства не помнящие”! Да и зачем на внешнеполитическом фронте забывать много десятилетий наших отличных ваимовыгодных отношений?

А вот что, возможно, потребует несколько больших ведомственных усилий – так это реализация следующей идеи:

- Разработать специальную медаль, посвящённую Непее и сделать её служебной наградой Министерства Иностранных Дел РФ.

Война-то уже идёт. А медалей на войне жалеть – последнее дело!

P.P.S.

Подобную медаль, как **награду для бизнес-адвокатов**, рекомендовал бы разработать и ввести в практику Федеральной Палаты Адвокатов России.

Библиографический список.

1. Бантыш-Каменский Н.Н. «Обзор внешних сношений России (по 1800 год). Часть первая. М. Тип. Лисснера и Ю. Романа. 1894, стр. 91
2. Болингброк. Письма об изучении и пользе истории. М., 1978 с.29
3. Большая российская энциклопедия в 35 томах гл. ред. Ю. С. Осипов ; 2004—2017,Н — ISBN 5-85270-331-1. Том 23, 2013
4. Браиловская Т.В. Особенности истории становления российско-британских отношений. Москва, Вестник МГЛУ, Выпуск 26 (737) / 2015
5. Британия и Россия. М., ИВИ РАН, 1997
6. Бурыкин А.А. Ричард Хаклюйт (1552-1616) и его издания как историко-этнографический источник. Электронная библиотека Музея антропологии и этнографии им. Петра Великого (Кунсткамера) РАН htpp://www.kunstkamera.ru/lib/rubrikator/03/03_03/978-5-88431-164-0/
7. Веселовский С.Б. Дьяки и подьячие XV – XVIIв./ М., АН СССР, ОИ, Наука, 1975
8. Володихин Д.М. Отзыв официального оппонента на диссертацию Савосичева А.Ю. «Дьяки и подьячие XIV – XVII веков»
9. Гамель И.Х. «Англичане в России в XVI и XVII столетиях» приложение к 8-му тому записок Императорской Академии Наук. СанктПетербург, Тип. ИАН, 1865.

10. Граля И. «Иван Михайлов Висковатый. Карьера государственного деятеля в России XVIв.» М., Радикс, 1994

11. Граля Х.. «Россия-Англия-Польско-Литовское государство: Посольство Осипа Непеи в Лондон и яггелонская дипломатия (1557год)». Россия-Великобритания:пять веков культурных связей:материалы VI Международного петровского конгресса, Санкт-Петербург, 6-8 июня 2014 года / Ин-т Петра Великого, Европейский Дом, 2015

12. Дипломатический словарь в двух томах под редакцией А.Я. Вышинского том 2, Главная редакция А. Я. Вышинский и С. А. Лозовский, Москва, Государственное издательство политической литературы, 1950

13. Дипломатический словарь в трёх томах, под редакцией А.А. Громыко и др.., М. «Наука», 1985, т. 2

14. Зимин А.А. «Опричнина», [Авт. Предисл. А.Л. Хорошкевич]. – [2-е изд., испр. и доп.] – М.: Территория, 2001

15. Колесников П.А. «Сказы о граде Вологде». Вологда: Историко-краеведческий альманах. Выпуск 1

16. Кордт В.А. Очерк сношения Московского государства с Республикой Соединённых Нидерландов до 1631г. СПб, 1902

17. Лисейцев Д.В., Рогожин Н.М., Эскин Ю.М. «Приказы Московского государства XVI—XVII вв.: Словарь-справочник» / Д.В. Лисейцев, Н.М. Рогожин, Ю.М. Эскин. — М.; СПб.: Институт российской истории РАН; Российский государственный архив древних актов; Центр гуманитарных инициатив, 2015. — 303 с. — (Historia Russica).

18. Лисиченко В.В., Лисиченко Н.В. «Плавания Ричарда Ченселлора в Московию», Научно-техническая библиотека Университета, Институт судостроения и морской арктической техники САФУ им М.В. Ломоносова

19. Лихачёв Н.П. Разрядные дьяки XVIв./СПб, 1888

20. Милюков П.Н. Древнейшая разрядная книга. Официальной редакции (по 1565г.), Изд. Императорского Общества Истории и Древностей Российских при Московском Университете. М., 1901

21. Малето Е.И. «У истоков русской дипломатии: купцы-дипломаты и послы удельной Руси в XII-XV вв.» Русский исторический сборник, выпуск 6, М. ООО «Кимерийский Центр», 2013

22. Национальная политическая энциклопедия. Электронный ресурс - politike.ru

23. Носов Н.Е. «Становление сословно-представительных учреждений в России. Изыскания о земской реформе Ивана Грозного.» Л., АН СССР, Институт Истории СССР, ЛО, «Наука», 1969 с. 355-356

24. Пашкова Т.И. Местное управление в русском государстве первой половины XVI века. Наместники и волостели. М., Древлехранилище, 2000

25. Памятники дипломатических сношений Московского государства с Анлиею. Том II, (с 1582 до 1684 год). Изданы под редакцией К.Н. Бестужева-Рюмина. Памятники дипломатических сношений Древней России с державами иностранными. Сборник Императорского российского Исторического Общества. Том тридцать восьмой. С.Петербург., 1883

26. Полное собрание русских летописей. Том тринадцатый. Первая половина. VIII Летописный сборник именуемый Патриаршею или Никоновской летописью. С.-Петербург 1904

27. Раевский А. Забытый посол: о вологодском купце – первом русском после в Англии. //Русский Север – 2008 – 12 марта

28. Российский энциклопедический словарь в 2-х томах, М., Изд БРЭ, 2001

29. Сидоров А., Смирнов М. “Шотландский секрет царя Ивана”, “Калейдоскоп”, Владимир, 2018.

30. Советский энциклопедический словарь в 1 томе, М., Изд СЭ, 1980,

31. Статейный список Ф.А. Писемского // Путешествия русских послов 16-17 вв. Статейные списки. Приложения /Отв. Ред. Д.С. Лихачев.- М.-Л.: Изд-во АН СССР, 1954

32. Талина Г.В. «Наместники и наместничества в конце XVI – начале XVIII века». М.: Прометей, 2012

33. Талина Г.В. «Эволюция титульно-наместнической системы во второй половине XVII-начале XVIII века». «Социальная история. Исторический журнал: научные исследования», № 2 (8), 2012

34. Толстой Ю.В. «Англия и её виды на Россию в XVI-м веке». «Вестник Европы», т. 10, 1875, [т. 4], кн. 8, август – тип. Стасюлевича

35. Толстой Ю.В. «Обзор первых сорока лет сношений между Россией и Англией (1553-1593)». СПб, 1875

36. Толстой Ю.В. «Заметка по поводу статьи господина Полуденского «Русская история Мильтона»//Чтения в Императорском Обществе истории и древностей Российских. 1874. –Кн. 3. – Отд. 4.

37. Трепавлов В. В. «Российские княжеские роды ногайского происхождения (генеалогические истоки и ранняя история)» // Тюркологический сборник: 2002: Россия и тюркский мир. — М.: Вост. лит., 2003

38. Тысячная книга 1550 и дворовая тетрадь 50-х годов XVI в. М.:-Л.: Изд. АН СССР, 1950

39. Энциклопедический Словарь Ф.А. Брокгауза и И.А. Ефрона (В 86 томах с иллюстрациями и дополнительными материалами) Подъ ред. проф. И.Е.Андреевскаго, К.К.Арсеньева и засл. проф. Ѳ.Ѳ.Петрушевскаго. Издатели: Ф.А. БРОКГАУЗЪ (Лейпцигъ) и И.А. ЕФРОНЪ (С.-Петербургъ). С.-Петербургъ, 1890—1907гг. Дополнительный том II (III), 1906

40. American Historical Review. February, 1989

41. Samuel H. Baron «Osip Nepea and the Opening of Anglo-Russian Commercial Relations», Oxford Slavonic Papers, Ed. By R. Auty, J.L.I. Fennel and I.P. Poote, NS, Vol. XI, Oxford, 1978;

42. Samuel H. Baron, «Who Were The Gosti?» California Slavic Studies, vii (1973), 34

43. Samuel H. Baron, «The Gosti Revisited», part 2 in his «Explorations in Muscovite History» Variorum, Norfolk, GB

44. Dorothy Dunnett “The Ringed Castle” Lymond Chronicles, Book 5, 1971, Series: Legendary Lymond Chronicles (Book 5), Amereon Ltd; Reprint ed. edition (June 1, 2010)

45. Edmonds R. The Big Three. L., 1991

46. James Evans “Merchant Adventurers. The voyage of discovery that transformed Tudor England». Phoenix. GB, 2014

47. Disraely B. “Cibil “, London, 1846

48. Richard Hakluyte “The principal Navigations, Voyages, Traffiques and Discoveries of the English Nation Made by Sea or Overland to the Remote & Farthest Distant Quarters of the Earth at any time within the compasse of these 1600 Yeares. ” vol. ii (Glasgow, 1903)

Бунчук Илона Александровна
Bunchuk Ilona Aleksandrovna
Московский областной суд, магистр, институт МФЮА

УДК 347.626

СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ РЕГУЛИРОВАНИЯ АЛИМЕНТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

THE CURRENT STATE OF REGULATION OF MAINTENANCE OBLIGATIONS

Аннотация: В статье анализируются нормы семейного законодательства, регламентирующие важнейший институт семейного права – институт алиментных обязательств, и теоретические положения, касающиеся исследуемой проблематики.

Abstract: The article analyzes the norms of family law governing the most important institution of family law - the institute of maintenance obligations, and theoretical propositions relating to the subject matter.

Ключевые слова: алиментные обязательства, семейное законодательство, несовершеннолетние, нетрудоспособные, плательщик алиментов.

Key words: maintenance obligations, family law, minors, disabled, alimony payer.

Россия - это социальное государство, в котором, согласно Конституции, государственная поддержка предоставляется семье, материнству, отцовству и детству, инвалидам и пенсионерам и т. д. Одной из важнейших задач государства является обеспечение всех условий для комфортной жизни своих граждан, особенно для тех, кто не в состоянии обеспечить себя. Прежде всего, это дети, родители, супруги (в том числе бывшие), братья и сестры, пасынки и падчерицы, приемные родители, в соответствии с принятым Семейным кодексом Российской Федерации.

Однако сегодня в России существует ситуация, когда в обществе происходит большое количество разводов супругов и других семейных споров, что приводит к появлению обязательств по выплате алиментов.[1]

Государственное регулирование обязательств по алиментам осуществляется путем установления соответствующих стандартов, процедур, правил, условий, регулирующих правоотношения, возникающие в семье, в отношении выполнения или невыполнения алиментных обязательств. В России нормативно-правовое регулирование такого рода обязательств осуществляется такими нормативными актами, как Конституция Российской Федерации, Семейный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации и Конвенция ООН о правах ребенка. Это также включает судебные решения (прецеденты). Так, например, в НПА сказано, в каких случаях имеются обязательства выплате алиментов.

Во-первых: по соглашению между плательщиком и получателем алиментов, которое подписывается обеими сторонами и заверяется нотариусом.

Во-вторых: решение суда об обеспечении содержания одним членом семьи другого, по просьбе последнего.

В-третьих: наличие между субъектами алиментных обязательств семейных отношений во время начисления алиментов или ранее.

В-четвертых: наличие условий, предусмотренных законом или по соглашению сторон о возникновении обязательств по содержанию (инвалидность, потребность, безработица человека, нуждающегося в алиментном начислении).

Каждый из этих правовых случаев регулируется государством, а суд, который является одной из трех ветвей государственной власти, занимается семейными спорами, возникшими, когда две стороны по обязательствам алиментного взыскания не могут договориться и достичь соглашения. Так, например, в Семейном кодексе Российской Федерации установлено: ответственность за несвоевременную выплату алиментов; минимальное количество алиментов в зависимости от количества детей и т. д.

Регулирование алиментных отношений в Российской Федерации осуществляется семейным законодательством, основанное на нормах Конституции РФ. «Государство гарантирует равенство

[1] Лозовская С.О. Семейное право: Учебник для бакалавров. М., Проспект, 2014.-368с.

прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка…», согласно п.2, 3 ст.19 Конституции РФ. Данное исследование представляет интерес для развития науки семейного права, так как среди ученых отсутствует однозначный подход к определению содержания и соотношения понятий «алиментное правоотношение» и «алиментное обязательство».

В семейном праве под алиментами понимаются средства на содержание других лиц. Важное значение имеет постановление Правительства РФ от 18.07.1996 № 841 «О перечне видов заработной платы и иного дохода, из которых производится удержание алиментов несовершеннолетних детей».

Алиментные обязательства возникают на основе норм семейного права, которые характеризуются сложным субъективным составом и элементом публичности.

Под понятием алиментных обязательств понимаются правоотношения, которые возникают из соглашения сторон или по решению суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а другие, в свою очередь, имеют право ее требовать.

Алиментные обязательства можно разделить на несколько видов: а) алиментные обязательства родителей и детей; б) алиментные обязательства супругов и бывших супругов; в) алиментные обязательства других членов семьи.

Алиментные обязательства могу по разным причинам быть нарушены, за что возможна уголовная ответственность на основании статьи 157 УК РФ, предусматривается ответственность за злостное уклонение от выплат денежных средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

Родитель обязан содержать своих несовершеннолетних детей, согласно ст.80 СК РФ. Ст.60 СК РФ говорит об алиментах как о «причитающих» ребенку суммах. Данные средства должны расходоваться только на его содержание, воспитание, образование.

Одной из основных проблем алиментных обязательств родителей в отношении детей - нецелевое расходование средств. Статья 60 СК РФ говорит о том, что алименты - «причитающиеся» ребенку суммы. Эти средства несут только целевой характер.

В некоторых случаях родитель отказывается уплачивать алименты, ссылаясь на низкий уровень или отсутствие заработка. Если плательщик уклоняется от уплаты, то средства можно взыскать в судебном порядке. Можно сказать о необходимости реформирования законодательства, регулирующего алиментные отношения.

Зачастую родитель для собственной выгоды скрывает настоящий заработок, тем самым уменьшает количество выплачиваемых алиментов, которых может не хватать на содержание ребенка. В данном случае суд вправе увеличить долю заработка или дохода, взыскиваемого на содержание ребенка.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.10.2017) Статья 85. Право на алименты нетрудоспособных совершеннолетних детей: «Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи».

Алиментная обязанность в отношении совершеннолетних детей от родителей возникает при наличии двух условий: нетрудоспособность и нуждаемость.

Так же возможны ситуации, когда наличие инвалидности не является основанием для нуждаемости, например, человек, работает, не выходя из дома, через сеть Интернет, и получает достойную зарплату.

Так же необходимо законодательно закрепить размер денежной суммы, который определяется из максимальной возможности удовлетворения необходимых потребностей ребенка с учетом всех обстоятельств, но с учетом роста цен, необходимая сумма может увеличиваться.

Проблемой данного вида алиментных обязательств является то, что размер и порядок уплаты алиментов совершается по соглашению сторон, если же такого не имеется, то размер алиментов определяется судом на основании материального, семейного положения, но в данном случае так же возможны варианты сокрытия настоящего дохода.

Родители могу подписать соглашение с совершеннолетними детьми о предоставлении ему алиментов. Для этого необходимо обоюдное желание.

В соответствии с ч.3 ст.38 Конституции РФ: «Трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях». Для возникновения алиментной обязанности между совершеннолетними детьми и их родителями должны быть несколько факторов: установленная родственная связь родителей и детей, а также нетрудоспособность и нуждаемость.

Размер алиментов устанавливает суд на основании материального и семейного положения. Но

при определении размера суд должен учитывать всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя, независимо от того, на одного или на всех детей предъявлено требование.

Нетрудоспособные нуждающиеся родители вправе потребовать не только на получение алиментов, но и на дополнительные средства в случае их болезни. Но дети могут быть освобождены от содержания свих родителей, если те в свою очередь уклонялись от выполнения обязанностей родителей, а так же если родители были лишены родительских прав. Но если родители были лишены прав, но потом их восстановили, то дети не освобождаются от алиментных обязательств. Родители документально подтвердили свои родительские права, но это не говорит об изменении своего отношение к детям.

Дети обязаны содержать своих нетрудоспособных родителей. Они могут быть освобождены от данной обязанности, если судом будет установлено, что родители уклонялись или недобросовестно исполняли свои родительские обязанности. Проблемой алиментных обязательств является то, что в некоторых случаях проблематично доказать не выполнение родительских обязанностей или уклонение от них.

Обязанность супругов материально поддерживать друг друга содержится в п. 1 ст. 89 СК РФ. Данная обязанность возлагается только на лиц, которые состояли в зарегистрированном браке. Судебная практика обычно признает непродолжительным пребыванием в браке до 3-х лет.

Необходимо для защиты интересов женщин, находящихся в состоянии беременности или ухаживающих за ребенком до трехлетнего возраста, состоящих в фактических брачных отношениях с отцом ребенка, следует ввести в Семейный кодекс норму, предоставляющую женщине право требовать от отца ребенка алименты на свое содержание, когда отцовство не отрицается или установлено в судебном порядке.

Так же необходимо учитывать при назначении алиментных обязательств между бывшими супругами, что брак мог быть формально зарегистрирован или люди не проживали вместе, но по законодательству могут быть обязаны друг другу выплатой алиментов, назначенной судом.

Другие члены семьи также обязаны помогать нуждающимся в материальной помощи членам своей семьи независимо от того, проживают они совместно или нет. К числу таковых относятся: братья, дедушки и бабушки, внуки, пасынки и падчерицы, лица, которые находились на фактическом воспитании.

Алиментные обязательства перечисленных лиц является обязательствами второй очереди. Еще одним обязательным условием является наличие средств уплаты.

Согласно ст. 95 СК РФ нетрудоспособные бабушки и дедушки, которые не получают алименты от своих совершеннолетних детей, имеют право падать на получение алиментов от внуков или внучек. В данном случае проблемой является то, что бабушки/дедушки могли не принимать участия в жизни внуков/внучек, но имеют право получения алиментов, и наоборот. А также дети могут скрывать свой истинный заработок.

Пасынки или падчерицы обязаны выплачивать алименты своим воспитателям, если те воспитывали их более 5 лет, но сами дети получать алименты от воспитателей не имеют право. Хотя возможны случаи, когда дети становятся нетрудоспособными и просить помощи больше не у кого. Суд вправе освободить пасынков (падчериц) от обязанностей по содержанию отчима (мачехи), если последние воспитывали их менее 5 лет, согласно п.2 ст.97 СК РФ.

Сегодня, по словам юристов, в области семейного права в отношении алиментных обязательств существует одна проблема: отсутствие реального правового механизма для определения фактического дохода члена семьи, выплачивающего пособие на ребенка. Эти правовые судебные процессы являются законными, и решения удовлетворяют иск, но на практике другая сторона может безнаказанно скрывать свой реальный доход, и с этим трудно бороться.

По моему мнению, проблема сегодня более острая. Изучив зарубежный опыт решения этой проблемы, хотелось бы предложить один из способов решения этой проблемы: введение нематериальных запретов, связанных с хобби или деятельностью должника по проведению досуга, а также материальные запреты, например, запрет на использование личного счета до разрешения спора.

Эти вопросы, а также некоторые аспекты, находят свое отображение в научных работах российских ученых.

С моей точки зрения, современное государственное регулирование обязательств по выплате алиментов осуществляется на достаточно хорошем уровне. С одной стороны, это связано с

устойчивым положением семейного института в российском обществе, а с другой - эффективной государственной политикой, направленной на обеспечение достойной жизни для каждого гражданина страны.

Семья - это есть основной институт гражданского общества, который претерпевает как позитивные, так и негативные последствия происходящих изменений.

Библиографический список:

1. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017) // Собрание законодательства РФ. — 01.01.1996. — № 1. — Ст. 16.

2. Об Основных направлениях государственной семейной политики: указ Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712// СПС «Консультант Плюс».

3. Гришаев С.П. Семейное право: Учебник. М., Проспект, 2014.-272с.

4. Лозовская С.О. Семейное право: Учебник для бакалавров. М., Проспект, 2014.-368с.

5. Тихомирова Л.В.Алиментные обязательства в семейных отношениях. – М.: Издание Тихомирова М. Ю., 2011. – 128 с.

Патеев Рамиль Рафаэлевич
Pateev Ramil Rafaelevich
Студент Пензенского государственного университета, факультет машиностроения и транспорта, направление «Технология транспортных процессов»

Ионов Дмитрий Алексеевич
Ionov Dmitrij Alekseevich
Студент Пензенского государственного университета, факультет машиностроения и транспорта, направление «Технология транспортных процессов»

Нагаев Владислав Андреевич
Nagaev Vladislav Andreevich
Студент Пензенского государственного университета, факультет машиностроения и транспорта, направление «Технология транспортных процессов»

УДК 343.611.1

МЕЖДУНАРОДНЫЙ ОПЫТ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ КОРРУПЦИИ

INTERNATIONAL EXPERIENCE AGAINST CORRUPTION

Аннотация: Одной из самых важных проблем современного мира является коррупция, охватывающая все стороны общества. Борьба с коррупцией предполагает собой развитие культуры и духовной сферы, а также создание специальных законодательных проектов.

Annotation: One of the most important problems of the modern world is corruption, covering all aspects of society. The fight against corruption involves the development of culture and the spiritual sphere, as well as the creation of special legislative projects.

Ключевые слова: коррупция, борьба, общество.

Keywords: corruption, struggle, society.

В современном мире кроме остальных глобальных проблем существует одна, которая одинаково важна для всех странах мира. Этой проблемой является коррупция.

Коррупция является термином, который обозначает ситуацию, когда должностное лицо превышает свои властные полномочия и доверенные ему права, а также связанные с этим официальным статусом имеющегося авторитета возможности.

Во многих странах это явление стало настоящим бедствием. Говоря о коррупции, стоит отметить, что это явление захватывает как социальную сторону общества, так экономическую и политическую. Однако в некоторых странах мира, таких как: Новая Зеландия, Швеция, Англия коррупция не так развита. Эти страны носят название "чистых" в экономическом понятии. В них государство постоянно осуществляет контроль за возникновением коррупции. Способствует развитию новых рабочих мест, прозрачной экономической политики, старается постоянно повышать прожиточный минимум для населения. Эти страны практически исключают коррупцию, Как явление в целом.

Напротив, в таких странах как Ирак, Вьетнам, Бангладеш, Румыния коррупция развита настолько, что выходит из-под контроля государства и соответствующих органов. В отдельных городах данных стран коррупция достигает таких размеров, что уже становится трудно следить за тем, в каких местах и учреждениях она наиболее развита.

Процесс международной борьбы с коррупцией является системой отношений между государством в лице их правоохранительных органов, международной правительственной и неправительственной организацией, транснациональной корпорацией и другими организациями, которые рассматривают вопросы коррупции. Система, включающая в себя согласованную антикоррупционную политику, стратегии и тактики, выработки международного соглашения и договора, их включение во внутренние законодательства государства.

Развитию коррупции в первую очередь способствуют развитие рыночной экономики и наличие частной собственности.

Если раньше коррупция охватывала лишь определенные сферы, то сейчас она

распространилась вплоть до государственных аппаратов и правоохранительных органов.

Для борьбы с коррупцией необходимы специальные законодательные проекты, которые предусматривали бы серьёзное наказание для тех, кто занимается этим преступлением. Однако коррупцию нельзя рассматривать как преступление, так как этого термина нет в Уголовном кодексе многих стран.

Для борьбы с коррупцией государство должно принимать важные законы и нормы. В обществе должен культивироваться негатив к данному явлению.

Процесс победы над коррупцией будет обеспечен совместной деятельностью, используя военную поддержку. Три фронта общества должны обеспечивать эту поддержку самого государства, гражданского общества и всего международного сообщества в целом.

В общем, во всех странах и регионах облик коррупции одинаков. В первую очередь коррупция основывается на подкупе должностных лиц. Осуществление этими лицами неправомерных действий.

В настоящее время происходит реализация программ и применение стратегий по борьбе с таким явлением, как коррупция в международном масштабе. Сюда относится следующие методы:

-экономический процесс реформирования, который направлен на уменьшение государственных факторов регулирования;

-увеличение прозрачности административных процессов;

-перестройка процесса деятельности по государственному аппарату, уменьшение бюрократической структуры и уменьшение их влияния на экономические системы;

-усовершенствование метода работы судебной власти;

-реформирование коммерческих законодательств, особенно по вопросам рынков ценных бумаг, недвижимостей, интеллектуальных видов собственности, экологических вопросов;

-укрепление признаков гражданского общества и повышение влияния независимых средств внесение в обществе информации;

-уменьшение скрытой коррупции в правоохранительном органе.

Большое влияние на устранение коррупции в обществе оказывает высокое развитие культуры и духовной сферы. Традиции народа помогают установить внутренний барьер, который будет не давать развиваться действиям коррупционных организаций.

Человек, задачей для которого - государственный процесс защиты и охраны прав и интереса граждан. Странами, где антикоррупционные методы формировалось веками, являются: Германия, Великобритания, Франция, Япония и другие. Уже в начале 21 века они разработали эффективный метод борьбы с коррупцией.

Каждый человек в отдельности должен понимать, что его действия или бездействия могут привести к всеобщему развитию коррупции во всем мире. В таком случае государство советует и призывает при обнаружении коррупционных действий сразу обращаться в соответствующие органы.

Библиографический список:

1. Андрианов. В. Д. Коррупция как глобальная проблема. История и современность: моногр.; Экономика - М., 2014. - 304 с.

2. Артемьев А. Б. Антропология коррупции; Издательство юридического института (Санкт-Петербург) - М., 2016. - 272 с.

Николаева Елена Андреевна
Nikolaeva Elena Andreevna
магистрант 3 курса юридического факультета Сибирского университета потребительской кооперации, г. Новосибирск . E-mail: elena-e75@mail.ru

УДК 342

ПРОБЛЕМЫ КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ РЕАЛИЗАЦИИ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ПРАВ ГРАЖДАН В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

PROBLEMS OF CONSTITUTIONAL AND LEGAL REGULATION OF THE IMPLEMENTATION OF THE ELECTION RIGHTS OF CITIZENS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Аннотация. В настоящей статье подлежат анализу некоторые положения Конституции Российской Федерации, посвященные избирательным правам граждан РФ. Становятся очевидными недостатки конституционно-правовой регламентации, субституция правовых понятий и норм, законоположений. Институт выборов и референдума, является чертой современного демократического государства, высшей формой народовластия.

Abstract. This article analyzes some of the provisions of the Constitution of the Russian Federation on the electoral rights of citizens of the Russian Federation. The shortcomings of the constitutional legal regulation, the substitution of legal concepts and norms, legal provisions become obvious. The institute of elections and referendum is a feature of a modern democratic state, the highest form of democracy by the people.

Ключевые слова: Конституция РФ, народовластие, права, свободы, граждане, права человека, выборы, власть, Российское государство, конституционные права и свободы.

Keywords: Constitution of the Russian Federation, democracy, rights, freedoms, citizens, human rights, elections, power, Russian state, constitutional rights and freedoms.

Статья 21 Всеобщей декларации прав человека от 10 декабря 1948 г. закрепляет право каждого человека принимать участие в управлении своей страной непосредственно или через посредство свободно избранных представителей[1]. Аналогична формулировка ст. 25 Международного пакта о гражданских и политических правах[2,5]. К числу институтов непосредственной и представительной демократии традиционно относят референдум и выборы соответственно. Что касается России, то она не только закрепляет право на участие в выборах и референдуме в числе политических прав граждан Российской Федерации в главе 2 «Права и свободы человека и гражданина», но более того – относит референдум наряду с выборами к высшему непосредственному выражению власти российского народа (ч. 3 ст. 3)[5]. Вместе с тем конституционно-правовая практика именно в свете последнего тезиса оставляет очень неоднозначное впечатление. Впервые в Конституции (Основном законе) СССР 1936 г. была выделена отдельная глава 11 «Избирательная система» [3]. Проводя дальнейший ретроспективный анализ, необходимо обратиться к Конституции 1977 г. СССР, нормативные положения которой, в главе 13, сходно посвящены «Избирательной системе» [4]. Все последующие, кроме Конституции РФ 1993 года содержали положения об основах различных форм народовластия – разрознены и сведены к минимуму.

Исследования в области конституционно-правового строительства зарубежных стран показывают следующее: Конституция Республики Болгария [6] устанавливает подчинения института референдума (региональный и местный уровень) принципам всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании (ст. 10); норма высшего Закона фиксирует деление референдума по территориальному признаку–на национальный (всеобщий) и местный; отраслевое регулирование путем детализации в законе (ч.2 ст.42); закрепляет в отдельном законоположении (ст. 66) – особый статус высшего суда, при оспаривании результатов народного волеизъявления. Конституция Республики Молдова, аналогично определяет основные принципы избирательной системы в целом[7] (ч.1 ст.38), а также конкретизирует (ч.1 ст.61) основные базовые демократические положения по выборам в Законодательный орган государства, указывая на детализацию базовых основ в органическом законе (ч.2 ст.61). Примечательно, основной Закон

устанавливает принципы организации местного управления (ст. 109), с оговоркой про унитарный характер государства. Конституция Республики Армения [8],(в ст.4) оговаривает, что выборы различных уровней, и референдумы проводятся согласно базовым принципам, с указаниями на исключительность законов Республики в отношении выборов и референдума и органов местного самоуправления (ч.7 ст.83.5). Касаемо форм представительной демократии, то такие нормы находят свое закрепление в ст. ст.4,50,52,63 и т.д. Следует отметить, что настоящие Конституции бывших ССР имеют «советский отпечаток», однако, глава про «Избирательную систему»- исключена [9;10,25] .

Правовая норма- как первооснова становления и развития институтов демократии, играет решающую роль. В основном Законе РФ не закреплены принципы выборов и референдума. Про региональный уровень не приходится и говорить. В действующей Конституции РФ нет правовой нормы про избирательную систему выборов в законодательную власть субъектов РФ. Нивелированная глава про «Избирательную систему», посвященная детализированному комплексу избирательных начал, негативным образом сказывается на региональном уровне в том числе.

Среди отечественных ученых, практиков, в области Конституционного (государственного) права бытует неоднозначное мнение на счет внесения изменений в действующий основной Закон. Следует особо подчеркнуть мнение председателя Конституционного суда РФ, В.Д. Зорькина, который не отрицает необходимость более детального регламентирования исходных положений избирательной системы, в основном Законе государства [14]. С.А. Авакьян [12,7;13], говорит о том, что внесение изменений в Конституцию связано прежде всего с «совокупностью актов конституционного уровня, необходимо говорить об образе конституции для своего этапа». В один голос ученые твердят про создания новых федеральных законов, которые будут регламентировать и дополнять основные положения Конституции, указывая на невозможность воссоздания отдельной главы про «Избирательную систему» в основном Законе. Однако, выскажем опасения по поводу стремительного изменения в тексты базового действующего законодательства. «Перекроить» до неузнаваемости Федеральный закон намного проще, напрашиваются выводы о нестабильности федерального законодательства, подрыве авторитета Законодателя, недоверие населения, вследствие – политические волнения. Нарушается конституционный императив самого существования взаимного доверия населения и публичной власти. За последнее время в базовый рамочный закон «Федеральный закон от 12.06.2002 N 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» [11]вносились изменения более 50 раз. Следует закономерный вопрос: конституционно-правовые основы форм народовластия регламентируются не Конституцией? А тот ли смысл вкладывал народ, принимая Конституцию? Основной Закон не должен быть предельно краток и «сух».

При таком подходе, видится необходимость более детального декларирования форм народовластия (выборов, референдума и т.д.) в Конституции . На сегодняшний день, интерпретация к главному и основному Закону страны происходит путем принятия отраслевых федеральных законов, либо официальным толкованием Конституционного суда РФ (особых мнений судей). Назрела необходимость в проведении конституционной реформы. Видится, что модификация основного Закона, прежде всего, должна опираться на мнение народа. Усиление выборов и референдума, для правового государства, как и любой другой формы народовластия, должно подкрепляться, первоначально, конституционными гарантиями.

Библиографический список:

1. Всеобщая декларация прав человека: принята 10 декабря 1948 г. Генеральной Ассамблеей ООН // Российская газета. – 1995. – 5 апр.

2. Международный Пакт о гражданских и политических правах: принят 16 декабря 1966 г. Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН // Бюллетень международных договоров. – 1993. – №1. – С. 3–6.

3. Конституция (Основной Закон) Союза Советских Социалистических Республик: утв. Постановлением Чрезвычайного VIII Съезда Советов СССР от 5 декабря 1936 г. (утратила силу)// Известия ЦИК СССР и ВЦИК. – 1936. – №283.

4. Конституция (Основной Закон) Союза Советских Социалистических Республик: принята Верховным Советом СССР 7 декабря 1977 г.(утратила силу) [Эл. рес.]. URL: http://constitution.garant.ru/history/ussr-rsfsr/1977/red_1977/1549448/ (дата обращения 15.11.2018г.).

5. Конституция Российской Федерации : принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (в ред. от 21 июля 2014 г. №11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. - 2014 г. - № 9.

6. Конституция Республики Болгария от12 июля 1991 г. [Эл. Рес.]: Доступ из Интернет-Энциклопедии -Кругосвет. URL: http://www.krugosvet.ru/node/42735 (дата обращения 15.11.2018г.).

7. Конституция Республики Молдова от29 июля 1994 г. [Эл. Рес.]: Доступ из Интернет-библиотеки конституций Романа Пашкова. URL: http://worldconstitutions.ru/?p=127 (дата обращения 15.11.2018г.).

8. Конституция Республики Армения от 05 июля 1995г. [Эл. Рес..]: Доступ из Интернет-библиотеки конституций Романа Пашкова. URL: http://worldconstitutions.ru/?p=132 (дата обращения 15.11.2018г.).

9. Конституция (Основной Закон) Армянской Советской Социалистической Республики от 14.04.1978г.(утратил силу). [Эл. Рес.]: Доступ из интернет-издания «Pandia.ru». URL: https://pandia.ru/konstituciya-armyanskoj-ssr (дата обращения 15.11.2018г.).

10. Конституция (Основной Закон) Молдавской Советской Социалистической Республики : Принята на внеочередной восьмой сес. Верховного Совета МССР девятого созыва 15 апр. 1978 (утратила силу). – Кишинев.-1987. – С.-25-30.

11. Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации : федеральный закон от 12 июня 2002 г. №67-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – №24. – Ст. 2253.

12. Авакьян, С. А. Конституция как символ эпохи // Конституция как символ эпохи. В 2-х томах /Под ред. С.А.Авакьяна. — Т. 1. — М.- 2004. -С.-5-7.

13. Авакьян,С.А. Конституция России: природа, эволюция, современность//Сайт Конституции Российской Федерации. [Эл. Рес..]: Доступ из научной электронной библиотеки.URL:http://constitution.garant.ru/sciencework/modern/1776651/chapter/948c9c0734b6e944a4727660f2d5a027/ (дата обращения 15.11.2018г.).

14. К 10-летию Конституции Российской Федерации// СПС «Гарант». [Эл. Рес..]: Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». URL:http://www.garant.ru/interview/10139/ (дата обращения 18.11.2018г.).

Ершова Евгения Михайловна
Ershova Evgeniya Mihkyalovna
Магистрант / Московский финансово - юридический университет
E-mail: zhenka06.94x@mail.ru

УДК 347.4

ОСОБЕННОСТИ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ИЗ КРЕДИТНОГО ДОГОВОРА

FEATURES OF PERFORMANCE OF OBLIGATIONS FROM THE LOAN AGREEMENT

Аннотация: В статье представлено определение кредитного договора в соответствии с действующим гражданским законодательством РФ, определены субъектами кредитных отношений, а также рассмотрена практика исполнения обязательств из кредитного договора.

Abstract: The article presents the definition of a loan agreement in accordance with the current civil legislation of the Russian Federation, determined by the subjects of credit relations, and also considers the practice of fulfilling obligations from the loan agreement.

Ключевые слова: Кредитный договор, кредитные отношения, субъект кредитных отношений, кредитор, заемщик, обязательства

Keywords: Loan agreement, credit relations, subject of credit relations, lender, borrower, liabilities

При нынешнем интенсивном развитии российского рынка кредитования физических и юридических лиц очевидно, что данный механизм требует постоянного контроля со стороны законодательства. Необходимо непрерывно, своевременно регулировать главные, базовые положения и ключевые моменты в данном направлении Российской экономики.

В настоящее время в банковской деятельности не сложилось адекватной определенности сути кредитного договора и его функциональности. Существующая судебная практика, находясь на пути к требуемому Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации единообразию, неспособна внести абсолютную точность в разрешение вопросов, связанных с кредитно-заемными отношениями и исполнением обязательств из кредитного договора.

Согласно действующему гражданскому законодательству в Российской Федерации под кредитным договором понимают такой договор (сделку), по которому кредитор, т.е. банк или иная кредитная организация, обязуется предоставить кредит (денежные средства) заемщику в размере, а также на условиях, которые предусмотрены настоящим договором, а заемщик в свою очередь обязуется вернуть полученную сумму денежных средств и заплатить проценты за нее.

Кредитный договор можно отнести к отдельному виду договора займа, который предназначен для применения в банковской деятельности. В экономическом смысле, кредитный договор является правовой формой деятельности банковских организаций по размещению денег физических и юридических лиц [6, 40].

Субъектами кредитных отношений выступают кредитор и заемщик. Кредитор предоставляет ссуду на время, оставаясь собственником ссуженной стоимости. Для выдачи ссуды кредитору необходимо иметь определенные средства. Их источником могут стать собственные накопления, а также заемные средства, полученные от других хозяйствующих субъектов. Заемщик получает ссуду и обязуется её возвратить к обусловленному сроку. Заёмщик не является собственником ссуженного капитала, он лишь временный его владелец. Он использует ссуду в производстве или обращении, чтобы извлечь доход, и возвращает ссуду после её участия в кругообороте и получения дополнительной прибыли. Заёмщик платит за кредит ссудный процент, он должен обладать определенным имущественным обеспечением, гарантирующим возврат кредита по требованию кредитора.

Требование об отмене договора может быть представлено как кредитором, так и заемщиком. Важнейшим фактором является оценка обстоятельств, лежащих в основе расторжения договора. Прежде всего, основания для расторжения договора включают существенное нарушение договора одной из сторон, то есть нарушение, которое наносит такой ущерб другой стороне, что он в значительной степени лишен того, на что он имел право рассчитывать, когда заключая договор.

Статья 14 Федерального закона от 21 декабря 2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» предоставила кредитору право досрочного расторжения договора потребительского

кредита только в случае нарушения условий погашения основной суммы и выплата процентов в течение более 60 календарных дней в течение последних 180 календарных дней.

В то же время закон устанавливает обязательное уведомление заемщика о возможности расторжения договора с предоставлением разумного срока погашения оставшейся суммы потребительского кредита (займа), который не может быть менее 30 календарных дней с даты отправки кредитором уведомления (при выдаче потребительского кредита на срок менее 60 дней срок погашения кредита устанавливается на 10 дней).

В статьях 811, 813, 814 Гражданского кодекса Российской Федерации перечисляются случаи, когда кредитор (в нашем случае, кредитор) имеет право требовать досрочного погашения суммы кредита: нарушение установленного срока возврат следующей части займа; невыполнение заемщиком обязательств по обеспечению погашения кредита; потеря безопасности или ухудшение ее условий в силу обстоятельств, за которые кредитор не несет ответственности; по умолчанию заемщика при условии предполагаемого использования суммы кредита.

Егорова М.А. считает перечисленные обстоятельства основанием для прекращения кредитного договора по инициативе кредитора [3, 104]. Такой подход оправдывается тем фактом, что, требуя досрочного погашения кредита, банк фактически объявляет об одностороннем отказе от выполнения кредитного соглашения и в соответствии с частью 3 ст. 450 Гражданского кодекса, односторонний отказ от выполнения обязательства (в данном случае - требование о досрочном погашении кредита) влечет за собой те же последствия, что и расторжение договора.

Однако в настоящее время существующая судебная практика считает, что такое толкование требования о досрочном погашении кредита является неправильным, что указывает на то, что воля кредитора, требующего досрочного погашения кредита, направлена на досрочное получение исполнения от должника, а не прекращение обязательства вернуть деньги, предоставленные банком, и выплатить проценты за их использование [4, 131]. Кроме того, решения третейских судов содержат указание на то, что признание ходатайства кредитора о досрочном погашении кредита в качестве одностороннего заявления о роспуске кредитного соглашения приведет к освобождению заемщика от обязанности выплачивать проценты за использование займа, что влечет за собой неосновательное обогащение кредита и нарушит правила о возмездности контракта (статья 423 Гражданского кодекса) и правила об ответственности за нарушение обязательств [10].

Верховный суд Российской Федерации рассматривает представление кредитором требования о досрочном погашении суммы кредита в качестве одностороннего изменения кредитором срока исполнения обязательств по погашению суммы долга (кредита) [7].

Если кредитный договор считается прекращенным, у кредитора нет оснований для расчета и сбора будущих процентов за использование кредита и штрафов в соответствии с условиями кредитного соглашения, но если мы не будем рассматривать требование о досрочном погашении кредита как односторонний отказ от выполнения кредитного соглашения, решение суда удовлетворить требования банка о досрочном взыскании кредита остается возможностью представить дополнительные требования к кредиту для соглашения с заемщиком, в том числе в отношении штрафов, предусмотренных договором.

Если кредитор обращается в суд с требованием расторгнуть кредитный договор в одностороннем порядке, необходимо помнить об обязательной досудебной процедуре урегулирования этого спора, суть которого состоит в том, что заинтересованная сторона до обращения с иском в суд должна направить второй стороне предложение о расторжении договора. Обращение в судебные органы возможно, если другая сторона отказывается расторгнуть соглашение или если ответ на соответствующее предложение не будет получен в течение 30 дней, если иной срок не установлен законом или соглашением (часть 2, статья 452 Гражданский кодекс Российской Федерации).

Кредитный договор может быть расторгнут в случае отказа от договора (исполнения договора) (п. 450.1 Гражданского кодекса Российской Федерации). Такой отказ возможен только в случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором. Прекращение договора с использованием такого метода его прекращения может осуществляться в зависимости от обстоятельств, согласованных сторонами или не зависящих от каких-либо обстоятельств. Но в любом случае, при таком способе расторжения договора займа, вторая сторона должна письменно уведомить об отказе от выполнения договора.

Право кредитора на односторонний отказ от исполнения контракта предусмотрено частью 1 ст. 821 Гражданского кодекса, согласно которому кредитор имеет право отказаться предоставить кредит заемщику полностью или частично при наличии обстоятельств, которые четко указывают, что сумма, предоставленная заемщику, не будет возвращена вовремя.

Обстоятельства такого отказа согласуются сторонами в договоре. Как правило, причины отказа в заключении кредитного договора аналогичны основаниям для его отмены в одностороннем порядке по инициативе кредитора (ухудшение финансового состояния заемщика, процедуры банкротства заемщика, ухудшение безопасности кредита, реорганизация заемщик и т. д.).

Отказ банка в запросе на предоставление кредита может привести к искам заемщика для возмещения убытков. В пункте 11 Информационного письма № 147 «Рассмотрение судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном соглашении», Президиум Верховного Арбитражный суд Российской Федерации пояснил, что требование заемщика о взыскании убытков, вызванное банкротом нарушения обязательства по предоставлению кредита, может быть удовлетворено судом, если сумма кредита не была выпущена в срок, установленный договором, и нет условий, указанных в пункте 1 статьи. 821 Гражданского кодекса Российской Федерации. В таких случаях, в качестве потерь, суды рассматривают разницу между ставкой на использование займа, установленной в нарушенном договоре, и процентной ставкой за использование суммы кредита, полученной в другом банке, при условии, что период займа и сумма кредита по второму кредитному соглашению существенно не отличаются от соответствующих условий нарушенного договора [11]. Лицо, требующее возмещения убытков, должно доказать факт нарушения его права, наличия и суммы убытков, причинно-следственной связи между незаконными действиями ответчика и понесенными убытками.

Отсутствие хотя бы одного из вышеуказанных условий, необходимых для применения ответственности в виде сбора убытков, влечет за собой отказ удовлетворить иск.

Право заемщика в одностороннем порядке отказаться от кредитного договора (в части 2 статьи 821 Гражданского кодекса Российской Федерации относится к отказу от получения кредита полностью или частично), в отличие от одностороннего отказа от кредитного договора кредитор не связан ни с какими причинами. Единственным условием такого отказа является то, что оно может быть сделано до согласованного срока займа в контракте и с обязательным уведомлением банка.

Следует отметить, что часть 2 ст. 821 Гражданского кодекса Российской Федерации о праве заемщика отказаться от получения кредита до момента его предоставления является диспозитивным, что подразумевает, что кредитный договор может содержать условия, ограничивающие право заемщика отказаться от получения кредита.

Статья 11 Федерального закона от 21 декабря 2013 года № 353-ФЗ «О потребительском кредите (займе)» содержит обязательное правило о праве заемщика отказаться от получения потребительского кредита полностью или частично, уведомив кредитора об этом до истечения договорного срока его предоставления. Следовательно, в соглашении о потребительском кредите банк не может ограничивать право заемщика отказаться от получения кредита.

Прекращение действия кредитного договора по требованию одной из сторон может также произойти в случае значительного изменения обстоятельств (статья 451 Гражданского кодекса Российской Федерации). При таких обстоятельствах Гражданский кодекс Российской Федерации понимает обстоятельства, с которыми стороны действовали при заключении договора. Изменение обстоятельств может быть признано значительным, если они настолько изменились, что, если стороны могли бы разумно предвидеть это, договор не был бы заключен вообще или был бы заключен в значительно отличающихся условиях [5, 29].

В части 2 ст. 451 Гражданского кодекса Российской Федерации, должны быть указаны следующие условия, которые должны существовать одновременно для расторжения договора в связи со значительными изменениями обстоятельств:

а) во время заключения договора стороны исходили из предположения, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

б) изменение обстоятельств вызвано причинами, по которым заинтересованная сторона не могла преодолеть после их появления, со степенью заботы и осмотрительности, требуемой от характера контракта и условий сделки;

в) исполнение контракта без изменения его условий могло бы нарушить соотношение имущественных интересов сторон, соответствующих контракту, и влечет за собой такой ущерб заинтересованной стороне, что он потеряет существенное значение в отношении того, что он имел право ожидать при заключении контракта;

г) из обычаев делового оборота или сущности договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

В настоящее время по этой причине отдельные заемщики пытаются распустить кредитные соглашения, обратившись в суды с соответствующими претензиями.

Целью таких требований является прекращение взимания процентов за использование кредита и зачастую очень высокие штрафы за нарушение условий погашения кредита и процентов за его использование. В то же время истцы, как значительное изменение обстоятельств, относятся к потере работы, изменению заработной платы, инвалидности заемщика или одного из членов его семьи и т.д., то есть главным образом к обстоятельствам, которые привели к ухудшению финансового состояния заемщика и его семьи.

Однако существующая судебная практика основана на том факте, что она не признает такие обстоятельства, которые являются причиной прекращения действия кредитного соглашения из-за значительного изменения обстоятельств. В то же время суды указывают в решениях о том, что заключение кредитного соглашения «было сделано по желанию обеих сторон, стороны достигли соглашения по всем существенным условиям договора, в связи с чем каждая сторона приняла риск выполнения кредитного договора. В то же время ухудшение состояния здоровья и финансового положения, которое мешало истцу (заемщику) выполнять обязательства по кредитному соглашению, не являются такими обстоятельствами, значительным изменение которого может послужить основанием для прекращения действия кредитного соглашения» [2].

Кроме того, банкротство банка или заемщика не признается судами в качестве значительного изменения обстоятельств. «Банкротство кредитора, возникшее в результате рискованной кредитной политики, не может быть признано существенным изменением обстоятельств и рассматривается как изменение обстоятельств, вызванных причинами, по которым заинтересованная сторона, в этом случае Банк, не могла преодолеть свои возникновение со степенью заботы и усмотрения, которое от этого требовалось по характеру контракта и условиям обращения» [9]. В этом случае суд отмечает, что в силу параграфа 2 ст. Гражданского кодекса, граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права по своей воле и в своих интересах. Они, судятся, могут свободно устанавливать свои права и обязанности на основании договора, а также при определении любых условий контракта, которые не противоречат закону. Согласно пункту 1 ст. 421 Гражданского кодекса, граждане и юридические лица могут заключать договор, условия которого определяются по усмотрению сторон, за исключением случаев, когда содержание соответствующего положения предписывается правовыми актами (пункт 4 статьи 421 Гражданского кодекса Российской Федерации). Заемщик, являясь хозяйствующим субъектом в рамках своей предпринимательской деятельности, обязан проявлять осмотрительность и разумность при заключении сделок (п. 3 п. 1 ст. 2 ГК РФ). В противном случае, это предмет неосторожного и необоснованного поведения, которому доверяют риски последствий его поведения.

В судебной практике можно отметить различные подходы в вопросе признания существенного изменения обстоятельств в отношении прекращения кредитного соглашения в случае предоставления товарного займа, то есть когда заемщик при покупке товара, выдал кредит (в то же время деньги не передаются заемщику, а сразу отправляются на покупку того или иного товара), а договор купли-продажи впоследствии прекращается не по вине заемщика. Существует мнение, что в таких случаях кредитный договор не может рассматриваться как самостоятельная сделка, поскольку является неотъемлемой частью договора купли-продажи для оплаты приобретенных товаров [8]. Следовательно, прекращение договора купли-продажи - основание для прекращения действия кредитного договора, которому был предоставлен товарный кредит, из-за значительного изменения обстоятельств. Противоположная позиция судов оправдана тем фактом, что если продавец не выполняет обязательства по переводу товаров в случаях товарного кредита, это не является существенным изменением обстоятельств, поскольку «выполнение обязательств по кредитному соглашению не может быть в зависимости от исполнения истцом обязательств третьими лицами» [1]. Тот факт, что заемщик не смог реализовать цели, по которым заключен кредитный договор, не освобождает его от выполнения своих обязательств перед банком по кредитному соглашению.

В целях защиты прав и законных интересов физических лиц (заемщиков) Верховному суду Российской Федерации необходимо оценить судебную практику в области расторжения кредитного договора по инициативе заемщика в связи со значительным изменением в обстоятельства и определить диапазон аналогичных обстоятельств, которые предоставили бы заемщику право подать иск о расторжении договора.

Библиографический список:

1. Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 25.06.2015 г. №33-8683/15 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
2. Апелляционное определение Московского городского суда от 16.07.2014 г. по делу № 33-28296 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
3. Егорова, М. А. Актуальные проблемы договорного права России / М.А. Егорова. - М.: Статут, 2016. - 992 с.
4. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 13.09.2017 г. № 147 «Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о кредитном договоре» // Вестник ВАС РФ. 2017. - № 11. - С. 131-151.
5. Кузьминых Г.М. Особенности заключения кредитного договора // Правопорядок: история, теория, практика, 2016. - №1(8). - С.28-31
6. Миронова И.В. Расторжение кредитного договора // Вестник Балтийского федерального университета им. И. Канта. Серия: Гуманитарные и общественные науки, 2017. - №1. - С.40
7. Определение Верховного суда РФ от 08.09.2015 г. №5-КГ 15-91 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
8. Определение Приморского краевого суда от 24.08.2015 г. по делу № 33-6768 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
9. Постановление Второго арбитражного апелляционного суда от 30.01.2012 г. по делу № А31-6379/2011 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
10. Постановление Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 19.03.2013 г. по делу № А53-19971/2012 // Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.
11. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.03.2015 г. № Ф05-17201/2014 по делу № А40-85324/14 Консультант Плюс [Электронный ресурс]. М. URL: http://www.consultant.ru/.

Решетникова Анна Александровна
Reshetnikova Anna Alexandrovna
магистрант 2-го курса Частного образовательного учреждения высшего образования
Центросоюза Российской Федерации «Сибирский университет потребительской кооперации»

УДК 342.7

ПРАВОВОЙ СТАТУС ПОТЕРПЕВШЕГО ПО КОНСТИТУЦИИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

LEGAL STATUS OF THE VICTIM UNDER THE CONSTITUTION OF THE RUSSIAN FEDERATION

Аннотация: В статье рассматривается определение понятия потерпевшего в российском уголовном судопроизводстве. Рассмотрены основные права и свободы граждан, в частности лиц, потерпевших от преступлений, регламентируемые Конституцией РФ.

Annotation: The article deals with the definition of the concept of the victim in the Russian criminal proceedings. The basic rights and freedoms of citizens are considered, in particular, victims of crime, regulated by the Constitution of the Russian Federation.

Ключевые слова: гражданин, потерпевший, права и свободы, правовой статус потерпевшего, государственная защита, квалифицированная юридическая помощь, доступ к правосудию

Keywords: citizen, victim, rights and freedoms, legal status of the victim, state protection, qualified legal assistance, access to justice

Конституция РФ устанавливает, что права и свободы человека являются высшей ценностью. Обеспечение защиты прав, свобод и интересов лиц которые пострадали от преступления, является основным содержанием назначения уголовного судопроизводства Российской Федерации.

«Каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации»[1]. В рамках уголовно-процессуальных отношений потерпевший обладает правами и обязанности установленными Конституцией РФ, которые в свою очередь конкретизируются нормами уголовно-процессуального законодательства, и не могут ей противоречить. Эта норма, установленная Конституцией РФ, является гарантией в целом наличия правового статуса у «потерпевшего» (иных лиц) и его обеспечения.

Основными статьями Конституции РФ, регламентирующими правовой статус гражданина в целом, и в том числе потерпевшего являются: ст.2, 6, 20, 21, 22, 23, 24, 26, 45, 46, 48, 51, 52, 53.

Так например, ст.20 Конституции РФ устанавливает право на жизнь; ст.21 охраняется достоинство личности, что включает в себя защиту от применения пыток, насилия и иного жестокого обращения; ст.22, 23, 24 обеспечивают право на свободу и личную неприкосновенность, а также на неприкосновенность частной жизни, неприкосновенность жилища; ст.26 обеспечивает право на свободу передвижения; ст.29 право на свободу мысли; и т.д.

Однако вышеуказанные примеры говорят нам о правах (обязанностях) человека и гражданина в целом, не конкретизируя, и не выделяя как права и обязанности «потерпевшего». Необходимо обратить внимание непосредственно на права и обязанности, которые предусмотрены Конституцией РФ конкретно для лица «потерпевшего». В том числе на то, кто именно согласно Конституции РФ является потерпевшим, в связи с чем, можно будет в дальнейшем более детально рассматривать проблемы связанные с признанием лица потерпевшим, а в частности связанные с его возможностью в полной мере использовать права и обязанности в рамках уголовного судопроизводства, предусмотренные для «потерпевшего».

В Конституции РФ отсутствует определение понятия «потерпевший», однако оно содержится в п.1 ст. 42 Уголовно-процессуального кодекса РФ: «Потерпевшим является физическое лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред, а также юридическое лицо в случае причинения преступлением вреда его имуществу и деловой репутации. Решение о признании потерпевшим принимается незамедлительно с момента возбуждения уголовного дела и оформляется постановлением дознавателя, следователя, судьи или определением

суда»[2].

Далее рассмотрим основные права и свободы лица, потерпевшего от преступления, регламентируемые Конституцией РФ.

Так согласно ст.45 Конституции РФ каждому человеку и гражданину гарантируется государственная защита его прав и свобод. Если рассматривать указанную норму в рамках уголовно-процессуальных отношений, то она обеспечивается при предупреждении совершения преступлений, а также обеспечивается в случае уже совершенного преступления, то есть распространяется как на лицо, признанное в установленном Уголовно-процессуальным кодексом РФ (далее УПК РФ) порядке «потерпевшим», так и на лицо, которое потенциально может стать «потерпевшим». При всем при этом государством должны быть выработаны, а точнее его законами установлены механизмы, способы, при помощи которых эти права и свободы должны защищаться, а также реализовываться.

Установленное ст.46 Конституции РФ право потерпевшего на судебную защиту своих прав и свобод рассматривается одновременно как его неотъемлемое право, так и как «гарантия и средство обеспечения иных прав, свобод и обязанностей»[3]. Данное право является средством обеспечения охраны прав потерпевшего как от преступлений так и от злоупотребления властью (ст.52 Конституции РФ). Однако «потерпевшему» при возникновении уголовно-процессуальных отношений не дано право на свое усмотрение выбирать суд, конкретного судью которые бы осуществляли защиту его прав, также от «потерпевшего» не зависит и срок рассмотрения вопроса о его нарушенных правах и свободах.

Важным правом, установленным Конституцией РФ и как таковое отсутствие обеспечения в полной мере данного права у «потерпевшего» является «право на получение квалифицированной юридической помощи». Ст.48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение юридической помощи, что в свою очередь является способом защиты прав и свобод. То есть потерпевший вправе при защите и восстановлении своих прав обратиться за помощью к юристу и не может быть в этом ограничен (за исключением случаев установленных законом). Помощь квалифицированного юриста необходима например: при определении органа уполномоченного разрешать жалобы, заявления; при составлении документов подтверждающих нарушение прав и свобод; при сопровождении в рамках производства стадий уголовного судопроизводства и др. Однако данное право не гарантирует получение помощи квалифицированного юриста потерпевшим на бесплатной основе, что в какой-то степени является нарушением равноправия сторон.

Ст. 51 Конституции РФ закрепляет право на отказ от «свидетельствовать против себя, супруга и иных близких родственников», которое также регламентировано ст.42 УПК РФ.

Ст.52 Конституция РФ также устанавливает обязанность государства обеспечить лицу, потерпевшему от преступлений доступ к правосудию, то есть предоставить возможность отстаивать свои права и свободы в суде всеми незапрещенными законом способами с целью восстановления нарушенных прав, при этом наделив «потерпевшего» рядом прав и обязанностей которыми он вправе пользоваться в рамках уголовно-процессуальных отношений. В случае если лицу был причинен какой-либо вред (ущерб) государство обязано установить механизм возмещения причиненного ущерба, о чем так же говориться в ст.52 и 53 Конституции РФ.

Рассмотренный выше правовой статус потерпевшего (личности) является основополагающим и не может быть изменен (только в порядке установленном самой Конституцией РФ), и законы устанавливающие права и обязанности личности, в частности лица «потерпевшего» не могут противоречить основополагающему правовому положению, и должны быть приняты исходя из них.

Однако, несмотря на установленные Конституцией РФ основополагающие нормы и принципы регулирующие правовое положение потерпевшего, на практике при принятии уголовно-процессуального законодательства и внесении соответствующих изменений возникают проблемы, связанные с гарантией реализации и обеспечения прав и обязанностей потерпевшего. И основной проблемой является вопрос о том, какое лицо и с какого момента необходимо считать «потерпевшим» в рамках уголовно-процессуального судопроизводства, для того чтобы оно могло пользоваться правовым положением не просто «личности», а как конкретный участник уголовно-процессуальных отношений – «потерпевший».

Так по данному вопросу высказался Конституционный суд РФ: «По смыслу части первой статьи 42 УПК Российской Федерации, определяющей потерпевшего как лицо, которому преступлением причинен физический, имущественный, моральный вред либо вред деловой репутации, правовой статус лица как потерпевшего устанавливается исходя из фактического его

положения: он лишь процессуально оформляется постановлением дознавателя, следователя или суда о признании потерпевшим, но не формируется им, поскольку обеспечение гарантируемых Конституцией Российской Федерации прав и свобод человека и гражданина в уголовном судопроизводстве обусловлено не формальным признанием лица тем или иным участником производства по уголовному делу, в частности потерпевшим, а наличием определенных сущностных признаков, характеризующих фактическое положение этого лица как нуждающегося в обеспечении соответствующих прав»[4]. Несмотря на данное разъяснение, УПК РФ устанавливает конкретный порядок признания лица потерпевшим, что значительно усложняет процесс реализации указанных Конституцией РФ прав и свобод, обязанностей лицом «потерпевшим».

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенар. голосованием 12.12.1993г. (с послед. измен и доп.) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. – № 31. – Ст. 4398.

2. Уголовно–процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. законом от 18 дек. 2001 г. № 174–ФЗ (с послед. измен и доп.) // Собрание Законодательства РФ. - 24.12.2001.-№ 52.-Ст. 4921.

3. По делу о проверке конституционности статьи 405 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Курганского областного суда, жалобами Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации, производственно-технического кооператива "Содействие", общества с ограниченной ответственностью "Карелия" и ряда граждан: постан. Конституционного суда РФ от 11.05.2005 N 5-П (с послед. измен. и доп.) // Российская газета. - №106. – 20.05.2005.

4. Определение Конституционного суда РФ от 17.11.2011 № 1555-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Смирновой Валентины Михайловны на нарушение ее конституционных прав положений Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации».

Могилевский Григорий Александрович
кандидат юридических наук, доцент, доцент кафедры «Гражданско-правовые дисциплины» факультета «Мировая экономика и право» Сибирского государственного университета путей сообщения, г. Новосибирск

Попова Виктория Евгеньевна
студентка 3 курса факультета «Мировая экномика и право» специальности 40.03.01 «Юриспруденция» Сибирского государственного университета путей сообщения, г. Новосибирск

Mogilevskiy Grigoriy Aleksandrovich
PhD, Assistant Professor, Associate Professor of the Chair of civil law disciplines "Faculty" Economics and law "of the Siberian State University of means of communication, Mr. Novosibirsk;
E-mail: mogilevskiy_1@mail.ru

Popova Viktoria Evgenievna
3 student of the Faculty of global jeknomika and law» specialty 40.03.01 "jurisprudence" of the Siberian State University of means of communication,
Mr. Novosibirsk; E-mail: viktoriya211097@gmail.com

УДК 347

АСПЕКТЫ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА С УЧАСТИЕМ ИНОСТРАННОГО ЭЛЕМЕНТА

ASPECTS OF CIVIL PROCEEDINGS WITH PARTICIPATION OF FOREIGN ELEMENT

Аннотация: Статья посвящена анализу проблем совершения гражданского правосудия с участием иностранных элементов. Для государств, заинтересованных в формировании внешнеэкономических связей, одной из целей становится формирование доступности правосудия и объективного рассмотрения в судах споров с участием иностранных лиц. Положительность достижения итогов разрешения споров находится в зависимости от того, в какой степени будет реальным обобщение международного опыта регулирования отмеченных взаимоотношений, скопленной практики, ее исследование и закрепление в функционирующем законодательстве наиболее результативных предложений.

Annotation: The article is devoted to the analysis of the problems of civil justice with the participation of foreign elements. For states interested in the formation of foreign economic relations, one of the goals is the formation of accessibility of justice and objective consideration in courts of disputes with the participation of foreign persons. The positiveness of the achievement of the results of the resolution of disputes depends on the extent to which the synthesis of international experience in regulating marked relationships, accumulated practice, its study and consolidation of the most effective proposals in functioning legislation will be real.

Ключевые слова: иностранный элемент, гражданское судопроизводство, правовое положение иностранных лиц, принципы гражданского процесса, международные правовые акты.

Keywords: foreign element, civil justice, legal status of foreign persons, principles of civil procedure, international legal acts.

Актуальность работы определена тем, что для государств, заинтересованных в формировании внешнеэкономических связей, одной из целей становится формирование доступности правосудия и объективного рассмотрения в судах споров с участием иностранных лиц. Положительность достижения итогов разрешения споров находится в зависимости от того, в какой степени будет реальным обобщение международного опыта регулирования отмеченных взаимоотношений, скопленной практики, ее исследование и закрепление в функционирующем законодательстве наиболее результативных предложений.

Гражданское судопроизводство по делам с участием иностранных лиц считается частью международного гражданского процесса.

Иностранные лица в гражданском судопроизводстве – это область субъектов иностранного

происхождения, которые имеют те же процессуальные права и несут те же обязанности, что и отечественные граждане, но в силу собственной принадлежности к другой правовой системе одарены некоторыми спецификами. Иностранные лица считаются комплексной категорией, которая содержит в себе физических лиц – граждан, лиц без гражданства, беженцев; иностранные организации – юридические лица и компании, исключающие формирование юридического лица; страны и международные компании [8, с. 26].

Правовое и процессуальное положение иностранных лиц регламентируется национальным, иностранным законодательством, а кроме того нормами международных актов. Международно-правовое урегулирование процессуального положения иностранцев зафиксировано в двухсторонних соглашениях о правовой помощи, о торговле и мореплавании обеспечение гражданам обеих сторон права на судебную защиту и свободный доступ в суды договаривающихся стран. Установление гражданской работоспособности иностранных частных лиц выполняется по личному закону, а их гражданской процессуальной работоспособности – по закону суда на базе принципа взаимности (договоры РФ с КНР, Францией, Данией, Чехией, Испанией) [6, с. 124].

В России гражданское судопроизводство с участием иностранного элемента регулируется при помощи ГПК РФ [4]. Раздел V «Производство по делам с участием иностранных лиц» ГПК включает 3 главы: гл. 43 отвечает её наименованию — «Общие положения», гл. 44 регулирует проблемы, сопряженные с подсудностью дел с участием иностранных лиц судам в РФ, и, абсолютно обоснованно, что имеется гл. 45 «Признание и исполнение решений иностранных судов и зарубежных третейских судов (арбитражей)».

Согласно ст. 398 ГПК РФ [4], отображающей в целом правило так называемого национального режима, иностранные граждане, обладают возможностью обращаться в суды в РФ с целью охраны собственных нарушенных либо оспариваемых прав, свобод и законных интересов.

Согласно ст. 254 Арбитражного процессуального кодекса [3], иностранные лица, исполняющие предпринимательскую и другую экономическую работу, обладают возможностью обращаться в арбитражные суды РФ. Данное обозначает, что отмеченные лица одарены процессуальными правами и несут процессуальные обязанности наряду с отечественными жителями и организациями.

В единой форме этот принцип прикреплен в ч. 3 ст. 62 Конституции [1]: «Иностранные граждане и лица без гражданства используют в РФ права и несут обязанности наряду с жителями РФ, помимо ситуации, определенных федеральным законодательством либо международным договором РФ».

Ст. 399-400 ГПК [4] существует термин «личный закон», он устанавливает гражданскую процессуальную правоспособность и работоспособность иностранных лиц. Нормы данных статей согласованы со ст. 1195–1197, 1202, 1203 ГК [2]. Личным законодательством иностранного гражданина считается право государства, гражданство которой он имеет. При присутствии у лица нескольких иностранных гражданств его личным законодательством является право государства, в которой гражданин имеет место жительства.

Подсудность дел с участием иностранных лиц судам общей юрисдикции РФ вводится нормами, связанными в гл. 44 ГПК [4]. В частности, нормами ст. 402 ГПК регулируются как единое правило, так и отступления от него при установлении компетенции судов по делам с участием иностранных лиц. В соответствии с ч. 1 ст. 402 ГПК, подсудность дел с участием иностранных лиц судам в РФ регламентируется утверждениями гл. 3 «Подведомственность и юрисдикция» ГПК, в случае если отсутствуют правила, определенные гл. 44 ГПК. Единый принцип учитывает, что суды в РФ оценивают дела с участием иностранных лиц, в случае если предприятие-ответчик располагается либо гражданин-ответчик обладает местом жительства на местности РФ.

Судам разъяснено, что основой к отмене либо изменению судебного акта может быть неверное использование судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных соглашений России. Неверное использование нормы международного права способно иметь место в вариантах, если судом не была использована мера международного права, подлежащая использованию, либо, наоборот, судебный процесс использовал норму международного права, что не подлежало к использованию, или если судом было предоставлено неверное толкование нормы международного права [5].

Таким образом, на иностранных лиц распространяются как единые принципы ГПК, так и специализированные принципы, предустановленные законами и международными соглашениями.

Каждое введение изменения в ГПК запрашивает обдуманный подход и бережное отношение к действующему кодексу. При этом всегда необходимо иметь в виду о задачах и целях гражданского судопроизводства, прикрепленных в ст. 2 ГПК, т.е. о точном и своевременном анализе и разрешении гражданских дел в целях защиты нарушенных либо оспариваемых прав, свобод и законных интересов людей, учреждений, прав и интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, иных лиц, представляющих субъекты гражданских, трудовых либо других правоотношений.

Библиографический список:

1. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосование 12 декабря 1993 (ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства Российской Федерации. –1994. – №23. – Ст. 4398
2. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ. Часть первая (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, 1994. - № 238-239
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. N 95-Ф (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, 2002. - № 137
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета, 2002. - N 220
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 г. № 5 "О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации" // СПС Гарант
6. Агаларова М.А. Развитие правовой культуры как неотъемлемого элемента рассмотрения гражданских дел с участием иностранных лиц [Текст] / М.А. Агаларова // Правовая культура. – 2016. – № 2. – С. 123-127
7. Барышников П.С. Актуальные проблемы гражданского процесса // Актуальные проблемы российского права, 2015. – № 4. – С. 29-3
8. Кудрявцева Е.В. Производство по делам с участием иностранных лиц // Вестн.моск.ун-та, 2013. - № 4. – С. 26-31
9. Макунина М.А. (Агаларова, М.А.) Проблемы извещения иностранных лиц в гражданском судопроизводстве / М.А. Макунина // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2016. – № 1. – С. 145-149.

Барышникова Ирина Владимировна
Baryshnikova Irina Vladimirovna
Студентка Юридического института им. М.М Сперанского
Владимирского государственного университета имени А.Г. и Н.Г. Столетовых

Шаназарова Елена Витальевна
Shanazarova Elena Vitalyevna
Научный руководитель
Кандидат юридических наук,
доцент кафедры «Финансовое право и таможенная деятельность»
Юридического института им. М.М. Сперанского
Владимирского государственного университета имени А.Г. и Н.Г. Столетовых

УДК 347.1

К ВОПРОСУ О СТРАХОВАНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ РИСКОВ

TO THE ISSUE ABOUT INSURANCE OF ENTREPRENEURIAL RISKS

Аннотация: В статье излагаются отличительные особенности страхования предпринимательских рисков; характеризуются предмет, объект, субъектный состав страхования предпринимательских рисков; описывается положение данного вида страхования на российском страховом рынке.

Abstract: The article gives distinctive features of entrepreneurial risks; characterizes the subject, object, subject composition of insurance of entrepreneurial risks; describes the position of this type of insurance in the Russian insurance market.

Ключевые слова: страхование, виды страхования, имущественное страхование, предпринимательская деятельность, предпринимательские риски, страхование предпринимательских рисков, договор страхования предпринимательских рисков.

Keywords: insurance, types of insurance, property insurance, business activity, entrepreneurial risks, insurance of entrepreneurial risks, contract of insurance of entrepreneurial risks.

Хозяйственная деятельность общества не всегда обходится без непредвиденных ситуаций, которые впоследствии несут отрицательный результат, поэтому человек всегда пытается найти способы для предупреждения негативных последствий или их устранения. Предупреждение негативных последствий не всегда может сопровождаться точными прогнозами, устранение же последствий деятельности человека осуществляется в большинстве случаев с помощью страхования.

Страхованием называют особые экономические отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.

В настоящее время глобальную роль страхования сложно переоценить, так как осознание значимости данного института происходит и на государственном уровне, и на уровне гражданско-правовых отношений. Российский рынок страхования активно развивается: возникновение новых отраслей хозяйственной жизни общества влечет появление новейших видов страхования, а с обновлением уже существующих отраслей модернизируются действующие виды страхования.

Закон РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» в пункте 1 статьи 32.9 приводит перечень видов страхования, осуществляемых в Российской Федерации [1]. Исходя из анализа федерального закона, можно выделить четыре основных вида страхования: личное, имущественное, страхование ответственности, страхование предпринимательских рисков. Отличие каждого вида страхования состоит, прежде всего, в объекте страхования. При личном страховании объектами выступают имущественные интересы страхователя, непосредственно связанные с жизнью, здоровьем, трудоспособностью, при имущественном – имущественные интересы, связанные с риском повреждения, утраты, гибели имущества, при страховании ответственности – имущественные интересы, связанные с риском наступления деликтной либо

договорной ответственности.

Основной целью ведения предпринимательской деятельности является получение прибыли, преумножение дохода с помощью минимальных затрат. В связи с этим предпринимательская деятельность напрямую связана с возможностью возникновения определенных рисков. Полное исключение риска невозможно, поэтому необходимо использовать эффективные способы защиты от его возникновения. Одним из таких инструментов является страхование предпринимательских рисков – механизм, с помощью которого риск переводится на страховщика [2, 121].

Страхование предпринимательских рисков, как один из видов страхования, является сравнительно молодой, но уже зарекомендовавшей себя и активно развивающейся отраслью, которая за период своего существования уже успела внести определенный вклад в развитие глобальной экономики. Такой вид страхования предоставляет гарантии защиты и восстановления нарушенных прав предпринимателя путем возмещения неполученных доходов или понесенных убытков от застрахованной предпринимательской деятельности.

Отличительными особенностями страхования предпринимательских рисков, позволяющими отделить его от иных видов страхования, выступают, в первую очередь, объект и предмет страхования. Объектом страхования всегда выступает имущественный интерес страхователя, который в данном случае связан с риском возникновения убытков либо неполучением дохода от застрахованной предпринимательской деятельности в связи с нарушением обязательств контрагентами или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам. Предметом же страхования является конкретное материальное явление. Тем самым предмет страхования предпринимательского риска – убытки, которые предприниматель может понести в связи с наступлением объективных обстоятельств.

Согласно ч. 2 ст. 929 ГК РФ страхование предпринимательских рисков выделяется в качестве самостоятельного вида имущественного страхования. По договору имущественного страхования может быть, в частности, застрахован риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов - предпринимательский риск. Поскольку предпринимательская деятельность представляет собой систематическую деятельность, направленную на извлечение прибыли, то и изменение условий такой деятельности должно носить регулярный, продолжительный характер. Это означает, что не может быть застрахована упущенная выгода из-за единовременной случайной потери груза [3, 56]. Простыми словами предприниматель может застраховать выгоду, упущенную только из-за такого изменения условий, при которых случаи утраты груза участились.

Сторонами любого страхового соглашения являются страхователь и страховщик. Субъектный состав при страховании предпринимательской деятельности имеет некоторые особенности. В роли страхователей может выступать как предприниматель, так и иной субъект хозяйствования, деятельность которых в той или иной степени подвержена предпринимательскому риску, и в связи с этим которые заключают договор страхования со страховой организацией (страховщиком). Условие гарантированной защиты страхователей состоит в том, что страхование должно производиться исключительно субъектом хозяйствования и только относительно его личных убытков. В договоре страхования предпринимательских рисков не могут быть представлены третьи лица – выгодоприобретатели и застрахованные лица. Тем не менее, последствия нарушения данного правила различаются: если в договоре обозначен выгодоприобретатель, в пользу которого он заключен, то такое условие договора признается ничтожным, а сам договор считается заключенным в пользу страхователя. При назначении в договоре застрахованного лица такой договор страхования предпринимательских рисков считается ничтожным [4].

Согласно договору страхования предпринимательских рисков страховщик берет на себя обязательство выплатить субъекту хозяйствования – страхователю денежную сумму (страховую выплату) за определенную страховую премию при наступлении страхового случая в пределах установленной договором. Сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору страхования (страховая сумма), определяется соглашением страхователя со страховщиком в соответствии с правилами, предусмотренными п. 2 ст. 947 ГК РФ. При страховании предпринимательского риска, если договором страхования не предусмотрено иное, страховая сумма не должна превышать их действительную стоимость (страховой стоимости). Такой стоимостью считаются убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь, как можно

ожидать, понес бы при наступлении страхового случая. Так, по договору страхования предпринимательского риска страховая сумма определяется в качестве величины возможных убытков от неисполнения договоров контрагентами или от других объективных, независящих от предпринимателя обстоятельств.

Предпринимательская деятельность крайне разнообразна, поэтому учёные-практики выделяют многочисленные виды страхования предпринимательских рисков, например, страхование от потери прибыли, страхование на случай убытков от перерывов в производстве, страхование риска невыполнения договорных обязательств, страхование интеллектуальной собственности, страхование инвестиций, страхование простоя производства [5, 2] . В России большинство видов страхования предпринимательских рисков до настоящего времени не получило массового развития, что связано с отсутствием стабильного спроса на данную услугу потенциальных страхователей, а также с организационной и финансовой неподготовленностью страховых компаний к её оказанию [6, 165].

Страхование, а в частности и страхование предпринимательских рисков, является показателем экономической стабильности государства. Несмотря на то, что в настоящее время данный вид страхования еще не получил должного развития на российском страховом рынке, важно отметить его востребованность и необходимость использования. Страхование предпринимательских рисков представляет собой определенного рода механизм, выражающийся в защите предпринимателей от вероятной потери предпринимателем части ресурсов, от неполучения предполагаемых доходов или появления дополнительных расходов в результате наступления объективных обстоятельств, и вследствие чего являющийся одним их важнейших компонентов ведения предпринимательской деятельности.

Библиографический список:

1. Закон РФ от 27.11.1992 N 4015-1 "Об организации страхового дела в Российской Федерации" // Российская газета. 1993. N 6.

2. Волкова И. А. Страхование предпринимательского риска // Власть. 2009. №9. С. 121-123.

3. Родин Р. С. Страхование предпринимательского риска // Вестник Московского университета МВД России. 2016. №7. С. 56-57

4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. N 5. Ст. 410.

5. Бахматов С. А., Кайгородцева Ю. В. Страхование предпринимательских рисков: основные виды и их особенности в современных условиях // Baikal Research Journal. 2015. №4.

6. Амирханян Н., Бродецкая Н., Ващенко Т.В. Проблемы страхования предпринимательских рисков в РФ // Актуальные проблемы авиации и космонавтики. 2012. №8. С. 164-166

Кричалина Ирина Александровна
Krichalina Irina Aleksandrovna
магистрант / Московский финансово-юридический университет

УДК 34

ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ АКЦИОНЕРОВ

THE LEGISLATIVE BASES OF PROTECTION OF THE STOCKHOLDERS' RIGHTS

Аннотация: В статье выявляются нормативные правовые акты, регулирующие основные права акционеров и порядок их защиты. Автор приходит к выводу, что законодательство, составляющее основу правового регулирования в рассматриваемой области, не дает четкого представления о совокупности прав акционеров и способах их защиты.

Annotation: The article reveals the legal acts regulating the basic rights of stockholders and the procedure of their protection. The author comes to the conclusion that the legislation in this area does not give a clear idea of the totality of shareholders' rights and protection methods.

Ключевые слова: акционер, акционерное общество, судебная защита, внесудебная защита, корпоративный спор

Key words: stockholder, joint stock company, judicial protection, non-judicial protection, corporate dispute

В современном мире одной из самых распространенных организационно-правовых форм корпоративной коммерческой организации является акционерное общество [5, с.69]. Несмотря на систематическое изменение и дополнение законодательства об акционерных обществах, нормы о защите прав акционеров так и не систематизированы и не включены в отдельный институт (субинститут) отечественного законодательства, а по-прежнему рассредоточены в разных нормативных правовых актах, каждый из которых, в свою очередь, не содержит отдельного структурного элемента (раздел, глава, статья), посвященного защите прав акционеров.

Законодательство о защите прав акционеров – это совокупность нормативных правовых актов, регулирующих правовые основы защиты прав акционеров - основных участников такого хозяйствующего субъекта, как акционерное общество. При этом, защита прав акционеров - не новый институт законодательства, это комплексное образование, содержащее нормативные правовые акты конституционного, гражданского, административного, уголовного законодательства.

Нормы конституционного законодательства, закрепляя основные права личности, её взаимоотношения с государством, являются базой для возникновения прав акционеров. Конституционные права на объединение (статья 30), частную и иные виды собственности, охраняемые государством в равной степени (статьи 35,36), а также на судебную защиту (статья 46) [1], порождают производные права, которыми обладают акционеры.

Нормы гражданского законодательства, по праву, являются сердцевиной законодательства о защите прав акционеров. Они устанавливают механизм реализации и защиты прав акционеров, включая механизмы внесудебной и судебной защиты, являясь законодательными основами защиты прав акционеров, в целом.

Основу же гражданского законодательства в рассматриваемой сфере традиционно составляют Гражданский кодекс РФ (далее - ГК РФ), регламентирующий основы правового статуса акционерного общества как разновидности юридического лица и специальный нормативный правовой акт - Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (в редакции от 19.07.2018) "Об акционерных обществах".

ГК РФ рассредоточил нормы об отдельных правах акционеров и их защите в главе 4 («Юридические лица»), пункте 1 параграфа 2, регламентирующем общие положения о хозяйственных обществах, которые после реформирования института юридических лиц стали относиться к коммерческим корпоративным организациям, и пункте в 6 параграфа 2, посвященном собственно акционерным обществам.

Нормы ГК РФ о корпоративных организациях определяют права их участников (включая права акционеров как участников хозяйственных обществ), не по принципу включения их отдельный перечень таких прав, а последовательно в рамках регламентирования каждого из этапов

функционирования корпоративной организации. В наиболее общем виде нормы о защите прав акционеров, предусмотренные ГК РФ, сводятся к следующему. Так, согласно пункту 1 статьи 65.2 ГК РФ участники корпорации (включая акционеров) вправе обжаловать решения органов корпорации, влекущие гражданско-правовые последствия, в случаях и в порядке, которые предусмотрены законом [2]. Помимо этого, пункт 1 статьи 67 ГК РФ наделяет акционера правами действовать от имени корпорации, исходя из его восприятия как неотъемлемой части этой корпорации. К таким правам относятся:

- право участника хозяйственного общества требовать, действуя от имени корпорации (пункт 1 статьи 182), возмещения причиненных корпорации убытков (статья 53.1);

- оспаривать, действуя от имени корпорации (пункт 1 статьи 182), совершенные ею сделки по основаниям, предусмотренным статьей 174 ГК РФ или законами о корпорациях отдельных организационно-правовых форм, и требовать применения последствий их недействительности, а также применения последствий недействительности ничтожных сделок корпорации [2].

Кроме этого, статья 67 ГК РФ наделяет акционеров правом требовать исключения другого участника из общества (кроме публичных акционерных обществ) в судебном порядке с выплатой ему действительной стоимости его доли участия, если такой участник своими действиями (бездействием) причинил вред обществу либо иным образом существенно затрудняет его деятельность и достижение целей, ради которых оно создавалось, в том числе, грубо нарушая свои обязанности, предусмотренные законом или учредительными документами общества [2].

Федеральный закон "Об акционерных обществах" во многом детализирует положения ГК РФ, касающиеся основных прав акционеров и способах их защиты. Согласно статье 1 закона, он определяет порядок создания, реорганизации, ликвидации, правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов акционеров [3].

На деле, четкого представления о совокупности прав акционеров и способах их защиты указанный закон не дает. В его тексте можно встретить отдельные статьи, эпизодически характеризующие некоторые права участников акционерных обществ с указанием, в каком порядке защита этого права может быть реализована.

Например, статьи 31 и 32 закона несколькими словами определяют права двух видов акционеров - акционеров - владельцев обыкновенных акций общества и акционеров - владельцев привилегированных акций. Первые наделены правом участвовать в общем собрании акционеров, включая право голоса по всем вопросам его компетенции, а также правом на получение дивидендов, а в случае ликвидации общества - правом на получение части его имущества; вторые – имеют право на получение дивидендов, а с недавнего времени законодатель предоставил им право участия в общем собрании акционеров, включая право голоса, в отдельных строго определенных законом случаях (при решении вопросов о реорганизации и ликвидации общества, вопросов, предусмотренных пунктом 3 статьи 7.2 (прекращение публичного статуса общества) и статьей 92.1 (освобождение от обязанности раскрывать или предоставлять информацию), а также вопросов, решение по которым принимается единогласно всеми акционерами общества [3].

Защита же указанных прав акционеров по общему правилу может осуществляться в любом из двух порядков – внесудебном (корпоративном) и судебном, каждый из которых также не нашел должного отражения ни в ГК РФ, ни в законе «Об акционерных обществах». Впрочем, поскольку для отечественной системы рассмотрения и разрешения споров характерно превалирование судебного способа защиты прав, основной формой защиты прав акционеров также является форма судебной защиты [4, с.4].

В доказательство этому закон «Об акционерных обществах» описывает множество случаев, при которых акционер может обратиться в суд за защитой своих прав и интересов, и, называет, пожалуй, один из немногих случаев, когда разрешить спор можно используя альтернативные способы защиты.

Так, примером реализации внесудебного способа защиты прав является пункт 9 статьи 42 закона «Об акционерных обществах», согласно которому акционер, не получивший объявленных дивидендов в связи с тем, что у общества отсутствуют точные и необходимые адресные данные или банковские реквизиты, вправе обратиться с требованием о выплате таких дивидендов (невостребованные дивиденды) в течение трех лет с даты принятия решения об их выплате. Иной срок для обращения с таким требованием может определяться уставом общества, но во всех случаях,

он не может превышать пять лет с момента принятия решения о выплате дивидендов [3].

В большинстве иных случаев, нарушенные (оспариваемые) права акционеров подлежат защите в судебном порядке, которая сводится, в основном, к обжалованию решений тех или иных органов акционерного общества (от высших органов (общее собрание акционеров, совет директоров (наблюдательный совет) общества), до единоличных или коллегиальных исполнительных органов общества).

Помимо названных нормативных правовых актов, законодательную основу защиты прав акционеров, составляют и нормы административного законодательства, регулирующие организацию управленческого процесса в области защиты прав акционеров и определяющие условия применения мер административного принуждения в случае нарушения прав. Нормы уголовного законодательства направлены на защиту от наиболее серьёзных нарушений прав акционеров: злоупотребление полномочиями, превышение полномочий и т.д.

Подытоживая вышесказанное, необходимо отметить, что институт защиты прав акционеров носит комплексный характер, а его законодательную основу составляет гражданское и специальное законодательство, относящееся к области так называемого акционерного права, находящегося на стыке гражданского и корпоративного права.

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) // "Собрание законодательства РФ", 04.08.2014, N 31, ст. 4398.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ", 29.01.1996, N 5, ст. 410.

3. Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 19.07.2018) "Об акционерных обществах" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // "Российская газета", N 248, 29.12.1995

4. Шиткина И. С. Гражданско-правовая ответственность членов органов управления хозяйственных обществ: классическая доктрина и современные тенденции правоприменения // // Хозяйство и право. 2013. № 3. С. 4-5.

5. Шайтанов Д.И. Проблемы в защите прав акционеров в праве Российской Федерации // Научный журнал. - № 9. – 2017. – с. 69-73

Кричалина Ирина Александровна
Krichalina Irina Aleksandrovna
магистрант / Московский финансово-юридический университет

УДК 34

СУДЕБНАЯ ЗАЩИТА ПРАВ АКЦИОНЕРОВ

THE JUDICIAL PROTECTION OF THE STOCKHOLDERS' RIGHTS

Аннотация: В статье выявляются основные особенности судебного порядка защиты прав акционеров по действующему российскому законодательству. Автор приходит к выводу, что наряду с традиционным судебным разбирательством корпоративных споров, отечественный законодатель расширил возможности использования внесудебных средств защиты прав акционеров, предусмотрев их право на обращение в третейские суды.

Annotation: The article reveals the main features of the judicial procedure of the protection of stockholders' rights under the current Russian legislation. The author comes to the conclusion that along with the traditional litigation of corporate disputes, the legislator has expanded the use of non-judicial means of protection of stockholders' rights, providing for their right to appeal to arbitration courts.

Ключевые слова: акционерное общество, акционер, судебная защита, внесудебная защита, корпоративный спор.

Key words: joint stock company, stockholder, judicial protection, non-judicial protection, corporate dispute.

Важнейшей особенностью отечественной системы защиты прав и интересов физических и юридических лиц с момента ее становления до настоящего времени всегда являлось превалирование в ней преимущественно судебного способа защиты.

Указанный способ был и остается приоритетным и наиболее действенным механизмом защиты, эффективность которого обеспечивается тем, что суд является органом государственной власти, и, следовательно, исполнение его решений, выносимых именем Российской Федерации, обеспечивается аппаратом государственного принуждения [7, с. 136].

В подавляющем большинстве случаев обращение в суд как форма реализации судебного способа предусмотрена Гражданским кодексом Российской Федерации (далее-ГК РФ) и Федеральным законом от 26.12.1995 N 208-ФЗ (в редакции от 19.07.2018) "Об акционерных обществах" в отношении защиты прав акционеров.

В подтверждение этому закон «Об акционерных обществах» описывает множество случаев, при которых акционер может обратиться в суд за защитой своих прав и интересов, и, называет, пожалуй, один из немногих случаев, когда разрешить спор можно напрямую обратившись в акционерное общество, когда речь идет о невыплате объявленных дивидендов в соответствии с пунктом 9 статьи 42 указанного закона [2].

В иных случаях действующее законодательство в названной области ссылается на право акционера обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых прав, которое сводится, в основном, к обжалованию решений тех или иных органов акционерного общества (общего собрания акционеров, совета директоров (наблюдательного совета), единоличного или коллегиального исполнительного органа).

Так, согласно пункту 7 статьи 49 закона «Об акционерных обществах» акционер вправе обжаловать в суд решение, принятое общим собранием акционеров с нарушением требований закона, устава общества, в случае, если он не принимал участие в общем собрании акционеров или голосовал против принятия такого решения и таким решением нарушены его права и (или) законные интересы. Однако, законодатель не считает одно лишь нарушение требований закона или устава, выразившееся в решении общего собрания акционеров, безусловным основанием для отмены решения. Так, суд, учитывая все обстоятельства дела, вправе оставить в силе обжалуемое решение, при наличии совокупности следующих условий:

- голосование данного акционера не могло повлиять на результаты голосования;
- допущенные нарушения не являются существенными;
- решение не повлекло за собой причинение убытков данному акционеру [2]. Аналогичный

порядок действует и при обжаловании решения совета директоров (наблюдательного совета), а также решения единоличного и коллегиального исполнительного органа акционерного общества, который дополняется положениями ГК РФ.

Так, в соответствии со статьей 65.2 ГК РФ участник корпорации (а акционерное общество с недавнего времени согласно действующему российскому законодательству является коммерческой корпорацией), требующий возмещения причиненных корпорации убытков либо признания сделки корпорации недействительной или применения последствий недействительности сделки, должен принять разумные меры по заблаговременному уведомлению других участников и в соответствующих случаях корпорации о намерении обратиться с такими требованиями в суд [1].

Участники корпорации, не присоединившиеся в установленном законом порядке, к иску о возмещении причиненных корпорации убытков либо к иску о признании недействительной совершенной корпорацией сделки или о применении последствий недействительности сделки, в последующем не вправе обращаться в суд с тождественными требованиями, если только суд не признает причины этого обращения уважительными [1].

При этом, согласно пункту 115 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" правило о заблаговременном уведомлении участников гражданско-правового сообщества о намерении обратиться с иском в суд не является досудебным порядком урегулирования спора [6].

К существенным же неблагоприятным последствиям, при наличии которых суд может признать решение органа акционерного общества незаконным, по логике правоприменителя относятся нарушения законных интересов, как самого участника, так и гражданско-правового сообщества, которые могут привести, в том числе к возникновению убытков, лишению права на получение выгоды от использования имущества гражданско-правового сообщества, ограничению или лишению участника возможности в будущем принимать управленческие решения или осуществлять контроль за деятельностью гражданско-правового сообщества [6].

Все указанные обстоятельства до недавнего времени рассматривались и разрешались судом, в частности, арбитражным судом, в рамках реализации механизма судебной защиты.

Однако, относительно недавно после осуществления масштабной правовой реформы в нашей стране, право акционеров на обращение в суд стало носить качественно иной характер, обусловленный трансформацией всей системы защиты прав акционеров, перестроенной на альтернативный уклон.

Так, Федеральным законом от 29.12.2015 N 409-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу пункта 3 части 1 статьи 6 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" в связи с принятием Федерального закона "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" был дополнена статья 2 закона «Об акционерных обществах» [5]. В частности, в нее был включен пункт 8, согласно которому, когда законом «Об акционерных обществах» предусмотрена судебная защита прав акционера, такая защита может осуществляться третейским судом в случаях и в порядке, установленных федеральным законом. Таким законом выступает Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ (в редакции от 03.08.2018) "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" [4].

Таким образом, законодатель сделал шаг навстречу расширению использования внесудебных способов защиты прав акционеров, поскольку третейские суды не входили никогда не входили в отечественную судебную систему, а являются самостоятельным институтом гражданского общества.

Одновременно с этим наблюдается сокращение правомочий арбитражных судов в отношении рассмотрения и разрешения споров с участием акционеров. Так, до внесения последних изменений в арбитражное процессуальное законодательство рассмотрение указанной категории дел включалось в специальную подведомственность дел арбитражным судам.

В частности, статья 33 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) в редакции от 25.06. 2012 г. относила к специальной подведомственности арбитражных судов дела по корпоративным спорам [3].

Впоследствии Федеральным законом от 29.12.2015 N 409-ФЗ изложил редакцию статьи 33 таким образом, что корпоративные споры могут быть переданы на рассмотрение третейским судам, за исключением некоторых категорий таких споров, которые остаются в исключительном ведении

арбитражных судов.

Так, не передаются на рассмотрение третейским судам споры о созыве общего собрания участников юридического лица, споры, связанные с применением положений глав IX и XI.1 закона "Об акционерных обществах" и некоторые другие категории корпоративных споров [3].

Таким образом, акционеры приобрели законодательную возможность обратиться за защитой своих прав, используя механизм внесудебного рассмотрения споров, запускающий диспозитивную процессуальную форму третейского разбирательства, привлекательную своим гибким, договорным по природе характером.

Такой новый подход отечественного законодателя к защите прав акционеров в контексте расширения использования альтернативных (внесудебных) механизмов защиты обусловлен, с одной стороны, назревшей необходимостью освободить суды, входящие в отечественную судебную систему, от большого объема нагрузки, связанной с рассмотрением и разрешением корпоративных споров; с другой стороны – необходимостью популяризировать институт внесудебной защиты, главным образом, в форме третейского разбирательства, который испытывает сегодня проблемы с доверием со стороны заявителей, низким авторитетом и, как следствие, не востребованностью в качестве самостоятельного способа защиты прав.

Библиографический список:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ", 29.01.1996, N 5, ст. 410.
2. Федеральный закон от 26.12.1995 N 208-ФЗ (ред. от 19.07.2018) "Об акционерных обществах" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2018) // "Российская газета", N 248, 29.12.1995
3. "Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // (с изм. и доп., вступ. в силу с 04.08.2018) // "Российская газета", N 137, 27.07.2002
4. Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ (ред. от 03.08.2018) "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" // "Российская газета", N 297, 31.12.2015
5. Федеральный закон от 29.12.2015 N 409-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившим силу пункта 3 части 1 статьи 6 Федерального закона "О саморегулируемых организациях" в связи с принятием Федерального закона "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" // "Собрание законодательства РФ", 04.01.2016, N 1 (часть I), ст. 29.
6. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 8, август, 2015
7. Минеев О.А. Внесудебные способы защиты права собственности // Вестник Волгоградского государственного университета. – № 2. – 2012. – С. 136

Мержоева Зейнап Хаджимурадовна
Merzhoeva Zeinap KHadzhimuradovna
Магистр
"Московский финансово-юридический университет МФЮА"
E-mail: merzhoeva-pjatimat@rambler.ru

УДК 342.97

ПРИВЛЕЧЕНИЕ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ КРЕДИТНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

ACCOUNTABILITY OF CREDIT INSTITUTIONS

Аннотация: В данной статье рассматриваются дискуссионные вопросы привлечения к ответственности кредитных организаций за нарушения банковского законодательства.

Abstract: This article discusses the controversial issues of bringing to liability of credit institutions for violations of banking legislation.

Ключевые слова: кредитные организации, гражданское законодательство, банковское законодательство.

Keywords: credit organizations, civil law, banking legislation.

Для устранения коллизии между финансовым и административным законодательством необходимо признать финансово-правовую ответственность самостоятельным видом юридической ответственности, исключить статьи, определяющие порядок привлечения кредитной организации к административной ответственности из Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях. Ключевые слова: финансово-правовая ответственность, банковское законодательство, кредитная организация, юридическая ответственность, административная ответственность Ежегодно увеличивается количество научных работ, посвященных вопросам привлечения кредитных организаций к ответственности. Данная тема приобрела особую актуальность с момента вступления в 2002 году в силу Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, впервые закрепившего в пятнадцатой главе ответственность за правонарушения в области финансов, налогов и сборов, страхования, рынка ценных бумаг. Но, несмотря на это законодатель не только не искоренил существовавшие противоречия, но и создал новые, определив два различных порядка привлечения кредитных организаций к ответственности за нарушение законодательства о банках и банковской деятельности. Первый порядок устанавливает Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» [1]; второй — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях [2]. Сложившаяся ситуация порождает соответствующие противоречия между финансовым и административным законодательством. На данный момент существующие законодательные акты не содержат единого перечня мер, применяемых к кредитным организациям. Данные меры установлены как санкциями статей КоАП РФ, так и Федеральным законом от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации», Федеральным законом от 02.12.1990 № 395–1 «О банках и банковской деятельности» [3]. Соответственно, за одно и то же правонарушение предусмотрены различные меры наказания. КоАП РФ в качестве меры ответственности предусматривает предупреждение и административный штраф. Согласно, ч. 2 ст. 15. 26 КоАП РФ наказание в виде предупреждения налагается за нарушение установленных Банком России нормативов и иных обязательных требований. Данный вид административного наказания выражается в официальном порицании кредитной организации и выносится в письменной форме. По своему содержанию предупреждение обладает, прежде всего, воспитательной функцией и не влечет существенных ограничений для кредитной организации, а лишь указывает на недостатки в ее деятельности. Предупреждение не исключает применение Банком России к кредитным организациям предупредительных мер, но так как предупреждение является основным наказанием, назначение его в дополнение к другому административному наказанию, в том числе и к административному штрафу, невозможно. Если кредитная организация в течение года со дня окончания исполнения постановления о назначении предупреждения совершит правонарушение, за которое статьей 15.26 КоАП предусмотрена административная ответственность, то к такой организации может быть применено более строгое наказание, например, штраф. В отличие от предупреждения,

административный штраф предполагает изменение материального состояния лица, поскольку является денежным взысканием, выражается в рублях и применяется к кредитным организациям по правилам, предусмотренным для юридических лиц. Суммы штрафных санкций зачисляются в федеральный бюджет и имеют конкретный размер: от десяти до пятидесяти тысяч рублей. Как мы понимаем, данные цифры незначительны для банка и его материальное положение существенно не изменят. Но, в соответствии с действующим законодательством, штраф к кредитной организации может быть применен и Центральным банком Российской Федерации. Согласно статье 74 Федерального закона от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» за нарушение действующих правовых предписаний Центральный банк Российской Федерации уполномочен взыскать штраф в размере до 0,1 % минимального размера уставного капитала. В соответствии со статьей 11 Федерального закона от 02.12.1990 № 395–1 «О банках и банковской деятельности» минимальный размер уставного капитала вновь регистрируемого банка устанавливается в сумме от 90 миллионов до 300 миллионов рублей. Проанализировав данные значения, можно сделать вывод, что меры наказания, предусмотренные специальным банковским законодательством гораздо значимее для банков, чем меры административной ответственности. Различный порядок привлечения к ответственности, наличие противоречащих друг другу нормативных правовых актов, существенная разница в размерах штрафах за совершение одного и то же правонарушения говорит о том, что правовая природа ответственности, предусмотренной банковским законодательством не тождественна правовой природе административной ответственности. Есть все основания для признания финансово-правовой ответственности самостоятельным видом юридической ответственности. С. В. Мирошник справедливо подчеркивает, что признание финансового права самостоятельной отраслью права, предполагает и выделение в ее составе института финансово-правового принуждения [4]. Данную точку зрения разделяет и А. А. Мусаткина, которая так же обращает внимание на специфику предмета и метода правового регулирования; наличие специальных источников; отнесение в классификаторе нормативно-правовых актов финансовой ответственности в раздел о финансовой системе; различные основания финансовой и административной ответственности; различное нормативно-правовое регулирование порядка привлечения к финансовой и административной ответственности; наличие отличного друг от друга круга субъектов, обладающих правом применять меры административной или меры финансовой ответственности [5]. С. Н. Мещерякова приходит к выводу о том, что финансово-правовые санкции, выполняя охранительную функцию, нацелены на восполнение финансовых потерь государства, принудительное выполнение финансово-правовых обязанностей, устранение противоправных состояний [6]. А. З. Арсланбекова отмечает специфику правового статуса субъектов финансово-правовой ответственности — в отличие от субъектов административной ответственности они могут как находиться, так и не находиться в организационных отношениях с органом, налагающим наказание [7]. Следует признать, что рассматриваемая проблема наиболее актуальна для практики арбитражных судов, которые на сегодняшний день полностью отвергают позицию Центрального банка Российской Федерации, и не применяют банковские штрафы как противоречащее КоАП РФ. Одним из таких примеров является решение от 14 декабря 2012 г. Арбитражного суда Оренбургской области [8], в дальнейшем поддержанное высшими инстанциями. Суть дела заключается в том, что Банком России была проведена проверка деятельности банка «Ф», по результатам которой было предписано уплатить штраф в размере 0,1 процента минимального размера уставного капитала в сумме 300 000 рублей в соответствии со статьей 74 ФЗ Федерального закона от 10.07.2002 № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации». С данным предписанием банк «Ф» не согласился и обратился в суд. Удовлетворяя заявленные требования, суды исходили из несоответствия предписания в оспариваемой части действующему законодательству. Допущенное банком нарушение обязательных требований, установленных Банком России, подпадает как под действие статьи 74 Федерального закона № 86-ФЗ, так и части 2 статьи 15.26 КоАП РФ. В соответствии с п. 1 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 27.01.2003 № 2 «О некоторых вопросах, связанных с введением в действие Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» нормы, содержащиеся в федеральных законах и устанавливающие ответственность в сфере публичных правоотношений, не отмененные вводным Законом, подлежат применению после 30 июня 2002 г. в части, не противоречащей Кодексу. А статьей 3.5 КоАП РФ установлено, что максимальный размер административного штрафа не может превышать пределов, установленных в этой норме. Данная практика достаточно распространена

среди арбитражных судов. Соответственно ситуация сложилась таким образом, что Центральный банк России де-юре имея полномочия по привлечению кредитных организаций к ответственности, де факто не может ими воспользоваться в полной мере. Судебные органы, ссылаются на максимальный размер штрафа, установленный КоАП РФ, тем самым игнорируя, существующие размеры, закрепленные в Федеральном законе. Полагаем, что ввиду вышеизложенного, можно сделать следующие выводы: – вопрос преодоления имеющейся правовой коллизии между нормами административного и финансового права действительно актуален; – для устранения данной проблемы, необходимо признать финансово-правовую ответственность самостоятельным видом юридической ответственности; – следует внести изменения в законодательство, исключив статью, касающуюся привлечения кредитной организации к ответственности за нарушения законодательства о банках и банковской деятельности из Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Библиографический список:

1. Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 28. Ст. 279.
2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 28.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1; Официальный интернет-портал правовой информации http://www.pravo.gov.ru — 29.12.2016.
3. Федеральный закон от 02.12.1990 № 395–1 (ред. от 03.07.2016) «О банках и банковской деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 6. Ст. 492; Собрание законодательства РФ. 2016. № 27 (часть II). Ст. 4294.
4. Мирошник С. В. К вопросу об отраслевой принадлежности финансово-правовой ответственности. Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2010. № 1.
5. Мусаткина А. А. О соотношении административно-правовой и финансово-правовой ответственности // Административное право и процесс. 2016. № 3. С. 36–40.
6. Мещерякова С. Н. Актуальные вопросы финансово-правовой теории: правовые санкции // Российская юстиция. 2016. № 3. С. 11–13.
7. Арсланбекова А. З. Об особенностях финансово-правовых санкций // Ленинградский юридический журнал. 2013. № 3 (33). С. 17–21.
8. Решение Арбитражного суда Оренбургской области от 14.12.2012 по делу № А47–13510/2012 // СПС «Консультант плюс»

Мержоева Зейнап Хаджимурадовна
Merzhoeva Zeinap KHadzhimuradovna
Магистр
"Московский финансово-юридический университет МФЮА"
E-mail: merzhoeva-pjatimat@rambler.ru

УДК 342.97

АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О БАНКАХ И БАНКОВСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

ADMINISTRATIVE RESPONSIBILITY FOR VIOLATION OF LEGISLATION ON BANKS AND BANKING ACTIVITIES

Аннотация: В статье изучены вопросы административной ответственности за нарушение законодательства кредитными организациями.

Abstract: The article examines the issues of administrative responsibility for violation of the law by credit organizations.

Ключевые слова: Административная ответственность, банковское законодательство, Кодекс об Административных Правонарушениях

Keywords: Administrative Responsibility, banking legislation, Code of Administrative Offenses

Вопросы, касающиеся законодательного обеспечения правового статуса банков и правового регулирования механизма осуществления банковской деятельности все более актуализируются как среди представителей науки, так и практики. В центре постоянного внимания находятся проблемы формирования надлежащей системы страхования вкладов физических лиц, процедуры банкротства кредитных организаций, нормативного обеспечения противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансирования терроризма, иные направления банковской реформы. И прежде всего это связано с необходимостью повышения конкурентоспособности российской экономики, достижения ее устойчивого и долгосрочного роста и ролью банковских учреждений в заявленной сфере.

На наш взгляд, отмеченная проблема напрямую связана с состоянием дисциплины и законности в области реализации действующего законодательства о банках и банковской деятельности. Ведь от качества исполнения последнего зависит, насколько точно и в каком объеме будут осуществлены требования законодателя к функционированию банковской системы, а, следовательно, воплощены в жизнь наиболее приемлемые и позитивные веления государства, основанные на реальных потребностях развития как банковского сектора, в частности, так и всей экономической системы России в целом.

Думается, что в системе мер профилактики, предупреждения и раскрытия правонарушений, совершаемых в банковской сфере, ведущее место должно отводиться мерам административного воздействия и административной ответственности. Административная ответственность является разновидностью юридической ответственности. Основание ее применения — наличие в совершенном лицом деянии признаков состава административного правонарушения, которые устанавливаются правовыми нормами, содержащими запрет и санкцию за его совершение.

Административная ответственность — это обязанность лица, совершившего административное правонарушение, претерпевать лишения и ограничения принудительного характера в пределах, установленных действующим законодательством.

Исследуемый вид юридической ответственности характеризуется следующими существенными признаками:

– во-первых, основанием привлечения к административной ответственности является административное правонарушение;

– во-вторых, правовым источником установления административной ответственности является законодательство об административной ответственности РФ и субъектов РФ (КоАП РФ и законы об административных правонарушениях субъектов РФ);

– в-третьих, к административной ответственности могут быть привлечены как физические, так и юридические лица;

– в-четвертых, по характеру претерпеваемых правонарушителем последствий противоправного поведения административная ответственность выражается в применении к виновному административных наказаний;

– в-пятых, субъектами, обладающими юрисдикционными полномочиями в сфере привлечения к административной ответственности, могут быть судьи, органы и их должностные лица;

– в-шестых, привлечение к административной ответственности осуществляется в форме производства по делам об административных правонарушениях;

– в-седьмых, правовым последствием применения к виновному административного наказания является признание его подвергнутым административной ответственности в течение года с момента совершения административного правонарушения [1].

Сказанное в полной мере применимо и при исследовании вопросов административной ответственности за нарушение законодательства о банках и банковской деятельности. Однако необходимо учитывать ее специфику, связанную с основаниями и порядком привлечения к административной ответственности по соответствующим категориям дел.

Исследуя вопросы банковских правонарушений и административной ответственности за их совершение, прежде всего, представляется необходимым определиться с основными понятиями, используемыми в законодательстве о банках и банковской деятельности.

Так, ст. 1 ФЗ «О банках и банковской деятельности» устанавливает, что кредитная организация — это образуемое на основе любой формы собственности как хозяйственное общество юридическое лицо, которое для извлечения прибыли в качестве основной цели своей деятельности на основании специального разрешения (лицензии) Центрального банка РФ (Банка России) имеет право осуществлять банковские операции, предусмотренные законом.

В зависимости от объема полномочий кредитные организации подразделяются на банки и небанковские кредитные организации. Банк — это кредитная организация, которая имеет исключительное право осуществлять в совокупности следующие банковские операции: привлечение во вклады денежных средств физических и юридических лиц; размещение указанных средств от своего имени и за свой счет на условиях возвратности, платности, срочности; открытие и ведение банковских счетов физических и юридических лиц.

Непосредственно основания административной ответственности за нарушение законодательства о банках и банковской деятельности установлены ст. 15.26 КоАП РФ («Нарушение законодательства о банках и банковской деятельности»), которая предусматривает административные наказания за:

– осуществление кредитной организацией производственной, торговой или страховой деятельности (административный штраф в размере от 400 до 500 МРОТ) — ч. 1;

– нарушение кредитной организацией установленных Банком России нормативов и иных обязательных требований (предупреждение или наложение административного штрафа в размере от 100 до 300 МРОТ) — ч. 2;

– нарушение кредитной организацией установленных Банком России нормативов и иных обязательных требований, если они создают реальную угрозу интересам кредиторов (вкладчиков) (административный штраф в размере от 400 до 500 МРОТ) — ч. 32.

Вместе с тем названная статья не выделяет специальных субъектов состава правонарушения. Однако, как следует из разъяснений Банка России, ими могут являться должностные лица кредитных организаций. Их привлечение к административной ответственности допустимо с учетом требований п. 2 и 3 ст. 2.1, ст. 2.4, п. 1 ст. 2.10, ст. 3.4, п. 3 ст. 3.5 КоАП РФ [3].

Обращаясь к вопросу юридической техники, используемой законодателем при конструировании данного состава административного правонарушения, следует отметить использование бланкетного приема описания признаков деяния как основания административной ответственности. Иными словами, при квалификации правонарушения следует обращаться к анализу положений законодательства о банках и банковской деятельности.

Как нам представляется, данный факт предоставляет правоприменителю чрезмерную свободу административно-правового усмотрения, что вряд ли способствует высокому качеству реализации исследуемого состава. В связи с этим, думается, названная выше статья КоАП должна быть конкретизирова с учетом направлений правового регулирования (нормативов и иных обязательных требований Банка России к деятельности кредитных организаций) банковской деятельности.

Кроме того, как нам представляется, конструирование исследуемого состава страдает терминологической неопределенностью используемых законодателем определений. Так, в названии

статьи используется, на наш взгляд, узкое по содержанию понятие — «банки», а в диспозиции широкое — «кредитная организация». И если руководствоваться здравым смыслом и юридической логикой, то исходя из названия статьи субъектом состава данного вида административного правонарушения могут быть только банковские кредитные учреждения, однако дальнейший анализ законоположений исследуемой правовой нормы свидетельствует о другом — сюда входят кредитные организации в целом (а не только банки). В связи с этим, думается, что название ст. 15.26 КоАП РФ должно быть заменено на следующее — «Нарушение законодательства о деятельности кредитных организаций».

Полномочиями по составлению протоколов об административных правонарушениях, предусмотренных ст. 15.26 КоАП РФ, обладают должностные лица Банка России. К ним относятся: Председатель Банка России и его заместители, руководители территориальных учреждений Банка России и их заместители. При этом для осуществления указанных полномочий заместителю Председателя Банка России, а также руководителям территориальных учреждений Банка России, их заместителям и управляющим отделениями Московского ГТУ Банка России не требуется специальная доверенность. Дела соответствующей категории дел рассматриваются судьями [2].

Библиографический список:

1 Васильев Ф.П., Степанов Д.Г. Административная ответственность в России. Общая часть (в схемах): Учебное пособие. М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2016. С. 10.

2. Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях. 4-е изд., перераб. и доп. / Под общ. ред. Е.Н. Сидоренко. М.: ТК Велби, Проспект, 2017. С. 511.

3. Письмо ЦБ РФ от 2 июля 2016 г. № 84-Т «О Кодексе Российской Федерации об административных» правонарушениях» // Вестник Банка России. 2002. № 38.

Алифбекова Гулнигин Завкибековна
Alifbekova Gulnigin Zavkibekovna
Магистр
"Московский финансово-юридический университет МФЮА"
E-mail: gulnigin0218@mail.ru

УДК 342.7

ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ИНОСТРАНЦЕВ И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В РФ

PROBLEMS OF DEVELOPMENT OF THE LEGAL STATUS OF FOREIGNERS AND STATELESS PERSONS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Аннотация: в статье рассмотрены основные правовой проблемы защиты прав иностранных граждан в РФ, отмечены пути их решения.

Abstract: The article discusses the main problems of protecting the rights of foreign citizens in the Russian Federation, the ways of their solution are noted.

Ключевые слова: правовое положение иностранных граждан, законодательство РФ, миграция, трудовая деятельность иностранных граждан

Keywords: legal status of foreign citizens, legislation of the Russian Federation, migration, labor activity of foreign citizens

Одна из ветвей защиты прав человека касается защиты прав иностранных граждан - лиц, которые, - пребывая на территории иностранного государства, имеют некоторые ограничения в правосубъектности, а, следовательно, могут быть подвержены большей опасности быть ущемленными в правах. На территории Российской Федерации, помимо российских граждан и граждан иностранных государств находится ещё и такая категория лиц, как апатриды, то есть лица, не имеющие доказательств своей принадлежности к какому-нибудь определенному государству (лица без гражданства). Всё, что касается положения в РФ иностранных граждан, как правило, относится и к апатридам, если только в каком-либо международном договоре не содержатся иные правила.

Гражданско-правовое положение иностранных граждан и лиц без гражданства определяется в договорах о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, консульских конвенциях, торговых договорах. Практически все договоры о правовой помощи закрепляют национальный принцип, приравнивающий иностранных граждан к собственным гражданам.

В ряде государств в качестве самостоятельных отраслей или подотраслей выделяется "право иностранцев". В Российской Федерации такой отрасли, как "право иностранцев", не существует. Вместе с тем, в различных отраслях российского права, включая трудовое, гражданское, международное частное и некоторые другие, имеются специальные нормы, регулирующие правовое положение иностранцев. В некоторых отраслях, напротив, отсутствуют специальные нормы, учитывающие особенности данной категории лиц. К числу таких отраслей относятся, в частности, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное право. Отсутствие специальных норм в УПК РФ и УИК РФ отрицательно сказывается на положении подсудимых и осужденных, являющихся иностранными гражданами.

Понятие "иностранный гражданин" в российском законодательстве встречается в разных законах и подзаконных актах. Помимо этого в российском законодательстве встречаются "родственные" понятию "иностранный гражданин" юридические понятия, в частности, такое, как "нерезидент". Использование их в юридическом лексиконе часто вызывает ошибки в определении правового статуса соответствующей категории иностранцев.

Одним из центральных вопросов является анализ трудовой деятельности иностранных граждан в Российской Федерации. В связи актуальны такие вопросы, как установление содержания следующих дефиниций: "международное трудовое право" и "международные трудовые правоотношения". Значимость установления их содержания обусловлена выбором соответствующего правопорядка, компетентного регулировать трудовые отношения, осложненные

"иностранным элементом".

Следует отметить, что относительно "положительной" из них является область трудовых отношений, где в настоящее время имеется достаточно разработанная система правовых документов, направленных на упорядочение процесса миграции в Российской Федерации. Тем не менее, и эта область нуждается в существенной корректировке. Так, трудовое законодательство РФ формально гарантирует равные права всем лицам во всех сферах трудовых отношений. Однако положение дел с реализацией иностранцами права на труд выглядит совершенно иначе. Понятно, что деятельность Федеральной Миграционной службы России направлена, прежде всего, на защиту национального рынка труда, обеспечение приоритетного права российских граждан на занятие вакантных рабочих мест. Однако имеющиеся в российском законодательстве ограничения часто являются необоснованными и способствуют незаконному рынку труда иностранцев.

Что касается Российской Федерации, то её участие в 90-е годы в международном сотрудничестве по вопросам трудовой миграции в целом может быть оценено положительно. Однако игнорирование универсальных конвенций в области защиты прав трудящихся-мигрантов вызывает справедливые нарекания как со стороны юристов, так со стороны общественности, и не способствует повышению политического авторитета российского руководства.

Для регулирования процессов миграции населения на территории российской Федерации Правительству РФ необходимо заключить соглашения с правительствами стран "ближнего зарубежья", предусмотрев возможность приобретения в собственность занимаемого переселенцами жилья в государстве выезда с правом свободного распоряжения жильем и другим имуществом, в том числе, и их продажи.

По оценочным данным ФМС России, на территории Российской Федерации находится более 700 тысяч иностранных граждан и лиц без гражданства, которые продолжают прибывать с нарушениями паспортно-визового режима и фактически бесконтрольно. В Москве и Московской области осело более 250 тысяч человек. Ни ФМС России, ни правоохранительные органы в лице МВД и их службы на местах практически не в состоянии вести учет находящихся на территории России иностранных граждан и лиц без гражданства. Это относится, прежде всего, к иностранцам из "дальнего зарубежья".

Другой сферой правоотношений является область уголовной юстиции. В уголовно-процессуальном и уголовно-исполнительном законодательстве Российской Федерации отсутствуют специальные нормы, регулирующие правовое положение иностранных граждан. Исходя из этого, правоустанавливающими являются конституционные нормы. В соответствии со ст.19 Конституции РФ устанавливается равенство сторон перед законом и судом. "Де-юре" иностранные граждане при реализации ими конституционных прав в области уголовных, уголовно-процессуальных и уголовно-исполнительных отношений имеют такие же права, как и граждане Российской Федерации. Однако на практике это не выполняется. По существу иностранцы в области уголовной юстиции претерпевают гораздо большие "праволишения", чем российские граждане.

В качестве самостоятельного вопроса можно выделить участие иностранных граждан в административных правоотношениях. Данный вопрос традиционно относится к области публично-властных отношений. В отличие от уголовного, уголовно-процессуального и уголовно-исполнительного права, в сфере административных правоотношений имеется нормативно-правовая база, регулирующая вопросы, в большинстве своем связанные с регистрацией и пребыванием иностранцев на территории Российской Федерации. К сожалению, одного этого факта недостаточно для того, чтобы считать положение дел с иностранными гражданами и в этой сфере правоотношений нормальным. Основная часть документов - это инструкции 80-х годов для работников ОВИР, по существу, имеющие "околоюридический" характер и не учитывающие реалии сегодняшнего дня.

Среди проблем, с которыми сталкиваются иностранцы в Российской Федерации, следует отметить нарушение их права на свободу выбора места жительства на территории Российской Федерации. Несмотря на конституционное закрепление этого права, оно повсеместно нарушается. Право человека на свободный выбор места жительства закреплено в важнейших международных документах, таких, как Международный пакт о гражданских и политических правах 1966г., ратифицированный СССР и в настоящее время являющийся частью правовой системы Российской Федерации. Положение Пакта повторяется в Конституции РФ 1993 года. При этом в российской Конституции, помимо права свободно передвигаться и выбирать место жительства, ещё закрепляется право выбирать место пребывания. Данные правомочия гарантируются, так же, как и в

Пакте, для всех лиц, то есть для граждан РФ, иностранных граждан и лиц без гражданства. В соответствии со ст.18 Конституции это право является непосредственно действующим и для его осуществления не требуется каких-либо специальных законов и уж тем более подзаконных актов.

Тем не менее, ни нормы Международного пакта, ни соответствующая статья Конституции в настоящее время не соблюдаются. Если в отношении российских граждан ещё известны случаи, когда суды удовлетворяли их иски в случае нарушения права на свободу выбора места жительства, то ситуации, связанные с защитой аналогичных прав иностранцев в судебном порядке, на практике не встречались.

Для обеспечения конституционного права иностранных граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и места жительства необходимо потребовать от администраций субъектов Российской Федерации отменить дискриминационные распоряжения и постановления, ограничивающие соответствующие права иностранцев; разработать и ввести в действие систему правил недискриминационной регистрации иностранцев и лиц без гражданства, на законном основании находящихся на территории России.

Права человека являются неделимыми, и от государства, которое является членом Совета Европы, ожидается, что оно будет соблюдать изложенные в Европейской конвенции о защите прав человека конкретные права. Правовые нормы, регулирующие отношения, осложненные "иностранным элементом", являются совершенно недостаточными. Здесь требуется в срочном порядке принимать законодательные меры.

Библиографический список:

1. Гражданство и свобода передвижения. Нормативные акты и документы // Сборник. М.: Юридическая литература, 2014
2. Кулаков В. А. Пути регулирования миграционных процессов в Российской Федерации. Вопросы экономики, 2015. № 5, с.123-138.
3. Шашкова О. В. Приключения иностранцев в России: заметки о трудовой миграции. Российская Федерация, 2016. № 21, с.49-51.

Алифбекова Гулнигин Завкибековна
Alifbekova Gulnigin Zavkibekovna
Магистр
"Московский финансово-юридический университет МФЮА"
E-mail: gulnigin0218@mail.ru

УДК 342.7

ИСТОРИЧЕСКОЕ СТАНОВЛЕНИЕ ПРАВОВЫХ ОСНОВ ПОЛОЖЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН, БЕЖЕНЦЕВ И ВЫНУЖДЕННЫХ ПЕРЕСЕЛЕНЦЕВ

HISTORICAL FORMATION OF THE LEGAL BASIS FOR THE STATUS OF FOREIGN CITIZENS, REFUGEES AND FORCED MIGRANTS

Аннотация: в статье изучены этапы становления правого статуса иностранных граждан, беженцев и вынужденных переселенцев в РФ, рассмотрено текущее положение данных категорий в российском праве.

Abstract: the article examines the stages of formation of the legal status of foreign citizens, refugees and internally displaced persons in the Russian Federation, reviewed the current situation of these categories in Russian law.

Ключевые слова: иностранные граждане, беженцы, вынужденные переселенцы, правовой статус нерезидентов.

Keywords: foreign citizens, refugees, forced migrants, legal status of non-residents.

Делая исторический экскурс, следует заметить, что до XIX века при существовании сословий иностранные граждане оказывались практически бесправными, а позднее им стали предоставлять лишь некоторые ограниченные права. Так, например, в Древнем Риме существовал специальный режим для лиц, не являвшихся римскими гражданами - перегринов, предусматривавший особую систему для рассмотрения споров между перегринами как лиц недостойных и обладающих меньшими правами, чем отечественные граждане.

С развитием международных связей иностранцы заняли более привилегированное положение в социальном слое общества. Возникла необходимость в правовом регулировании статуса иностранцев. Иностранные граждане стали допускаться к правовому обороту, причем, как правило, во многих государствах они- допускались к общественной жизни независимо от того, предоставлена ли была такая возможность собственным гражданам в соответствующем иностранном государстве, то есть независимо от требования взаимности. Иностранцев стали приравнивать к собственным гражданам в отношении пользования гражданскими правами, возможности осуществлять различного рода сделки. Ограничения же, даже если они оказывались значительными, приобретали больше характер изъятий из общего правила, чем отдельный правовой режим для "чужих".

Таким образом, иностранцы с XIX века уже практически пользовались принципом национального режима, который создавал для них правовое пространство, аналогичное пространству для отечественных граждан. Предоставление национального режима издревле сочеталось с применением реторсий: если одно государство вводило у себя ограничения, направленные против граждан какого-либо государства, то соответствующее иностранное государство устанавливало ответные ограничения в отношении граждан первого государства.

Рассматривая правовое положение иностранных граждан, необходимо заметить, что правовое положение российских граждан, оказавшихся на территории иностранного государства, тоже подчиняется правопорядку соответствующего иностранного государства. Это сложилось исторически, что многие россияне ещё в XIX веке эмигрировали в европейские страны, о чем свидетельствуют очерки очевидцев и историков. Так, одной из стран, "приютивших" россиян, была Бельгия. Свидетельства российских путешественников XVIII века говорят об активной жизни российских граждан в том период, когда Пётр I "прорубал" знаменитое "окно в Европу". Большинство россиян, отправлявшихся за границу, посылал туда сам царь как дипломатов или студентов.

Как правило, целью поездок XVIII века было установление дипломатических связей: Пётр I посылал посредников для установления дипломатических связей с иностранными государствами.

Кроме того, определенные связи с иностранными государствами, в частности с Бельгией, устанавливала русская революционная эмиграция. С усилением в России репрессий против радикально-демократической интеллигенции целая волна эмигрантов хлынула в Европу. Главными фигурами в истории знакомства россиян с Бельгией, как, впрочем, и с другими европейскими странами, были специалисты, приезжавшие изучать различные стороны местной жизни: образование, развитие школ, сельское хозяйство, возможность заниматься "своим делом". Не зная языков, совершенно не готовые к знакомству с новым для них миром, многие из них оказывались в сложном положении. К сожалению, ни один из посланников Петра, направленных учиться за границу, как правило, не оставляли воспоминаний о своем пребывании в Бельгии, Голландии, Нидерландах.

Самое интересное, что возможность пересекать границы России и пребывать на территории европейских государств была обусловлена в основном наличием необходимого количества денег, а отнюдь не проблемами виз, приглашений и регистрации. Многие россияне, оказавшись за границей, получали там соответствующее образование. Бельгия, которая принадлежала к образованнейшим государствам Европы, выпускала из стен своих университетов много русских дворян. Следует обратить внимание на одно необычайное явление. Несмотря на труднейшие материальные условия, русские эмигранты никогда не думали, что их дети обречены оставаться на уровне пролетариев, какими были они сами. Бывшие губернаторы, дипломаты, генералы вынуждены были работать водителями такси, грузчиками, однако их дети получали высшее образование.

Дальнейшее развитие права, общественных и хозяйственных отношений сводилось в основном к созданию особого режима для иностранцев. Этот режим касался преимущественно сфер публичного права: правил пребывания, проживания, участия в политической жизни иностранного государства, правил поступления на работу и т.д. По существу этот режим представлял собой систему норм, так или иначе ограничивающих права иностранцев в отличие от прав собственных граждан. Не случайно поэтому в науке имеется точка зрения, согласно которой под "правом иностранцев" необходимо понимать именно нормы, ограничивающие права иностранцев. Ограничения касаются главным образом передвижения, права заниматься определенными профессиями, права приобретать недвижимость.

В современных условиях право иностранцев не представляет собой отдельной отрасли права. В одних государствах, например, во Франции, правовой статус иностранцев рассматривается в рамках международного частного права; в других - Германии, Австрии -"право иностранцев" относится к подотрасли административного права.

В Российской Федерации "права иностранцев" как такового вообще не существует. Ряд вопросов, связанных с положением иностранных граждан в гражданско-правовых отношениях, рассматривается в курсе международного частного права; ряд вопросов, вытекающих из области публичного права (об особенностях, например, реализации иностранцами права на труд), рассматривается в различных отраслях - в конституционном, административном, трудовом, международном публичном праве. Это объясняется тем, что по предмету регулирования соответствующие нормы относятся к различным отраслям права - к конституционному, трудовому, международному публичному и так далее.

В настоящее время ставится под сомнение целесообразность и даже возможность дифференцированного статуса участников общественных отношений в зависимости от гражданства. Такое положение объясняется несколькими факторами.

Во-первых, во второй половине XX века взаимосвязь и взаимодействие физических лиц, имеющих разное гражданство, приобрели всеобщий интернациональный характер. Причина интернационализации хозяйственной жизни зиждется в научно-техническом прогрессе. Первая волна научно-технической революции уже превратила межгосударственные границы применительно к экономическим отношениям, к предпринимательству в "правовой миф". Национальное право было обречено трансформироваться к изменившимся экономическим условиям в сторону расширения статуса иностранцев, предоставления им больших прав, уравнивания иностранцев с отечественными гражданами.

Во-вторых, цель любой правовой системы - формулирование наиболее совершенных обязательных правил, соответствующих общему благу людей и регулирующих отношения людей посредством установления прав и обязанностей. Порядок, устанавливаемый правовой системой, направлен на обеспечение справедливости. Первоначально

требование справедливости по отношению к иностранцам получило закрепление в международно-правовых нормах, затем закрепилось в национальных правовых системах. Такое расширение действия общего принципа права привело к развитию новых правовых институтов, изменивших положение иностранцев в национальных правовых системах.

И, наконец, в-третьих, управление человеческим обществом перестало быть одномерным, осуществляемым лишь суверенными государствами. Помимо государств, некогда представлявших исключительных субъектов международного публичного права, активную роль в развитии международных отношений стали играть международные организации. С возникновением международных организаций появилось универсальное регулирование международных связей посредством международных норм. Центральное место здесь занимает "гармонизированный" правовой статус участника внешнеэкономического оборота. Унификация правового статуса приводит к тому, что остается все меньше правовых средств дифференциации правового положения "своих и "чужих". Правовой статус собственного гражданина и правовой статус иностранца, участвующих в экономическом обороте, все более сближаются.

Различия в правовом статусе отечественных и иностранных граждан, закрепленные в правовых институтах, не могут исчезнуть бесследно. И при значительной унификации правовых норм, касающихся положения иностранных граждан, национальные правовые системы будут сохранять свои особенности ещё долгое время.

На территории Российской Федерации иностранные граждане полностью подчиняются российскому правопорядку, в который включаются нормы международных договоров, являющихся своего рода правовым компромиссом между чисто российским- правопорядком и правопорядком государства гражданства иностранца.

Особые правила действуют лишь в отношении лиц, пользующихся дипломатическими и консульскими привилегиями. Дипломатам-иностранцам не приходится опасаться привлечения к административной или уголовной ответственности. Государство пребывания не может арестовать или передать собственному суду дипломата, совершившего преступление. Им не приходится преодолевать и трудоемкий путь регистрации.

Что же касается находящихся на территории России иностранцев, не пользующихся различными привилегиями, то они, несмотря на закрепленный в Конституции РФ национальный режим, существенно ограничены в своей правосубъектности. Специфика их пребывания, осуществления целого комплекса действий, связанных с возможностью вообще пребывания на территории Российской Федерации ставит иностранцев в неравное положение с россиянами. Это отчетливо видно из анализа отдельных норм Кодекса об административных правонарушениях. В КоАПе РФ закрепляются специальные нормы, предусматривающие административные взыскания, которые применяются к иностранцам в связи с совершением ими административно-правовых нарушений.

Библиографический список:

1. Абрамова О.В. Правовое регулирование труда иностранных граждан в Российской Федерации. Трудовое право, 2017. № 2, с.69-73

2. Балацкий Е.В. Государственное регулирование трудовой эмиграции (международный опыт). Проблемы теории и практики управления, 2014. С.74-79.

3. Тарлецкая Л.С. Международная миграция и социально-экономическое развитие. Мировая экономика и международные отношения, 2016. 9, с.140-145.

Научное издание

Коллектив авторов

ISSN 2500-1140

Научный юридический журнал «Юридический факт»
Кемерово 2018