



Юго-Западный государственный университет
(г.Курск, Россия)
Союз криминалистов и криминологов (Россия)
МГЮА имени О.Е. Кутафина (Россия)
Северо-Казахстанский государственный университет
им. М. Козыбаева (Казахстан)
Костанайский государственный университет
имени Ахмета Байтурсынова (Казахстан)
Бухарский инженерно - технологический институт
(Узбекистан)



УДК 340
ББК Ж.я431(0)
К30 ЮР-01

Председатель организационного комитета –
Декан юридического факультета ЮЗГУ
Шевелева Светлана Викторовна, доцент, д.ю.н.,

Редакционная коллегия:
Шевелева Светлана Викторовна, доцент, д.ю.н.,
Пронина Ю.О., к.ю.н., доцент, ЮЗГУ
Тарасов Ю.А., к.ист.н., доцент, ЮЗГУ
А.А. Горохов, к.т.н., доцент

ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТОВ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

Сборник
научных трудов
Международной научной конференции

11 мая 2018 года

Курск 2018

Перспективы развития институтов права и государства: сборник научных трудов Международной научной конференции (11 мая 2018 года)/ редкол.: А.А. Горохов (отв. ред.); Юго-Зап. гос. ун-т, Курск: ЗАО «Университетская книга», 2018. - 137 с.

ISBN 978-5-907049-35-2

Содержание материалов конференции составляют научные статьи отечественных и зарубежных ученых. Излагается теория, методология и практика научных исследований в области права.

Предназначен для работников, специалистов в области юриспруденции, преподавателей, студентов и аспирантов вузов.

Материалы публикуются в авторской редакции.

ISBN 978-5-907049-35-2

УДК 621.9.02
ББК Ж.я431(0)

© Юго-Западный государственный университет
© ЗАО "Университетская книга", 2018
© Авторы статей, 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

<i>Codreanu A.</i> PUBLIC PROCUREMENT FRAUD MEASURES	5
<i>Болотова М.П., Тулиёва В.В., Синяева М.И.</i> ЖЕНСКАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ И ЕЕ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ	9
<i>Болотова М.П., Тулиёва В.В.</i> ПРИНЦИП СПРАВЕДЛИВОСТИ В СИСТЕМЕ ОТРАСЛЕВЫХ ПРИНЦИПОВ УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРАВА	12
<i>Борисенко Е.В., Тарасов Ю.А.</i> ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ ПЕНСИОННОГО ФОНДА С ИНДИВИДУАЛЬНЫМИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯМИ	15
<i>Боченко С.В., Тарасов Ю.А.</i> ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ	20
<i>Головенкова Ю.Н., Тарасов Ю.А.</i> СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПУБЛИЧНЫХ И НЕПУБЛИЧНЫХ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ	24
<i>Голубева Е.А.</i> ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ КАК СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА	30
<i>Григорян А.С.</i> ПРОБЛЕМЫ ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРОЦЕССА В ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ СОБРАНИЕ В ПРИМОРСКОМ КРАЕ	34
<i>Зиновьева А.А., Прилуцкий А.М.</i> ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СТАТЬИ 35 СЕМЕЙНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И СТАТЬИ 253 ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	38
<i>Ильинов Н.Ю.</i> РАЗРЕШЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ КОНФЛИКТОВ ПОСРЕДСТВОМ ПЕРЕГОВОРОВ: ОСОБЕННОСТИ И ЭТАПЫ	43
<i>Киселёв В.В.</i> ЭТАПЫ ПРОГНОЗИРОВАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО КОНФЛИКТА	46
<i>Ковгунова А.А.</i> ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА, ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ ИХ ПРИЗНАКОВ	49
<i>Крутских А.С., Рубцова Л.В., Свечникова В.В.</i> ВРЕМЯ ОТДЫХА В ТРУДОВОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ	53
<i>Куликов Д.Н.</i> СОВРЕМЕННЫЙ РОССИЙСКИЙ ОПЫТ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ В ТАМОЖЕННЫХ ОРГАНАХ	56
<i>Кучинова М.А.</i> ПОСТАНОВКА ВОПРОСОВ ЭКСПЕРТУ КАК ПРИКЛАДНАЯ ФУНКЦИЯ СПЕЦИАЛИСТА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ	59
<i>Милютин О.А., Беляева О.В.</i> ОПТИМИЗАЦИЯ СТРУКТУРЫ КАПИТАЛА КОМПАНИИ	62
<i>Молчанов Д.А., Сиденко О.Е.</i> ПРИРАВНИВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ О ПРЕКРАЩЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА И ОПРАВДАТЕЛЬНОГО ПРИГОВОРА	67
<i>Насонова П.А.</i> РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРАВА НА ОТДЫХ ПО РОССИЙСКОМУ ТРУДОВОМУ ПРАВУ: КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ И ВИДЫ ПРАВА НА ОТДЫХ	70
<i>Низовая Е.В., Тарасов Ю.А.</i> ДОГОВОР РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ В РОССИИ	74
<i>Никишина И.Н.</i> К ВОПРОСУ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО СТАТУСА СПЕЦИАЛИСТА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	77
<i>Поздеева В.С., Тарасов Ю.А., Поздеева В.С.</i> НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ТИПОЛОГИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ	79

<i>Попова И.В.</i> ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ СЛЕДСТВЕННОЙ ГРУППЫ КАК ФОРМЫ ОРГАНИЗАЦИИ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ В ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНАХ ...	84
<i>Рошупкина И.В., Прилуцкий А.М.</i> ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ИНСТИТУТА ПРИОБРЕТАТЕЛЬНОЙ ДАВНОСТИ	88
<i>Самойлов А.В., Ивашова О.С.</i> ТАКТИКА НАЗНАЧЕНИЯ СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ	92
<i>Середа О.В.</i> ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ «ОШИБКИ В ПРИГОВОРЕ СУДА» КАК КАТЕГОРИИ В СОВРЕМЕННОМ РОССИЙСКОМ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ	96
<i>Сиденко О.Е.</i> О СУЩНОСТИ И ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРОВ	101
<i>Сиденко О.Е.</i> О ВРЕДНОСНЫХ ПРОГРАММАХ ДЛЯ МОБИЛЬНЫХ ТЕЛЕФОНОВ СВЕТЕ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА	105
<i>Тарасов Ю.А., Кеньшиева М.В.</i> НОВЕЛЛЫ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ	107
<i>Фисенко А.В.</i> ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВОВЫХ НОРМ ОРГАНАМИ ПРОКУРАТУРЫ В РАМКАХ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ОХРАНЕ ПРАВОПОРЯДКА И ОБЕСПЕЧЕНИЮ ЗАКОННОСТИ	114
<i>Хмельницкая О.Ю.</i> ДОПРОС СВИДЕТЕЛЕЙ ОБВИНЕНИЯ В СУДЕБНОМ ЗАСЕДАНИИ, КАК ОДИН ИЗ ЭЛЕМЕНТОВ СПРАВЕДЛИВОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА (ПРАВОВАЯ ПОЗИЦИЯ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА)	118
<i>Хмельницкая О.Ю.</i> ПРОБЛЕМА ОТВОДА СУДЬЕ В РЕШЕНИЯХ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА	122
<i>Чуб В.С., Авакян К.С.</i> НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПЕРЕПЛАНИРОВКИ И ПЕРЕОБОРУДОВАНИЯ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ	124
<i>Шеввергина Т.В.</i> ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА НЕУСТОЙКИ ПО ДЕЛАМ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ	129
<i>Яковлев Н.А.</i> О СООТНОШЕНИИ ЗЕМЕЛЬНОГО И ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В РЕГУЛИРОВАНИИ ЗЕМЕЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ	133

PUBLIC PROCUREMENT FRAUD MEASURES*Codreanu Alina, Republic of Moldova**PhD, Associate Professor of Department of Law, financial law specialty
Academy of Economic Studies of Moldova, Chisinau City*

Annotation. *Public procurement has a negative tendency to be rigged by some participants, in order to obtain unjustified benefits. On the basis of a public procurement fraud, there are three elements: opportunity, justification and financial pressure. Personal conflicts of interest, a form of fraud in public procurement, arise when public servants are able to take decisions that can improve their financial position. European directives, which need to be transposed into the national legal framework, are therefore well-exposed to the problem.*

Key words: fraud, conflict of interest, process of combating, European directives, public procurement, recommendations of the European Commission.

Introduction. The European Procurement Directives have introduced legislative provisions aimed at modernizing and facilitating the award of public contracts, improving transparency, equity and interoperability in this area. In this respect, instruments such as the Tender Electronic Daily (TED), the single classification system (Common Procurement Vocabulary) and the Public Procurement Information System (SIMAP), tools facilitating the public procurement process, thus guaranteeing a better quality of service for citizens [6, p.5].

Results and discussions. Any purchase process, whether public or private, may derogate from the legal provisions, so the participants involved may commit certain deviations. Most often, the theory of public procurement denotes these deviations as "fraud in public procurement". Thus, in the view of some authors [7], fraud is an illicit activity intended to influence one of the stages of a procurement in order to obtain a material advantage or cause damage caused by persons outside or within the contracting authority.

Romanian public procurement researcher describes that "public procurement in European funding projects can be defrauded by the following means" [6, p. 194]:

- Corruption - bribe and illegal commissions - The influence of an official act can be done by offering or receiving "valuable items".
- Discrepancy offers - Personnel responsible for contracts provide confidential information to others who are unavailable to others.
- Non-declaration of conflicts of interest - One or more employees of the contracting organization have hidden financial interests in the grant agreement.
- Price manipulation - pricing proposals do not contain exact data, which leads to higher prices.
- Fictitious service providers - fictitious payments can be authorized by employees / some contractors can set up fictitious companies.

Concluding the above, we can state that at the base of the fraud, there are three elements: opportunity, justification and financial pressure. They are arranged in the form of a triangle of fraud.

As a result of the Corruption Risk Assessment Report on the Public Procurement System in the Republic of Moldova (conducted between November 2015 and February 2016) [8], the new Public Procurement Act, which entered into force on 01.05.2016, regulates the decentralization of the procurement function to public authorities, brings public procurement in line with international standards and offers greater transparency.

The new Public Procurement Law also transposes EU Directive 2007/66 / EC (Appeals Directive), which provides for rules for clear and effective procedures for the application of review procedures where tenderers consider that contracts have been illegally awarded. This issue was highlighted in the SIGMA assessment in 2015, as well as in Transparency International surveys [3].

The National Judicial Practice of Public Procurement reveals that *conflict of interest* is categorized as one of the most common forms of fraud in the public procurement process.

Article 74 of the new Public Procurement Act defines the conflict of interest for members of the working group as follows:

- is not a spouse, relative or son, to the third degree inclusive, with one or more employed persons of the bidder / bidder or one or more of their founders;
- In the last 3 years, he did not work on the basis of the individual labor contract or other document proving working relations with one of the bidders or was not part of the board of directors or any other management or management body thereof;
- does not hold shares or shares in the subscribed share capital of the bidders.

Organizational conflicts of interest arise when a company is part of the elaboration process or specification process for a public procurement. The presence of a conflict of interest case could be more easily proven than the illegal fees actually paid [8, p. 39]. In this context, it is recommended that a possible conflict of interests be detected as early as the contract award procedure, since prior checking and the removal of the risk of conflict of interest must be a priority. It is also advisable to take into account the signals from the press if these are known.

Thus, the World Bank classifies conflicts of interest in 4 categories, where:

- The firm is invited to perform activities that conflict with previous assignments, or
- The company might distort advice on a new task in order to comply with the advice given for a previous related task, or
- The company has a hidden relationship with a client, or
- When a firm works concurrently for two or more clients with different competing interests [1].

As far as project risks are concerned, there are a number of forms that conflict of interest / unfair competition can take, such as the following:

- the risk of contracting consultants including in the awarding documentation elements that lead to the benefit of a particular bidder, which distorts competition;

- the risk of influencing decisions on the outcome of the assessment by deliberately misleading information;

- The risk of receiving fake offers.

Also, at the stage of implementing procurement contracts, it is necessary to verify whether the natural or legal persons involved in the process of verifying / evaluating applications / tenders have engaged in the winning firm for a period of at least 12 months from the signing of the contract, the situation arises that there is a conflict of interest.

Thus, the World Bank's approach to conflict control is:

- adding language on conflicts of interest in the bidding documents;

- identifying, preventing and managing them by:

- the firms' request to identify any conflict of interest that might arise in the auction;

- requiring panel members to sign declarations of impartiality;

- checking during the evaluation of auctions for other government contracts and seeing whether there are joint members in the board of directors [11, p.8].

In conclusion, it is important to note the idea that initiating and completing the procurement process are areas where internal controls can be most useful for preventing and detecting fraud, through proper management of procurement plans at the outset, and billing control at the end of the process. In order to make these internal controls operational, it would be necessary to support information technologies.

In light of the above, the European Commission comes up with some recommendations to counteract the phenomenon of conflict of interest, namely:

- Developing uniform and effective prevention tools within contracting authorities and public procurement supervisors, with particular emphasis on conflict of interest at local level;

- Ensure systematic monitoring and transparency of the execution of large-scale public contracts, including projects funded by the European Union;

- Develop a more effective system for early detection, correction and effective sanctioning of conflicts of interest in the area of public procurement;

- Establishment of effective control mechanisms aimed at allocating government funds to local governments and state-owned enterprises; the implementation of safeguards against discretionary allocation to the detriment of the public interest [5, p. 122].

Also, regarding the national legal framework, regarding the avoidance of conflicts of interest, the following recommendations, which are also presented in the report on corruption risk assessment in the public procurement system in the Republic of Moldova (based on public procurement practices during the period November 2015 to January 2016):

- Subcontractors will only be allowed if they are indicated in the tender and if the role of each of them is clearly justified;

- Prohibition of sub-contracting of tenderers who have withdrawn or lost;

- Banning alliances of pre-selected companies;

At institutional level, some recommendations are welcome:

- Collective procurement covering inadequate staff, particularly at local level and in particular for complex products;

- Employing independent (foreign) specialists to develop specifications for complex products or services;

- Strengthening the capacity of working groups.

References

1. Directive 2014/24 / EU of the European Parliament and of the Council of 26 February 2014 on public procurement and repealing Directive 2004/18 / EC.

2. Directive 2014/25 / EU of the European Parliament and of the Council of 26 February 2014 on entities operating in the water, energy, transport and postal services sectors and repealing Directive 2004/17 / EC.

3. Catana M.C. Public Procurement. Bucharest: Universul Juridic. 2011.

4. Costaş C.F., Minea M.Ş. Financial Law, Bucharest: Universul Juridic. 2015.

5. Oneţ C. Public Financial Law. University course. Bucharest: Universul Juridic. 2015.

6. Tamas S. A. Public Procurement, Cluj-Napoca: EIKON. 2013.

7. Report. Identifying and Preventing Corruption in Public Procurement - Stages, Risks, Solutions - Excellence and Integrity in Public Procurement (Transparency International Romania Project).

8. Report on corruption risk assessment in the public procurement system in the Republic of Moldova (Ilse Schuster, Serghei Merjan), Chisinau, February 2016.

УДК 323.5.127

ЖЕНСКАЯ ПРЕСТУПНОСТЬ И ЕЕ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ*Болотова М.П., студентка**Тулиёва В.В., студентка**Синяева Мария Ивановна, старший преподаватель**Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия*

В статье рассматриваются экономические, социальные меры профилактики женской преступности. Обозначен удельный вес женской преступности за последние годы. Внесен ряд предложений по совершенствованию мер общесоциальной профилактики женской преступности.

Ключевые слова: женская преступность, проблемы предупреждения, преступность, профилактика, предупреждение, девиантное поведение.

Женская преступность представляет собой часть общей преступности, при этом характеризуется особыми количественными показателями, спецификой личности преступника, отдельными детерминирующими факторами девиантного поведения. На данный момент удельный вес женской преступности составляет 15 %, однако в другие исторические эпохи этот показатель был несколько выше [1].

К комплексу специальных мер, направленных на охрану прав женщин, принадлежит созданная и утвержденная постановлением Правительства РФ от 8 января 1996 года № 6 "Концепция улучшения положения женщин в Российской Федерации" [2], в которой в целях усовершенствования положения женщин предусматривается:

достигать формирования условий и правовых норм с целью реализации в практике конституционного принципа равных прав и равных возможностей;

использовать опыт, нажитый в различных регионах Российской Федерации;

обеспечить координацию мероприятий на федеральном, региональном и международном уровнях.

В настоящее время имеется достаточно немало проектов, методик борьбы с преступностью, однако видимые результаты отсутствуют. По этой причине важно произвести криминологические экспертизы нормативных актов, затрагивающих изменения правового статуса женщин; периодический мониторинг и регулярное изучение меняющейся причинной базы женской преступности, которые должны базироваться на значительных оперативных, информационных, аналитических и прогностических методах. Комплекс вышеотмеченных мер обеспечит вероятность ограничить женскую преступность в общественно приемлемых рамках.

Данные цели могут быть решены постепенно с улучшением социально-экономического положения в стране, и потому интересы женщин должны быть учтены в данном случае максимально [4, с. 254-256].

Общесоциальные меры предупреждения женской преступности многоплановы. К ним относятся : экономические, социальные, политические, нравственные, организационные и др. Остановимся более подробно на некоторых из них.

Экономические меры предупреждения женской преступности – это ключевые меры. Нестабильность экономики, как результат этого — низкий уровень жизни, увеличение криминальных видов бизнеса, вызывающих наркоманию и проституцию, безработица — таково нынешнее положение российского общества. Приведенные выше факторы являются плодородной почвой для процветания женской преступности — так как в ее структуре преимущество занимают корыстные посягательства (2/3 женской преступности). Особый интерес приобретает проблема безработицы, ведь в последнее время она приобретает глобальные размеры и требует многостороннего изучения. Выражение «У безработицы — женское лицо» день ото дня приобретает все большую значимость [3, с. 632-636].

Имеются конкретные категории женщин, недостаточно защищенных от безработицы: имеющие малолетних детей, детей-инвалидов; одинокие матери; выпускницы средних и высших учебных заведений, не имеющие опыта работы; многодетные матери. Безработица лишает источника средств к существованию, порождает состояние нестабильности, ощущение незащищенности, тревожности, которые обостряются все больше и больше с проблемой нетрудоустройства [5, с. 121].

Совокупность мер по сокращению уровня безработицы несомненно находится в ведении властей конкретной страны. В Российской Федерации 2010 год был провозглашен годом борьбы с безработицей и ознаменовался претворением в жизнь ряда социальных программ по увеличению гибкости рынка труда. Данные меры повысили экономическую обстановку в стране, но статистика женской безработицы не прекращает находиться на довольно высоком уровне. Следует отметить, что кроме общих мер по сокращению безработицы, мы предлагаем предоставить дополнительные гарантии занятости [6, с. 89-90].

обеспечение первоочередного направления на профессиональное обучение по востребованным на рынке труда специальностям безработных матерей, которые находились в отпуске в связи с уходом за ребенком;

направление молодых специалистов, не имеющих опыта работы, на специализированную практику с внесением ее в стаж работы и некоторой компенсацией нанимателям затрат на оплату труда.

Однако экономическими мерами борьбы с женской преступностью должны быть:

деятельность, направленная на обеспечение финансовой стабильности общества;

ограничение возможности легализации средств, нажитых преступным путем;

обеспечение своевременной выплаты пенсий, пособий, зарплат.

Другими рассмотренными нами мерами предупреждения женской преступности являются социологические. Они направлены на создание наиболее благоприятных для формирования личности условий, предупреждение различных форм отклоняющегося поведения.

Пристальное внимание уделяется родителями, педагогами на формирование личности женщины. Девочек контролируют, чтобы свести к минимуму потенциальное влияние ровесников, предрасположенных к правонарушениям. В связи с этим социальными мерами предупреждения женской преступности выступают:

повышение общественного контроля за выполнением женщиной ее главной социальной функции — семейной;

контроль ситуации в семье, быту, коллективе женщин с целью выявления факторов, детерминирующих совершение преступления;

контроль, помощь и социальная реабилитация женщин, ведущих антиобщественный образ жизни, освобожденных из мест лишения свободы и т.д.

В свою очередь, нужно понимать, что абсолютная ликвидация женской преступности нереальна. Возможно лишь только достигнуть сокращения ее удельного веса. Современное общество должно быть готово к профессиональной борьбе с преступностью, к систематической разработке и осуществлению реалистических программ по контролю над преступными проявлениями в строгих рамках законности [7, с. 100].

Таким образом, все рассмотренные и просто упомянутые меры должны применяться в совокупности, взаимно дополняя друг друга и реализуясь тогда и там, где они необходимы и могут принести наибольшую пользу.

Список литературы

1. Состояние преступности в России: сборник статистических материалов // Сайт «Портал правовой статистики» Генеральной прокуратуры Российской Федерации. — URL: <http://crimestat.ru/analytics> (дата обращения: 21 апреля 2018 г.).

2. О концепции улучшения положения женщин в России: Постановление Правительства Российской Федерации от 8 января 1996 года №6 (в ред. Постановления Правительства РФ от 26.07.2004 № 380) // СПС «КонсультантПлюс».

3. Криминология / Под общ. ред. А.И. Долговой. 3-е изд., перераб. и доп. М.: Норма, 2016. С. 816.

4. Криминология / Под ред. А.И. Долговой. М.: НОРМА, 2017. С. 414

5. Кудрявцева, В.Н. Криминология [Текст]: учебник / В.Н. Кудрявцева, В.Е. Эминова. — М.: Юристъ, 2012. С. 203

6. Лелеков В.А., Урусова Т.В. О предупреждении женской преступности мерами общесоциальной профилактики // Вестник Воронежского института МВД России. 2014. № 2. С. 195

7. Шалагин А.Е. Предупреждение социально-негативных явлений, представляющих угрозу здоровью населения и общественной нравственности // Вестник экономики, права и социологии. 2015. № 2. С. 167.

ПРИНЦИП СПРАВЕДЛИВОСТИ В СИСТЕМЕ ОТРАСЛЕВЫХ ПРИНЦИПОВ УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОГО ПРАВА

Болотова Марина Павловна, студентка

Тулиёва Виктория Витальевна, студентка

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

Уголовно-исполнительное право характеризуют отраслевые принципы, в числе которых выделяют: принцип рационального применения мер принуждения, средств исправления осужденных; стимулирования правоуполномоченного поведения; принцип соединения наказания с исправительным воздействием. В данной статье предлагается закрепить в уголовно-исполнительном законодательстве принцип справедливости, так как в процессе сопоставления принципов, закрепленных в УК РФ и УИК РФ, делается вывод об их несогласованности.

Ключевые слова: принципы, рациональное применение мер принуждения, соединение наказания с исправительным воздействием, справедливость, рассогласование.

Принципы рационального применения мер принуждения, средств исправления осужденных и стимулирования их правоуполномоченного поведения были впервые закреплены в Уголовно-исполнительном Кодексе Российской Федерации. Они отражают особенности исполнения различных видов уголовных наказаний с точки зрения целей и задач уголовно-исполнительного законодательства, а также требований ч. 3 ст. 9 УИК РФ.

Виды уголовных наказаний можно поделить на две группы:

1) те, которые предполагают применение основных средств исправления осужденных, т.е. связаны с пенитенциарным режимом;

2) которые связаны с непенитенциарным режимом.

Отличительной чертой непенитенциарного режима является то, что он не изолирует осужденного от общества, а всего лишь устанавливает для него особые права и обязанности, которые находят свое отражение в условиях отбывания наказания. [5, с. 15-17] В этом случае особое внимание уделяется лишь рациональному применению мер принуждения к осужденным и стимулированию их правоуполномоченного поведения в условиях, не связанных с лишением свободы, а применение основных средств исправления носит лишь ограниченный характер.

Данный принцип закреплен в тех нормах, где определяется ответственность осужденных в момент их отбывания наказания. Сюда можно отнести обязательные работы (ст. 29 УИК РФ), штраф (ст. 32 УИК РФ), исправительные работы (ст. 46 УИК РФ), ограничение свободы (ст. 58 УИК РФ).

Законодатель предусматривает основания, порядок и условия применения к осужденным мер взыскания. Причем если осужденный не был предварительно информирован о проступке, который ему вменяется в вину, и у

него не было возможности высказаться в свое оправдание, то ни к одному из таковых не могут применяться меры взыскания.

Рациональное применение мер принуждения выражается также в замене наказания, которое не связано с пенитенциарным режимом, наказанием в виде лишения свободы. Примеры можно найти в Уголовном Кодексе. Например, обязательные работы заменяются лишением свободы (ч. 3 ст. 49 УК РФ), исправительные работы - ограничением свободы или лишением свободы (ч. 4 ст. 50 УК РФ).

Стимулирование правопослушного поведения вытекает уже из психолого-педагогической обусловленности норм уголовно-исполнительного права. [1]

Минимальные стандартные правила обращения с заключенными говорят нам о том, что для того чтобы добиться перевоспитания осужденных, их правопослушного поведения и развить в них чувство ответственности, следует в каждом учреждении установить систему льгот, а также совершенствовать разнообразные методы обращения с различными категориями осужденных.

Исполнение рассматриваемого принципа обеспечивается благодаря уголовно-исполнительному законодательству, где содержатся элементы развитой системы отбывания наказания и нормы, которые стимулируют осужденных к правопослушному поведению и добросовестному отношению к труду и учебе.

По мнению многих ученых, средства формирования правомерного поведения у осужденных в структуре уголовно-исполнительного права рассматриваются в качестве поощрительных норм. [3]

Поощрительная норма – это та норма, благодаря которой субъект побуждается на правопослушное поведение, а также она обеспечивает реализацию других норм уголовно-исполнительного права, где не применяется принуждение со стороны государства. Именно в этом, по нашему мнению, состоит социальная ценность таких норм. При этом поощрительные нормы содержат в себе правила поведения не только для осужденных, но и для органов, которые исполняют наказания и в компетенцию которых входит право на применение поощрения.

Принцип соединения наказания с исправительным воздействием прямо связан с реализацией главной цели наказания - исправления осужденных.

Исправительное и воспитательное воздействие на осужденных находят свое место в научной литературе, где сказано, что лишь в совокупности карательных и воспитательных мер можно добиться единого процесса исправления. [2, с. 173-174]

Карательные меры строго ограничены уголовно-исполнительными нормами, но на практике возникают проблемы, так как объем кары не всегда совпадает с объемом правоограничений. Объем кары может быть намного шире в своем содержании, включать в себя карательные элементы, кото-

рые не регулируются правовыми нормами. Так, например, отбывание наказания не по месту жительства, а в иных местах может создавать дополнительные карательные элементы, поскольку из-за большого расстояния осужденный не может реализовать право на свидание с родственниками или выехать за пределы учреждения, где он отбывает наказание.

Во многих колониях общего режима не организовано проживание осужденных, так как государством не обеспечены нормы жилой площади в учреждениях, нормы питания и обслуживание медицинского персонала. Этим обусловлено возникновение дополнительных карательных мер.

Воспитательный же процесс отличается от карательного гибкостью и динамичностью, так как в наименьшей степени он ограничен пределами права. Поэтому при реализации принципа соединения наказания с исправительным воздействием возникают проблемы соотношения объема кары с объемом правоограничений, а также соединения наказания с карательно-воспитательным процессом. По этому поводу, Н.А. Стручков считает, что необходимо сочетание правового регулирования и социального управления. [4, с. 123-125]

Проанализировав принципы, которые закреплены в ст. 8 УИК РФ, и принципы, которые регламентируются УК РФ (ст. 3-7), можно сделать вывод о несогласованности в этой части норм уголовного и уголовно-исполнительного права. Это можно увидеть в следующем:

1) в УК РФ речь идет о принципах уголовной ответственности (ч. 2 ст. 2), а в УИК РФ - о принципах уголовно-исполнительного законодательства (ст. 8);

2) в УК РФ раскрыто содержание принципов, а в УИК закреплено лишь их название;

3) УИК РФ в отличие от УК РФ не содержит принципа справедливости, хотя на практике возникает необходимость в его закреплении в уголовно-исполнительном законе.

На наш взгляд, любая деятельность органов и учреждений, которые исполняют наказания, должна основываться на принципе справедливости, для того чтобы совершенствовать пенитенциарную систему, а также добиться успехов в данной деятельности. «Парадоксально, но факт: материальные условия жизни рядового российского пенсионера, коротающего свой век в доме для инвалидов и престарелых, гораздо хуже тех, которые созданы для заключенных», - пишет Е.П. Ищенко. Это, как нам кажется, есть внешнее проявление степени реализации принципа справедливости.

Обратимся к другому примеру: по нынешнему законодательству искивые требования возмещаются только из заработной платы. Осужденными же, которые уклоняются от работы, данные требования не возмещаются, т.к. удержания из средств, имеющихся на лицевых счетах, не производятся. В то же время у осужденных, уклоняющихся от работы, расходы на питание, одежду, коммунально-бытовые услуги и индивидуальные средства

гигиены удерживаются из средств, имеющихся на их лицевых счетах (ч. 4 ст. 99 УИК РФ).

Таким образом, анализируя данные примеры, можно прийти к выводу, что на сегодняшний день было бы целесообразно в УИК РФ закрепить принцип справедливости. Наличие данного принципа в Уголовном Кодексе РФ (ст. 6), а также наличие в нем цели наказания – восстановление социальной справедливости (ч. 2 ст. 43 УК РФ), также позволяет задуматься над тем, чтобы внести поправки в Уголовно-исполнительное законодательство. Благодаря таким изменениям, принципы уголовно-исполнительного права будут отражать начальные руководящие идеи отечественной пенитенциарной политики и правовых взглядов.

Список литературы

1. Головастова Ю.А. Цели, задачи, принципы уголовно-исполнительного права как основополагающие признаки уголовно-исполнительных правоотношений. Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2015. – №4. – 324 с.
2. Городнова О.Н. Принцип справедливости, эффективности наказания в современных условиях исправительного воздействия. Юридическая наука и практика: Вестник Нижегородской академии МВД России. – 2011. – №1 (14). – 369 с.
3. Стрилец О.В. Отдельные аспекты систем принципов российского уголовного и уголовно-исполнительного права. Таврический научный обозреватель. – 2015. – №2 (октябрь). – 278 с.
4. Стручков Н.А. Курс исправительно-трудового права: Проблемы Особенной части. – М.: Юрид. лит., 1985. – 256 с.
5. Шевелева С.В. Основы уголовно-исполнительного права России [Текст]: учеб. пособие / С.В. Шевелева; Юго-Зап. гос. ун-т. Курск, 2012. 433 с.

ВЗАИМОДЕЙСТВИЕ ПЕНСИОННОГО ФОНДА С ИНДИВИДУАЛЬНЫМИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯМИ

Борисенко Елена Васильевна, студентка

Тарасов Юрий Александрович, к.ист.н., доцент

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В последнее время можно часто услышать споры о том, что ПФ не оправдывает цель своего создания. А именно-обеспечение заработанного человеком уровня жизненных благ. Наибольшие претензии к ПФ в этом плане у индивидуальных предпринимателей. Почему этот вопрос возник и какие стоит внести коррективы в закон об обязательных пенсионных взносах для ИП-в данной статье.

Пенсионный фонд образован в соответствии с постановлением Верховного Совета РСФСР от 22 декабря 1990 г. как самостоятельное финансово-кредитное учреждение, осуществляющее свою деятельность по закону в целях государственного управления пенсионным обеспечением.

Основной задачей Пенсионного фонда является солидарная ответственность поколений. Он преследует цель обеспечить заработанный человеком

уровень жизненных благ путем перераспределения средств во времени (нынешние работники содержат вчерашних, завтрашние — возьмут обеспечение нынешних) и в пространстве — где бы человек ни жил (даже за границей), он своим трудом и прошлыми социальными отчислениями гарантирует себе определенный прожиточный уровень в будущем.

Пенсионные фонды – наиболее крупные из всех внебюджетных фондов по величине мобилизуемых ресурсов. Пенсионные фонды имеют доходную базу и направления расходов, расписанные в виде бюджета.

Доходы пенсионного фонда формируются из следующих источников:

- страховых взносов работодателей;
- **страховых взносов граждан, занимающихся индивидуальной трудовой деятельностью;**
- страховых взносов иных граждан;
- ассигнований из госбюджета;
- добровольных взносов.

Очевидно, что основной источник формирования доходов ПФ — страховые платежи. Как мы видим, категория, представленная гражданами, занимающимися индивидуальной трудовой деятельностью, стоит в втором месте в списке источников, пополняющих доходы ПФ по количеству страховых взносов.

В условиях рыночной экономики Пенсионный фонд призван гарантировать максимальную реализацию прав личности на достойную старость, соответствующих вкладу в общественное развитие. Но так ли это на самом деле? Являются ли эти взаимоотношения (между ПФ РФ и индивидуальными предпринимателями) выгодными для обеих сторон?

Итак, право на пенсию имеет каждый человек, который соответствует пенсионному возрасту, имеет достаточный страховой стаж, а также пенсионный коэффициент как минимум в 11,4. Пенсия же индивидуального предпринимателя рассчитывается иначе, чем в случае с наёмными работниками. Отличается не только принцип учета страхового стажа и правила с размерами оплаты пенсионных взносов. Да и сама формула расчёта иная. Пенсия индивидуальному предпринимателю, как уже было сказано вначале, полагается по достижении им определённого возраста. Тут всё так же, как и в случае с наёмными работниками. Для женщин пороговый возраст равен 55 годам, а для мужчин – 60. Важно отметить, что в общий трудовой стаж на основании данных персонифицированного учёта включается и тот период, в течение которого человек осуществлял коммерческую деятельность (то есть делал страховые взносы). По достижении положенного возраста индивидуальные предприниматели получают пенсию, сопоставимую с суммами, вносимыми в фонды.

Так кем же являются предприниматели? Они для государства – застрахованные лица. Каждый год предприниматели вносят в ПФР определённую денежную сумму - фиксированный платёж в социальные фонды вне зависимости от дохода. В 2009 году он составлял — 7274.40 руб., в 2010 —

12002.76 руб., в 2011 — 16159.56 руб., в 2012 — 17208.25 руб., в 2013 — 35664.66 руб., в 2014 — 20727.53, в 2015 — 22261,38., в 2016-19356.48 руб., в 2017- 23400 руб., в 2018-26545 руб..

Как видно из графика, сумма обязательных платежей для выплаты в ПФ РФ постоянно растет. Налоговое бремя для мелких предпринимателей становилось все ощутимее, и это никак не вязалось с обещаниями Правительства РФ облегчить жизнь мелкому бизнесу. Так, зарегистрировавшись в качестве ИП в ноябре 2012 года, гражданин уже должен был государству 17208 рублей, чтобы закрыть налоговый отчетный год, оплатить услуги бухгалтера (это еще доп. расходы), по сути, еще ничего не заработав. Более того, в 2013 году всех ждал «сюрприз» в виде резкого скачка суммы выплат - с 17208 рублей до 35664.66 рублей. Почти в 2 раза!! Так законодатели решили «поддержать» развитие малого предпринимательства в России.

Стоит ли говорить о том, что в этом же 2013 году по этой причине только в Курской области закрылось около 3000 ИП? А сколько таких закрытий в совокупности по стране? Миллионы. И миллионы дефицита бюджета ПФ.

Законодательные взаимоотношения пенсионного фонда и ИП очень сложные и запутанные.

Таким образом, с 2018 года фиксированные пенсионные взносы увеличились на 3145 р. (26 545 р. – 23 400 р.). С 2018 года всем индивидуальным предпринимателям, вне зависимости от ведения деятельности и получения доходов от бизнеса, потребуется заплатить в качестве обязательных пенсионных взносов 26 545 рублей, если доход ИП не превышает 300 тыс. руб. за год. Если доход предпринимателя превышает 300 тыс. руб., то взносы в Пенсионный фонд составят 26 545 руб. + 1% доходов свыше 300 тыс. руб. Для взносов на медицинское страхование устанавливается платеж 5840 руб. Но откуда взялись такие цифры? К сожалению, в пояснительной записке к законопроекту никак не пояснялось, почему цифры именно такие.

Соответственно, раз предприниматели вносят свою долю в ПФР, то они имеют право на получение страховой пенсии. Оно, в свою очередь, подтверждается сведениями об ИП, хранящимися в едином государственном реестре.

Обобщим все вышесказанное и сведем в таблице суммы страховых взносов ИП с 2018 года и акцентируем внимание на главных изменениях:

26 545 р. – обязательная сумма фиксированных пенсионных взносов с 2018 года. С 2019 года она будет индексироваться.

5840 р. – обязательная сумма фиксированных медицинских взносов с 2018 года. С 2019 года она будет индексироваться.
--

С 2018 года максимальная сумма взносов бюджет ПФР составляет 212 360 р.

С 2018 года пенсионные и медицинские взносы больше не «привязаны» к МРОТ.

И в этом взаимодействии ПФ РФ и индивидуальных предпринимателей в большом проигрыше как раз видятся последние. Те ИП, кто все-таки остался на плаву после повышения обязательных взносов, всерьез задумались о своей будущей пенсии. Какая она будет? Если ежегодно платить все причисляющиеся по закону взносы, то по достижении пенсионного возраста индивидуальный предприниматель может рассчитывать на.....минимальный размер пенсии. На данный момент она равна 8600 рублей. Это ровно такая же пенсия, как и у безработного, получающего пенсию по старости. Обратив внимание на расчёт и индексацию пенсии индивидуальных предпринимателей, можно сделать очевидный вывод – даже с многомиллионным доходом на солидную пенсию рассчитывать гражданам не приходится. Поэтому бизнесмены за ней не обращаются до последнего, пока вести своё дело не представится возможным в силу своего возраста. Несомненно, в этом вопросе нет ощущения справедливых и равных взаимоотношений ПФ и ИП. Встает вопрос: платить или не платить? Стоит ли продолжать перечислять немаленькие взносы (заработал/не заработал) в ПФ, чтобы быть в статусе ИП (не безработный) и на выходе заработать себе минимальную пенсию, или же закрыть ИП, работать без регистрации, а эти деньги использовать как накопительный вклад (депозит) в банке. Через 20 лет на счете будет приличная сумма, даже с учетом инфляции, чего никак не гарантирует ПФ.

На сегодняшний день очевидно, что наполнение бюджета ПФ напрямую зависит от того, какими будут его взаимоотношения с ИП. Сумма обязательных пенсионных взносов, принятая законодательством, напрямую влияет на принятие решения гражданами зарегистрироваться в качестве ИП, что в свою очередь влияет на увеличение или уменьшение доходов ПФ. Как только граждане индивидуальные предприниматели будут социально защищены и уверены в своей будущей пенсии (не минимальной), количество зарегистрированных ИП увеличится в разы, наполняя казну ПФ. Но для этого нужно изменить формулу расчета пенсий для ИП, тем самым стимулируя к занятию предпринимательством.

Список литературы

1. Александров Д.Г. Пенсионная система в России: состояние, проблемы, перспективы, СПб.: СПбГУЭФ, 2010г.
2. Сусликов В.Н., Коротких О. А., Силакова О.Н., Тарасов Ю.А. Юридические лица: учеб.пособие. Курск, 2002г. 168с.
3. Тарасов Ю.А., Некрасов В.Н. Классификация юридических лиц. Наука молодых- будущее России: сборник научных статей 2-й международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017г.), в 5 томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т, Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.142-148.
4. Налоговый кодекс Российской Федерации.- М.: ЭКСМО, 2006.
5. О трудовых пенсиях в Российской Федерации: Федер. Закон Рос. Федерации от 17 декабря 2001 г., № 173-ФЗ// Российская газета.- 2001 г. N 247.
6. Защита прав ребенка в Российской Федерации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2012. № 1-1. С. 173-176.
7. Роль и место мвд россии как субъекта и объекта государственного контроля в системе предупреждения преступлений/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 20. С. 32-37.
8. Общие условия о порядке заключения брака в российском семейном праве/ Тарасов Ю.А.// Актуальные проблемы российского права. 2008. № 4. С. 174-179.
9. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 4-1 (43). С. 39а-42.
10. Криминологические аспекты государственного контроля/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 13. С. 36-38.
11. Юридические лица/ Сусликов В.Н., Тарасов Ю.А., Коротких О.А., Силакова О.Н.// Курск, 2012.
12. Государственный контроль в сфере экономических правонарушений (проблемы теории и практики)/ Тарасов Ю.А.// Экономическая безопасность России: политические ориентиры, законодательные приоритеты, практика обеспечения: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2009. № 1. С. 237-244.
13. Многодетная семья: особенности правового регулирования/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 5-1 (44). С. 135-136.
14. Основные черты медиации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2013. № 1. С. 120-124.

ХАРАКТЕРИСТИКА ОБЩЕСТВА С ОГРАНИЧЕННОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТЬЮ

Боченко Софья Владиславовна, студентка

Тарасов Юрий Александрович, к.ист.н., доцент

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье приведено понятия общества с ограниченной ответственностью, отмечены характерные черты. Выделены преимущества и недостатки данной организационно-правовой формы. А также выделены одни из самых значительных изменений законодательства за последние несколько лет, которые затонули общества с ограниченной ответственностью.

Ключевые слова: общество с ограниченной ответственностью, характерные черты для общества с ограниченной ответственностью, преимущества и недостатки для общества с ограниченной ответственностью, изменения в законодательстве.

В условиях современной рыночной экономики одной из самых распространенных организационно-правовых форм юридического лица в России является общество с ограниченной ответственностью (далее - ООО).

Общие правовые положения об ООО закреплены в Гражданском кодексе Российской Федерации и Федеральном законе "Об обществах с ограниченной ответственностью".

Деятельность ООО регулируется и другими правовыми актами и Федеральными законами, направленными на регулирование отдельных сторон деятельности общества.

«Обществом с ограниченной ответственностью признается созданное одним или несколькими лицами хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на доли; участники общества не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им долей в уставном капитале общества» [2].

Отметим характерные черты для ООО:

- формирование уставного капитала путём имущественных взносов учредителей. Законодательством закреплён минимальный размер уставного капитала в сумме 10000 руб.;
- участниками ООО могут быть как физические, так и юридические лица, количество которых не должно превышать 50 лиц, законодательство допускает одного участника общества;
- ограниченная ответственность участников по обязательствам общества в пределах стоимости принадлежащих их долей в уставном капитале;
- возможность распределения чистой прибыли между участниками ООО раз в три, шесть и двенадцать месяцев, пропорционально их доли в уставном капитале;

- высшим органом управления ООО является общее собрание участников, имеющих количество голосов при принятии решений голосованием пропорционально размеру их доли в уставном капитале. Управление хозяйственной деятельностью возложено на исполнительный орган (единоличный или коллегиальный);

- возможность участника выйти из ООО независимо от согласия других участников. Доли в уставном капитале могут передаваться в порядке наследования или правопреемства. Участники общества имеют преимущественное право на покупки, как правило, пропорционально размеру своих долей [2, с. 63].

Форма организации бизнеса в форме ООО является универсальной, так как в этой форме может осуществляться любая профессиональная предпринимательская деятельность. Эта форма образовалась из переходной формы уже существующих полных товариществ и акционерных обществ.

Выделим основные преимущества общества с ограниченной ответственностью по сравнению с остальными организационно-правовыми формами предпринимательской деятельности:

- общество с ограниченной ответственностью как юридическое лицо, является достаточно привлекательным для сотрудничества как банкам, так и другим организациям;

- простой способ регистрации;

- возможность осуществления предпринимательской деятельности как посредствующего звена;

- имущественные права ООО наиболее защищены для участников, то есть финансовые риски снижены до минимума;

- возможность получения различных лицензий на некоторые виды деятельности;

- система управления ООО не нуждается в формировании совета директоров, управление текущей деятельностью общества исполняет единоличный исполнительный орган, то есть система управления достаточно простая.

- возможность привлечения инвестиций;

- возможность расширения предпринимательской деятельности;

- возможность ООО участвовать в других обществах;

- возможность разрабатывать и применять индивидуальные системы органов управления, которые соответствуют направлению деятельности предприятия и размерам бизнеса;

- возможность распределения прибыли по решению собрания участников общества;

- ООО можно преобразовать в другую форму организации, не прекращая его деятельности;

- четкое определение прав каждого учредителя в процессе принятия решения;

- нет обязанностей в отношении публикации документов, отражающих деятельность предприятия;

- учредителями ООО могут быть как иностранные физические лица, так и юридические;

- возможность применения упрощенной системы налогообложения;

- вкладом в уставной фонд учредители могут внести как денежные средства, так и имущество, и ценные бумаги;

- учредители, имеющие долю вклада в уставный капитал не менее чем десять процентов, имеют право через суд исключить одного из учредителей, не выполняющего должным образом свои обязанности [3, с.73].

Кроме преимуществ выделить определенные недостатки ООО:

- общее число участников общества не может превышать 50 человек. При этом одно и то же лицо может быть участником только одного ООО, в котором оно единственный участник. Этот признак ООО однозначно является недостатком, так как ограничивает возможности общества при создании филиалов;

- при любом изменении состава членов общества либо пропорций их долей в уставном капитале или управленческой структуры организации необходимо внести изменения в учредительные документы;

- довольно сложная процедура ликвидации;

- любой участник ООО, несмотря на величину вклада в уставный капитал, может выйти из общества в любой момент [3, с.73].

За период 2015-2016 гг. в законодательстве произошло явное усложнение корпоративных процедур ООО как на этапе с учреждения, регистрации, так и в ходе управления компанией. Прежде всего, результатами поправок и нововведений, которые касаются деятельности обществ с ограниченной ответственностью, являются несколько основных тезисов:

1. За невыполнение пункта ФЗ о недостоверности представляемых сведений, для физического лица предусмотрено усиление административной ответственности. За однократное нарушение увеличился денежный штраф, и теперь он равен от 5 до 10 тыс. руб. Что касается, повторяющихся правонарушений, то здесь закон более суров и подвергает наказанию в виде дисквалификации сроком от одного года до трех лет.

2. Запрещена государственная регистрация, при ликвидации юридического лица исходя из определенных условий.

3. Проводимая деятельность, касающаяся увеличение доли уставного капитала, должна быть заверена нотариально.

4. Произведены изменения, касающиеся приобретения и продажи доли участников общества. Появилась возможность защищать общества от рейдерских захватов, так как все процессы по купле-продаже доли заверяются нотариально.

5. Уголовная ответственность за махинации, связанные с включением в деятельность юридических лиц подставного лица изменена в сторону ужесточения [4, с. 277].

Все вышеописанные изменения были ориентированы на результаты, которые помогут справиться с фирмами-однодневками, с фиктивными организациями, поднять уровень понимания ответственности у учредителей ООО за свои действия, укрепить стабильность гражданского оборота, повысить качество проводимой деятельности.

Таким образом, из вышесказанного можно сделать вывод о том, что российской экономики удобной и выгодной организационно-правовой формой для предпринимательской деятельности является общество с ограниченной ответственностью. Коммерческие организации, созданные в форме ООО наиболее многочисленны среди других форм, ее выбирают в основном предприятия, функционирующие в сфере малого и среднего бизнеса, не требующего значительных капиталовложений, подходящего для различных видов деятельности, имеющих ограниченную ответственность участников.

Список литературы

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации» от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (ред. 29.12.2017) [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/
2. Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08.02.1998 года №14-ФЗ (ред. от 01.02.2018) [Электронный ресурс] Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_17819/
3. Горовец Н.А. Сущность, преимущества и недостатки обществ с ограниченной ответственностью/Н.А. Горовец// Вестник Науки и Творчества. – 2017 г.- № 2 (14).- с. 60-65.
4. Гладкова И.А. Общество с ограниченной ответственностью как организационно-правовая форма предпринимательской деятельности, её преимущества и недостатки/И.А. Гладкова// Вестник науки и образования. 2017 г.- Т. 1. № 12 (36) -. с. 72-74.
5. Тютюник О.Д., Ткачева В.Д. Изменения в законодательстве правового регулирования общества с ограниченной ответственностью/ О.Д. Тютюник, В.Д.Ткачева// В сборнике: Будущее науки-2016 Сборник научных статей 4-й Международной молодежной научной конференции: в 4-х томах.- 2016 г.- с. 274-278.
6. Защита прав ребенка в Российской Федерации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2012. № 1-1. С. 173-176.
7. Роль и место мвд россии как субъекта и объекта государственного контроля в системе предупреждения преступлений/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 20. С. 32-37.
8. Общие условия о порядке заключения брака в российском семейном праве/ Тарасов Ю.А.// Актуальные проблемы российского права. 2008. № 4. С. 174-179.
9. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 4-1 (43). С. 39а-42.
10. Криминологические аспекты государственного контроля/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 13. С. 36-38.
11. Юридические лица/ Сусликов В.Н., Тарасов Ю.А., Коротких О.А., Силакова О.Н.// Курск, 2012.
12. Государственный контроль в сфере экономических правонарушений (проблемы теории и практики)/ Тарасов Ю.А.// Экономическая безопасность России: политические

ориентиры, законодательные приоритеты, практика обеспечения: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2009. № 1. С. 237-244.

13. Многодетная семья: особенности правового регулирования/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 5-1 (44). С. 135-136.

14. Основные черты медиации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2013. № 1. С. 120-124.

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПУБЛИЧНЫХ И НЕПУБЛИЧНЫХ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ

*Головенкова Юлия Николаевна, магистрант
(e-mail: golovenkovay@inbox.ru)*

*Тарасов Юрий Александрович, к.и.н., доцент
Юго-Западный государственный университет, г. Курск, Россия
(e-mail: tarasovkursk@rambler.ru)*

В данной статье проводится сравнительный анализ публичных и непубличных акционерных обществ по ключевым критериям, предусмотренным действующим гражданским законодательством о юридических лицах. В статье подчеркивается, что рассматриваемые виды акционерных обществ, обладая общими чертами, имеют некоторые отличия, оказывающие существенное влияние на их правовое положение и функционирование. Правовой статус публичных обществ регулируется преимущественно императивными законодательными положениями, которые предъявляют дополнительные требования к их деятельности. Непубличные акционерные общества в этом плане обладают большей свободой. Делается вывод, что общие требования к функционированию публичных акционерных обществ, установленные ст. 97 ГК РФ, частично являются повторением норм об открытых акционерных обществах, действовавших до внесения изменений в законодательство о юридических лицах. Однако, содержание правовой нормы ст. 66.3 ГК РФ свидетельствует об изменении самого принципа разделения обществ на рассматриваемые виды, который отличает от признаков открытого и закрытого акционерных обществ, установленных до реформирования законодательства о юридических лицах.

Ключевые слова: публичное акционерное общество, непубличное акционерное общество, реформирование законодательства о юридических лицах, отличия публичного акционерного общества от непубличного.

Актуальность исследования обусловлена развитием гражданского законодательства, в частности Гражданского кодекса РФ, который в последнее время значительно усложнился включением в свой предмет корпоративных отношений. Реформа гражданского законодательства о юридических лицах оказывает воздействие на систематизацию видов юридических лиц, которая, выступая механизмом правового регулирования, позволяет установить особый порядок взаимодействия юридических лиц и развитие

самих организаций как субъектов права. Изначально основные направления по модернизации отечественного гражданского права, включая вопросы правового положения юридических лиц, были заложены в Концепции развития гражданского законодательства РФ. В дальнейшем на ее основе проводилась серьезная работа по обновлению норм ГК РФ. Одним из результатов такой законотворческой деятельности стал Федеральный закон от 5 мая 2014 г. № 99-ФЗ[2], который определил новое содержание ГК РФ в части юридических лиц. Таким образом, изучение правового положения юридических лиц, их систематизации представляет особый интерес, в том числе в свете модернизации гражданского законодательства.

Объектами сравнительного исследования в данной работе выступают публичные и непубличные акционерные общества (далее по тексту ПАО и НПАО). С этой целью необходимо определить их понятие и признаки, особенности правового положения.

Понятие акционерного общества содержится в части 1 ст. 2 ФЗ № 208-ФЗ[4] (далее по тексту Закон об АО). Закон называет таковым коммерческую организацию, уставный капитал которой разделен на определенное число акций, удостоверяющих обязательственные права участников общества (акционеров) по отношению к обществу.

Следует отметить, что до 01.09.2014 г. могли создаваться акционерные общества открытого типа (ОАО) или закрытого типа (ЗАО). В рамках реформирования положений гражданского законодательства о юридических лицах после указанной даты акционерные общества открытого и закрытого типов не регистрируются. Акционерные общества в настоящее время делятся на публичные и непубличные (п. 1 и п. 2 ст. 66.3, п. 1 ст. 97 ГК РФ)[1]. Часть 1 ст. 7 Закона об АО также предусматривает публичный и непубличный характер акционерного общества, который отражается в его уставе и фирменном наименовании. Публичный характер акционерного общества проявляется в том, что его акции и ценные бумаги, конвертируемые в них, размещаются публично (посредством открытой подписки) либо обращаются публично на условиях, предусмотренных законодательством о ценных бумагах. Акционерные общества, в уставе и фирменном наименовании которых содержится указание на их публичный характер, также подпадают под действие законодательных положений о публичных обществах (ч. 1 ст. 66.3 ГК РФ).

Если с даты 01.07.2015 г. акционерные общества не привели свой устав и наименование в соответствие с законодательными требованиями ГК РФ и сохраняют указание на определенный тип акционерного общества (ЗАО или ОАО), не могут быть признаны публичными по следующим основаниям: 1) при наличии признаков, предусмотренных п. 1 ст. 66.3 ГК РФ на дату 01.09.2014 имели организационно-правовую форму закрытого акционерного общества; 2) при наличии признаков, предусмотренных п. 1 ст. 66.3 ГК РФ на дату 01.09.2014 являлись открытыми акционерными обще-

ствами, кроме того до 01.09.2014 получили освобождение от обязанности раскрывать информацию (ст.30 Закона о рынке ценных бумаг), или погасили, в том числе в результате конвертации, все акции или конвертируемые в акции ценные бумаги, которые публично размещались или публично обращались на условиях, установленных законами о ценных бумагах (в порядке ст. 30.1 Закона о рынке ценных бумаг)[3].

В статье 66.3 ГК РФ содержится ряд самостоятельных критериев, которые позволяют характеризовать акционерное общество как публичную компанию. Первый критерий указывает на публичное размещение акций, второй – на их публичное обращение, третий критерий – на позиционирование компании в качестве таковой (путем закрепления публичного статуса в учредительном документе и фирменном наименовании). Таким образом, соответствие названным критериям обуславливает особенности правового положения рассматриваемых акционерных обществ, что подтверждается положениями Закона об АО. В рамках сравнительного исследования можно выделить десять ключевых отличий публичного акционерного общества от непубличного акционерного общества. Перечень данных отличий можно представить в виде таблицы (Таб.1). Сравнение проводилось по таким ключевым критериям как: 1) размещение и обращение акций; 2) минимальный размер уставного капитала; 3) органы управления; 4) раскрытие информации; 5) подтверждение принятия общим собранием акционеров решения и состав акционеров, присутствовавших при этом; 6) согласие на отчуждение акций; 7) преимущественное право покупки акций; 8) ограничение на количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарную номинальную стоимость, максимальное количество голосов, предоставляемых одному акционеру; 9) наименование АО; 10) размещение привилегированных акций. Нормативной базой для сравнительного исследования стали положения ГК РФ, специального законодательного акта, регламентирующего правовое положение акционерных обществ – Закона об АО. Каждый критерий имеет свое нормативное обоснование.

Таблица 1 Отличия публичного акционерного общества от непубличного акционерного общества

№	Критерий	Публичное АО	Непубличное АО	Основание
1	Размещение и обращение акций – главное отличие	Его акции и ценные бумаги, которые конвертируются в акции, размещаются путем открытой подписки и публично обращаются в соответствии с законодательством о ценных бумагах	Его акции и ценные бумаги нельзя размещать по открытой подписке, они публично не обращаются	Пункт 2 статьи 7 Закона об АО
2	Минимальный размер уставного капитала	100 тыс. руб.	10 тыс. руб.	Статья 26 Закона об АО

№	Критерий	Публичное АО	Непубличное АО	Основание
3	Органы управления	Обязательно должен быть совет директоров (коллегиальный орган управления) из 5 членов или больше. Общее собрание может рассматривать только те вопросы, которые закон относит к его компетенции. Отдельные полномочия общего собрания нельзя передать совету директоров	Совет директоров можно не создавать в обществе, число акционеров – владельцев голосующих акций которого не превышает 50. Если совет директоров создан, ему можно передать отдельные вопросы, отнесенные законом к компетенции общего собрания. Общему собранию можно передать вопросы, не отнесенные законом к его компетенции	Пункты 2–4 статьи 48, абзац 2 пункта 1 статьи 64 Закона об АО, пункт 3 статьи 97, пункт 4 статьи 65.3 ГК РФ
4	Раскрытие информации	Обязаны раскрывать информацию в полном объеме. Также обязаны раскрывать содержание корпоративного договора	Не обязаны раскрывать. Либо раскрывают в ограниченном объеме	Статья 92 Закона об АО, пункт 6 статьи 97, абзацы 2 и 3 пункта 4 статьи 67.2 ГК РФ
5	Подтверждение принятия общим собранием акционеров решения и состав акционеров, присутствовавших при этом	Только реестродержатель может подтверждать принятие решения и состав акционеров	Либо реестродержатель, либо нотариус могут подтверждать принятие решения и состав акционеров	Пункт 3 статьи 67.1 ГК РФ
6	Согласие на отчуждение акций	Для отчуждения акций не нужно получать чье-либо согласие. И нельзя установить необходимость получить такое согласие	Для отчуждения акций не нужно получать чье-либо согласие. Но в уставе можно прописать необходимость получить согласие акционеров или общества на отчуждение акций	Абзац 4 пункта 1 статьи 2, пункт 5 статьи 97 ГК РФ
7	Преимущественное право покупки акций	Нельзя предоставить акционерам преимущественное право покупки акций. Исключение – преимущественное право на покупку дополнительно выпускаемых акций или конвертируемых в акции ценных бумаг	Можно предусмотреть в уставе преимущественное право акционеров и общества приобретать акции в случае их продажи другими акционерами	Пункт 3 статьи 7 Закона об АО, пункт 5 статьи 97 ГК РФ
8	Ограничение на количество акций, принадлежащих одному акционеру, их суммарную номинальную стоимость, максимальное	Такие ограничения установить нельзя	Можно установить такие ограничения в уставе по решению акционеров, принятому единогласно	Абзац 10 пункта 3 статьи 11 Закона об АО, пункт 5 статьи 97 ГК РФ

№	Критерий	Публичное АО	Непубличное АО	Основание
	количество голосов, предоставляемых одному акционеру			
9	Наименование АО	В названии должно быть слово «публичное». Независимо от того, отвечает ли обществу признакам «публичного» на текущий момент, если в его наименовании есть слово «публичное», к нему применяют положения о публичных обществах. Сокращенное наименование – «ПАО»	В названии нет слова «непубличное» (его добавлять не нужно). То есть в наименовании просто слова «акционерное общество». Сокращенное наименование – «АО»	Абзац 2 пункта 1 статьи 4 Закона об АО, пункт 1 статьи 66.3 ГК РФ
10	Размещение привилегированных акций	Нельзя размещать привилегированные акции, номинальная стоимость которых ниже стоимости обыкновенных	Можно размещать привилегированные акции, номинальная стоимость которых ниже стоимости обыкновенных	Пункт 2 статьи 25 Закона об АО, пункт 1 статьи 102 ГК РФ

Таким образом, очевидно, что публичное и непубличное акционерные общества, обладая общими чертами, имеют некоторые отличия, оказывающие существенное влияние на их правовое положение и функционирование. Правовой статус публичных обществ регулируется преимущественно императивными законодательными положениями, которые предъявляют дополнительные требования к их деятельности. Таковыми в частности является обязанность раскрытия информации об их корпоративной и финансово-хозяйственной деятельности, образования коллегиального органа управления с определенным в законе об АО числом его членов, ведения реестра акционеров данного вида обществ и др. Анализируя положения законодательных актов в рамках темы исследования, можно прийти к выводу, что общие требования к функционированию публичных акционерных обществ, установленные ст. 97 ГК РФ, частично являются повторением норм об открытых акционерных обществах, действовавших до реформирования законодательства о юридических лицах. Однако, содержание правовой нормы ст. 66.3 ГК РФ свидетельствует об изменении самого принципа разделения обществ на рассматриваемые виды, который отличается от признаков открытого и закрытого акционерных обществ, установленных до реформирования законодательства о юридических лицах. Иными словами ключевую роль в определении правового режима того или иного вида юридического лица в настоящее время играет не его организационно-правовая форма, как это было раньше, а режим публичной либо непубличной корпорации.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
2. Федеральный закон от 05.05.2014 № 99-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации» // Российская газета. № 101. 07.05.2014.
3. Федеральный закон от 22.04.1996 № 39-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О рынке ценных бумаг» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2018) // Собрание законодательства РФ. № 17. 1996. Ст. 1918.
4. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 07.03.2018) «Об акционерных обществах» // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 1.
5. Юридические лица: учеб. пособие / В.Н. Сусликов, О.А. Коротких, О.Н. Силакова, Ю.А. Тарасов. – Курск, 2012. – 168 с.
6. Zheleznyakov S., Tarasov U. ECONOMIC GROWTH AND POVERTY IN THE REGION: INTERNATIONAL EXPERIENCE, APPROACHES AND MANAGERIAL MECHANISMS // Экономічний часопис-XXI. -2016. - Т. 157. - № 3-4. - С. 53-55.
7. Пилипенко А.Ю., Тарасов Ю.А. Государственная регистрация юридических лиц. /Исследование инновационного потенциала общества и формирование направлений его стратегического развития: сборник научных статей 7-й Всероссийской научно-практической конференции с международным участием (29-30 декабря 2017 года) / редкол.: Горохов А.А. (отв. ред.); Юго-Зап. гос. ун-т. – Курск: Изд-во ЗАО «Университетская книга», 2017.- С.307-312.
8. Тарасов Ю.А., Нужный М.В. Общие теоретические положения о коммерческих организациях в российском гражданском законодательстве. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С. 142-148.
9. Тарасов Ю.А., Некрасов В.Н. Классификация юридических лиц. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.148-152
10. Тарасов Ю.А., Лепин Я.Г. Защита деловой репутации юридического лица. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.152-156.
11. Комментарий к федеральному закону ОТ 5 МАРТА 1999 Г. № 46-ФЗ "О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг", Горохов А.А., (постатейный) / А. А. Горохов, Д. А. Вавулин, А. С. Емельянов. Москва, 2012. Сер. Business's court
12. Увеличение уставного капитала по закрытой подписке в акционерных обществах/ Горохов А.А.// Право и экономика. 2010. № 6. С. 21-25.
13. Раскрытие информации акционерными обществами на рынке ценных бумаг в форме ежеквартального отчета и сообщений о существенных фактах/ Горохов А.А.// Право и экономика. 2009. № 7. С. 36-42.
14. Защита прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг/ Горохов А.А.// Право и экономика. 2009. № 6. С. 58-61.
15. Раскрытие информации акционерными обществами на рынке ценных бумаг, на которые не распространяется требование о раскрытии информации в форме ежеквартальных отчетов/ Горохов А.А.// Право и экономика. 2009. № 5. С. 42-46.

16. Правовые основы договора на ведение реестра владельцев ценных бумаг/ Вавулин Д.А., Горохов А.А.// Право и экономика. 2007. № 3. С. 45-49.
17. Юридические лица/ Сусликов В.Н., Тарасов Ю.А., Коротких О.А., Силакова О.Н.// Курск, 2012.
18. Государственный контроль в сфере экономических правонарушений (проблемы теории и практики)/ Тарасов Ю.А.// Экономическая безопасность России: политические ориентиры, законодательные приоритеты, практика обеспечения: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2009. № 1. С. 237-244.

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ КАК СУБЪЕКТОВ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

Голубева Екатерина Андреевна, магистр

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье рассмотрены особенности правового регулирования деятельности акционерных обществ. Изучены вопросы, касающиеся особенностей правового статуса и регулирования имущественных отношений акционерных обществ.

Ключевые слова: акционерное общество, правовое регулирование, риск, юридические лица, собственность.

Акционерное общество как субъект предпринимательской деятельности, гражданско-правового и административно-правового регулирования является сложной категорией ввиду сочетания особых организационной, правовой, имущественной составляющих. Акционерная форма организации хозяйственной предпринимательской деятельности является не только проверенной временем, но и наиболее удобной в плане расширения экономического влияния ввиду возможности привлечения капитала, консолидации усилий управления, что позволяет ей на протяжении столетий доминировать в сфере производства, реализации товаров и услуг.

Популярность акционерной формы ведения хозяйствования обусловлена рядом факторов, а именно способностью аккумулирования и целенаправленного использования капиталов значительного числа лиц в целях развития крупного производства и реализации масштабных проектов, ограниченности рисков потерь акционера размерами его вклада в уставный капитал общества¹.

С начала «перестройки» российская государственная, экономическая и правовая системы подверглись множеству существенных изменений. Были введены в оборот такие понятия как «частная собственность», «предпринимательская деятельность», стали появляться негосударственные предприятия, которые получили статус самостоятельных юридических лиц. В

¹ Глушецкий, А.Н. Можно ли «выйти» из акционерного общества [Текст] / А.Н. Глушецкий // Экономика и жизнь. – 2015. – № 43. – С. 28-34.

связи с этими изменениями появилась необходимость создания нового законодательства. Однако, если западные страны создавали и «шлифовали» такое законодательство десятилетиями, то в России его нужно было создать за считанные годы. Необходимо отдать должное нашим законодателям, которые сумели создать такое огромное количество актов за столь малый период, но нельзя оставить без внимания и тот факт, что эти акты приняты с множеством существенных недочетов и часто их реальное применение не совсем соответствует теоретическому назначению.

Рассмотрим некоторые, наиболее интересные, вопросы, касающиеся особенностей правового статуса и регулирования имущественных отношений акционерных обществ. Необходимость исследования этих вопросов возникает потому, что акционерные общества являются такой правовой формой юридического лица, которая позволяет объединить капиталы множества физических и юридических лиц и являются той правовой формой, которую избрал российский законодатель для проведения приватизации государственного имущества. В этом отношении следует заметить, что в российском законодательстве существуют пробелы, которые дают возможность «законно» совершать некоторые действия, которые можно расценивать как нарушения прав физических и юридических лиц².

Для наиболее объективного понимания особенностей правового регулирования отношений в акционерных обществах необходимо рассмотреть такие понятия как юридическое лицо и акционерное общество.

В российском законодательстве содержится следующее определение: юридическое лицо – это организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, имеет самостоятельный баланс или смету, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (п. 1 ст. 48 ГК).

Сочетание публично-правовых элементов с частноправовыми сегодня носит характер специального правового регулирования хозяйственной деятельности. Его целью является обеспечение оптимального сочетания частных и интересов в регулировании предпринимательства. При этом должно быть обеспечено институциональное единство регулирования отношений как по вертикали, так и по горизонтали.

Правовое регулирование возникающих внутрихозяйственных отношений эффективно в большей степени для крупного и среднего предпринимательства, для мелких предпринимателей оно весьма незначительно и не всегда целесообразно. Особенно актуально и необходимо правовое регулирование внутрихозяйственных отношений предпринимательской деятельности организаций, в структуре которых имеется значительное ко-

² Зинченко, С.А. Новый Гражданский кодекс и предпринимательство: проблемы регулирования [Текст] / С.А. Зинченко // Хозяйство и право. – 2018. – № 1. – С. 51-54.

личество подразделений, а также тех организаций, деятельность которых затрагивает интересы значительного круга лиц как в гражданско-правовых, так и в предпринимательских отношениях³.

Правовое регулирование имущественных отношений акционерных обществ во многом осуществляется специальным предпринимательским законодательством. Одним из таких специальных актов, регулирующих предпринимательские отношения в деятельности акционерных обществ, является Федеральный закон «Об акционерных обществах».

Необходимо правовое регулирование имущественных отношений специальным законодательством по экономическим и юридическим признакам с выделением некоторых особенностей, присущих хозяйственной деятельности акционерного общества. В частности, роль учредителей (участников) при образовании хозяйственных товариществ (обществ), правовое положение акционерных обществ, созданных при приватизации государственного и муниципального имущества, дочерних и зависимых обществ с основным обществом, а также правового режима отдельных видов имущества акционерного общества. Ранее действовали противоречивые положения об имущественных правах учредителей на собственность хозяйственных товариществ и обществ⁴.

В акционерном обществе уставный капитал представляет собой суммарную номинальную стоимость акций, приобретаемых акционерами. Уставный капитал является особым видом имущества акционерного общества. Значение уставного капитала акционерного общества как правовой категории состоит в том, что:

а) с его образованием происходит объединение капиталов участников (акционеров) общества, которое обеспечивает дальнейшую предпринимательскую деятельность путем обособления имущества коммерческой организации;

б) уставный капитал общества определяет минимальный размер имущества общества, гарантирующего исполнение своих обязательств перед его кредиторами.

Продажа акций позволяет не только сформировать большой, но и быстро разместить его в зависимости от складывающихся рыночных отношений. В закрытом акционерном обществе все акции общества распределяются только между его учредителями или иным образом заранее определенным кругом лиц. Такое общество не вправе проводить открытую подписку на свои акции (т.е. привлекать сторонние капиталы), а его участники пользуются правом преимущественной покупки акций, продаваемых другими акционерами. Открытое общество проводит открытую подписку и свободную продажу своих акций, а его участники отчуждают их без согласия других акционеров. Имущество акционерного

³ Кашанина, Т.В. Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности [Текст] / М.: 2014. – 34-37.

⁴ Лаптев, В.В., Предпринимательское право: понятие и субъекты [Текст] / М.: 2013. – 224с.

общества характеризуется и таким понятием, как чистые активы. Ими признается стоимость всего собственного имущества акционерного общества. От стоимости чистых активов может зависеть дальнейшая деятельность самого акционерного общества в целом.

Сущность и правовую природу юридического лица как самостоятельной единицы пытались определить ученые-правоведы на протяжении всей истории существования таких организаций, которые были известны еще со времен Древнего Рима. Первой по времени является теория, согласно которой юридическое лицо есть порождение правопорядка, а именно некоторая юридическая фикция, искусственная конструкция, придуманная законодателем. Теория Ю.К. Толстого, которая стала развитием теории коллектива, опирается на выделение роли управления, директора. В соответствии с данной теорией, воля руководителя и является волей самого юридического лица, через которую юридическое лицо приобретает права и обязанности. Поэтому руководитель и представляет собой сущность юридического лица⁵.

Особенности правового положения акционерных обществ, созданных путем приватизации государственной собственности, определяются правовыми актами о приватизации государственных и муниципальных предприятий. В связи с этим возникла необходимость определения регулирования деятельности различных акционерных обществ в соответствии с Гражданским кодексом РФ и Федеральным законом «Об акционерных обществах» в полном объеме или лишь в части, не противоречащей нормам специального законодательства о приватизации. Иными словами необходимо выяснить, что считать моментом окончания приватизации и по каким критериям его определять. Ответ сформулирован в п. 5 ст. 1 Федерального закона «Об акционерных обществах», в котором содержатся два взаимодополняющих критерия⁶.

Особый правовой статус акционерных обществ, созданных в процессе приватизации, заканчивается, если государством или муниципальным образованием отчуждены 75% принадлежащих им акций этих обществ. Согласно второму критерию приватизация считается законченной по окончании срока, установленного планом приватизации (даже если к этому моменту по каким-либо причинам еще не было отчуждено 75% акций, принадлежащих государству или муниципальному образованию). Акционерное общество, соответствующее хотя бы одному из этих критериев, считается закончившим приватизацию, и на него не распространяются особенности правового положения приватизируемых предприятий.

⁵ Платонова, Н.А. Правовое регулирование деятельности акционерных обществ: некоторые проблемы нормотворчества [Текст] / Н.А. Платонова // *Хозяйство и право*. – 2012. – № 5. – С. 14-18.

⁶ Суханов, Е.А. Чьи интересы защитит закон? [Текст] / Е.А. Суханов // *Экономика и жизнь*. – 2015. – № 36. – С. 33-37.

Таким образом, в зависимости от вышеуказанных условий правовое регулирование имущественных отношений в предпринимательской деятельности акционерных обществ, созданных в процессе приватизации государственного и муниципального имущества, не тождественно общепринятому гражданско-правовому регулированию.

Список литературы

1. Глушецкий, А.Н. Можно ли «выйти» из акционерного общества [Текст] / А.Н. Глушецкий // *Экономика и жизнь*. – 2015. – № 43. – С. 28-34.
2. Зинченко, С.А. Новый Гражданский кодекс и предпринимательство: проблемы регулирования [Текст] / С.А. Зинченко // *Хозяйство и право*. – 2018. – № 1. – С. 51-54.
3. Кашанина, Т.В. Хозяйственные товарищества и общества: правовое регулирование внутрифирменной деятельности [Текст] / М.: 2014. – 34-37.
4. Лаптев, В.В., Предпринимательское право: понятие и субъекты [Текст] / М.: 2013. – 224с.
5. Платонова, Н.А. Правовое регулирование деятельности акционерных обществ: некоторые проблемы нормотворчества [Текст] / Н.А. Платонова // *Хозяйство и право*. – 2012. – № 5. – С. 14-18.
6. Суханов, Е.А. Чьи интересы защитит закон? [Текст] / Е.А. Суханов // *Экономика и жизнь*. – 2015. – № 36. – С. 33-37.

ПРОБЛЕМЫ ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРОЦЕССА В ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ СОБРАНИЕ В ПРИМОРСКОМ КРАЕ

Григорян Арам Сергеевич

Грунна ГМС(м)-61 ХГУЭП Хабаровск

Важнейший институт современной демократии – выборы – в условиях многопартийности и плюрализма приобретает характер острой конкурентной борьбы. Демократические выборы в органы политической власти в современном обществе представляют собой крупное социально-политическое мероприятие, основная цель которого – легитимное воспроизводство отношений общественного представительства в системе государственного руководства и управления.

Как известно, Конституция РФ⁷ закрепляет право каждого участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей. Непосредственная демократия осуществляется через волеизъявление граждан на выборах разного уровня и референдумах. В России достаточно часто происходят различные выборы, в том числе и в государственные, и в муниципальные органы. Такие выборы приобщают рядовых граждан к политике, способствуют их политическому просвещению и воспитанию. Роль избирателя сложна и ответственна, поэтому не следует оставаться в плену своих первых впечатлений от искусственно создаваемых в период избирательных кампаний имиджей кандидатов, политических партий, лидеров.

⁷ 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) // <http://www.consultant.ru/>

Как указывает И.С. Степанова, различают избирательное право, как право граждан избирать и быть избранным (избирательное право в узком смысле), а также избирательное право, как институт конституционного права (избирательное право в широком смысле). На основе последнего осуществляется избирательный процесс – совокупность действий по избранию представительных органов и выборных должностных лиц⁸.

Федеральный закон от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации»⁹ выделяет шесть стадий избирательного процесса:

1. Назначение даты выборов и начало избирательной кампании. Выборы Президента назначает Совет Федерации, выборы в Государственную Думу назначает Президент. В субъектах дату выборов в представительные органы назначает глава администрации субъекта, в муниципальных образованиях действует аналогичный порядок.

2. Образование избирательных округов и избирательных участков.

3. Формирование избирательных комиссий. Формируются Центральная избирательная комиссия, избирательные комиссии субъектов, муниципальных образований, окружные, территориальные, участковые избирательные комиссии.

4. Выдвижение и регистрация кандидатов. Правом выдвижения кандидатов в нашей стране пользуются граждане и партии.

5. Предвыборная агитация.

6. Голосование и установление результатов выборов.

Только совокупность юридически необходимых и достаточных процедур и действий, стадий как элементов избирательного процесса может обеспечить конституционно-правовую легитимность выборов.

Выборы в государственные и муниципальные органы являются публичными по своему характеру. Гражданин в ходе выборов выражает правовую связь с государством или органом местного самоуправления.

В основе классификации публичных выборов можно использовать различные критерии. По объекту выделяют президентские, парламентские, выборы в органы местного самоуправления. По масштабам (уровням) различают выборы в масштабах страны (федеральный уровень), выборы в масштабах субъектов РФ (региональный уровень), выборы в масштабах муниципальных образований (местный уровень). По срокам различают очередные выборы, проводимые в сроки, досрочные, отсроченные (если сроки сдвинуты), повторные выборы, если выборы не дали результата, то есть не состоялись или признаны недействительными. На всех уровнях проводятся

⁸ Степанова И.С. Избирательный процесс как элемент избирательного права // Аллея науки. 2017. № 7. С. 584-587.

⁹ Федеральный закон от 12.06.2002 N 67-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // <http://www.consultant.ru/>

выборы в коллегиальные органы или выборы единоличных органов или должностных лиц. Выборы могут быть также полными, когда состав коллегиального органа обновляется полностью или частично, когда обновление коллегиального органа происходит по частям (порядок ротации)¹⁰.

Законодательное Собрание Приморского края - законодательный (представительный) однопалатный орган государственной власти Приморского края, который является постоянно действующим высшим и единственным органом законодательной власти края. Выборы в законодательные органы субъектов России в большинстве случаев проводятся по смешанному принципу: не менее 50 процентов депутатов избирается по партийным спискам, остальные - по одномандатным или многомандатным округам. Но существуют и регионы, где депутаты избираются по пропорциональной системе. Среди них можно выделить: Дагестан, Кабардино-Балкария, Ингушетия, Калмыкия, Карачаево-Черкесия, Чечня. В Москве депутаты избираются по мажоритарной системе. При этом проходной барьер, установленных для списков кандидатов, не может быть выше 5 % голосов избирателей. Такие выборы проводятся каждые 5 лет.

Выборы в Законодательное собрание Приморского края проходило в 2011 году и в 2016 году. В следующий раз предполагаются, что выборы будут проходить в 2021 году. Выборы 2016 года проходили по смешанной избирательной системе: из 40 депутатов 20 избирались по партийным спискам (пропорциональная система), остальные 20 - по одномандатным округам (мажоритарная система).

В рамках проведения данных выборов были выявлены следующие проблемы, которые присущи системе выборов в России в целом, так и в частности в Приморском крае.

1. Недоверие к политическим институтам и неявка. На 1 июля 2016 года в крае было зарегистрировано 1 481 140 избирателей. Явка составила 36,96 %.

2. Чрезмерное использование административного ресурса провластными партиями. Просачивается информация, что старшее поколение ходит на выборы за деньги, за продукты, голосуют за ту партию, которая покупает их голоса. Генеральный совет «Единой России» очень внимательно относится к избирательной кампании во Владивостоке¹¹.

3. Политический абсентеизм населения. Политический абсентеизм населения Приморского края выступает своеобразным проявлением политической свободы личности, в то время как тотальная политическая активность свидетельствует о псевдоучастии (участии без возможности выбора), авторитарном характере существующего политического режима. Самый

¹⁰ Халуторных О.Н. Выборные технологии в современной России (региональный аспект) // Российская школа связей с общественностью. 2017. № 10. С. 104-116.

¹¹ Внеочередная региональная конференция партии «Единая Россия» в Приморском крае прошла на острове Русском // http://debri-dv.com/m/article/16790/edinaya_rossiya_utverdila_kandidatov_na_vybory_v_primore

популярный ответ на вопрос: «Почему ты не ходил на выборы» - звучит так: «Не верю в выборы», с незначительными вариациями. Хотя механика выборов вполне объяснима, в России выборы - это вопрос веры. Язычник верит, что, если сжечь барана, от этого небо ниспошлет урожай. Голосующий верит, что, если засунуть бумажку в ящик, от этого в стране появится парламент. Те, кто на выборы не ходит, считают себя здравомыслящими людьми, в душе насмехающимися над глупыми язычниками, но оставляющими им их суеверия. Хотя для скептиков процесс формирования власти выглядит точно такой же магией, просто они верят, что посередине процесса превращения бюллетеней в парламент присутствует еще какой-то неизвестный магический компонент, который и порождает депутатов. Неизменность победы одних и тех же людей служит в глазах скептиков только доказательством наличия этого «пятого элемента», которым кто-то владеет, а кто-то нет¹². Применительно к выборам таким компонентом можно было бы назвать систему избиркомов. Их закрытость, неформальные связи с властями (все, что неформально — неподконтрольно) и широчайшие полномочия по трактовке законов создают иллюзию сакральности. Но именно к этому элементу граждане в массе своей не проявляют никакого интереса, молчаливо соглашаясь признать его волшебным, а власти, естественно, тоже стараются не привлекать к нему внимания.

Сегодня существует необходимость оптимизации диалога между гражданами и властными структурами в Приморском крае, внедрение устойчивых институтов гражданского общества, выстроенных с помощью современных рыночных технологий избирательного процесса, которые смогут изменить существующее положение.

Список литературы

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) // <http://www.consultant.ru/>
2. Федеральный закон от 12.06.2002 N 67-ФЗ (ред. от 05.02.2018) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» // <http://www.consultant.ru/>
3. Внеочередная региональная конференция партии «Единая Россия» в Приморском крае прошла на острове Русском // http://debri-dv.com/m/article/16790/edinaya_rossiya_utverdila_kandidatov_na_vybory_v_primore
4. Степанова И.С. Избирательный процесс как элемент избирательного права // *Аллея науки*. 2017. № 7. С. 584-587.
5. Халуторных О.Н. Выборные технологии в современной России (региональный аспект) // *Российская школа связей с общественностью*. 2017. № 10. С. 104-116.
6. Шувчук М. Волшебная королева власти: почему россияне не ходят на выборы // https://www.dp.ru/a/2016/09/20/Pochemu_rossijane_ne_hodjat

¹² Шувчук М. Волшебная королева власти: почему россияне не ходят на выборы // https://www.dp.ru/a/2016/09/20/Pochemu_rossijane_ne_hodja

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ СТАТЬИ 35 СЕМЕЙНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И СТАТЬИ 253 ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Зиновьева Анастасия Александровна, студентка

(e-mail: nastia.zinowjewa2017@yandex.ru)

Прилуцкий Александр Михайлович, к.ист.н.к, доцент

(e-mail: priluk46@mail.ru)

Курский государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье раскрывается понятие «совместная собственность супругов» с точки зрения гражданского права и рассматривается значение института совместной собственности для гражданского оборота в целом.

Ключевые слова: совместная собственность супругов, право собственности.

В настоящее время, когда Россия признана правовым государством и все права и свободы граждан охраняются и защищаются законом, в особой защите нуждается не только индивидуальная, но и общая собственность. Правовые аспекты общей собственности супругов актуальны и в период их брака, так и после его распада. Когда прекращаются семейно – брачные отношения у супругов, остаётся общее имущество, которое зачастую становятся предметом различных споров.

В связи с этим, довольно часто возникают вопросы о том, что же мы можем считать совместной собственностью супругов? В соответствии со статьёй 34 Семейного Кодекса Российской Федерации (далее – СК РФ) совместной собственностью супругов признаётся любое имущество, нажитое во время брака, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено, на чьи денежные средства оно куплено, даже если один из супругов в период брака по уважительным причинам не работал и не имел самостоятельного дохода¹³.

В соответствии с п. 1 ст. 35 СК РФ супруги осуществляют пользование, владение, распоряжение их общим имуществом по обоюдному согласию. Правило п. 2 ст. 35 Семейного Кодекса РФ гласит о том, что при совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом супругов предполагается, что он действует с согласия другого супруга. В тоже время такая сделка в некоторых случаях может быть признана судом недействительной по мотивам несогласия одного из супругов, если будет доказано, что приобретатель в такой сделке знал или заведомо должен был знать о несогласии другого супруга на ее заключение.

Статья 166 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), относит сделки по распоряжению общим имуществом супругов к ос-

¹³ Семейный Кодекс РФ от 01.03.96. № 233-ФЗ с последней поправкой от 29.12.17 // Российская газета. 1996.

поримым, т.е. являющимися недействительными в силу признания их таковыми судом.

Для признания в судебном порядке оспоримой сделки недействительной по распоряжению общим имуществом обоих супругов, совершенной одним из супругов необходимо:

- во - первых, требование второго супруга, чье право было нарушено;
- во – вторых, отсутствие его согласия на совершение этой сделки и требующей нотариального удостоверения при совершении сделки по распоряжению общим имуществом;
- в - третьих, доказательство в подтверждение того факта, что вторая сторона знала и должна была знать о несогласии супруга на проведение этой сделки¹⁴.

Следует отметить, что положения статьи 35 Семейного Кодекса РФ состоит в системной связи со статьёй 253 Гражданского Кодекса РФ о владении, пользовании и распоряжении имуществом, находящимся в совместной собственности, направлены на защиту лиц, которые являются участниками совместной собственности. При этом в отношениях совместной собственности супругов в силу правил п. 2 ст. 35 СК РФ действие установленной п. 2 ст. 253 ГК РФ презумпции согласия ограничена применительно к сделкам по распоряжению недвижимостью и сделкам, которые требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации. При совершении одним из супругов сделки по распоряжению недвижимым имуществом и сделкой, требующей нотариального удостоверения и регистрации в законном порядке, презумпции согласия другого супруга недостаточно. В этом случае требуется еще получить его нотариально удостоверенное согласие.

Законный порядок регулирования имущественных отношений супругов сохранил свое действие, но зачастую подвергается обновлению. Возрастает роль нотариата как гаранта имущественных отношений супругов.

В соответствии с правилом абз. 2 п. 2 ст. 35 СК РФ, для признания недействительной сделки, совершённой одним из супругов по распоряжению их общим имуществом важно доказать, что другая сторона сделки, которая именуется выгодоприобретателем, знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на её совершение¹⁵. В обратном случае, признать недействительной такую сделку не предоставляется возможным, так как доказать очень сложно. В основном, это касается сделок на движимое имущество. Это правило схоже с положением п. 3 ст. 253 Гражданского Кодекса РФ, согласно которому совершённая сделка одним из участников совместной собственности по распоряжению общим имуществом может

¹⁴ Заботкин А. О. Проблема применения статьи 35 Семейного Кодекса РФ // Государственный советник. 2014. № 2. С. 136.

¹⁵ Семейный Кодекс РФ от 01.03.96. № 233-ФЗ с последней поправкой от 29.12.17 // Российская газета. 1996.

быть признана недействительной по требованию остальных участников только в том случае, если будет доказано, что другая сторона сделки знала или заведомо должна была знать об отсутствии у участников необходимых полномочий для совершения¹⁶.

В статье 35 СК РФ устанавливается, что супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение сделки не было получено, вправе требовать признания этой сделки недействительной в судебном порядке в течении года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении этой сделки.

Очевидно, что рассматриваемые нормы служат защитой семьи от недобросовестных решений супругов. Следует обратить внимание, что нормы статьи 35 СК РФ не противоречат ГК РФ, поскольку в п. 4 ст. 253 ГК РФ говорится о возможности установления отличного от положений настоящей статьи ГК РФ режима владения, пользования и распоряжения совместной собственностью.

Довольно часто возникают споры по разделу совместно нажитого движимого имущества супругов. Встречается обширная практика по гражданским делам, связанных со спорами по разделу совместно нажитого движимого имущества. В качестве примера можно привести решение Рузского районного суда Московской области от 30.10.2017 г. по делу № 2-1102/2017¹⁷.

Согласно данному делу муж, обращаясь с исковыми требованиями к жене и её сестре, просит признать недействительным договор купли – продажи транспортного средства, заключённый между ними, также прекращении права собственности на автомобиль, признании права долевой собственности на автомобиль, а по встречному иску супруги о разделе остатка суммы денежных средств и определение долей супругов. Автомобиль был приобретён на совместные средства в период брака. Следовательно, это общее совместно нажитое имущество. Супруг полагает, что указанная сделка по отчуждению автомобиля была произведена женой не законно, поскольку спорный автомобиль являлся совместной собственностью обоих супругов. Стоимость автомобиля, дата совершения сделки и стороны свидетельствуют о недействительности сделки с целью вывода транспортного средства из совместной собственности супругов.

Учитывая положения п. 2 ст. 35 СК РФ, п. 2 ст. 253 ГК РФ предусматривается презумпция согласия супруга на действия другого супруга по распоряжению общим имуществом, в связи с чем доводы супруга о том, что договор купли - продажи спорного автомобиля следует

¹⁶ Гражданский Кодекс РФ от 30 ноября 1994 № 51 – ФЗ с последней поправкой от 09.01.18 // Российская газета. 1994.

¹⁷ Гражданское дело № 2-1102/2017: решение Рузского районного суда Московской области от 30.10.17. // URL: http://sudact.ru/regular/doc/416E19Kutv61/?regular-txt=®ular-case_doc=2-1102-2017®ular-lawchunkinfo=®ular-doc_type=1007®ular-date_from=®ular-date_to=®ular-workflow_stage=10®ular-area=1012®ular-court=Рузский+районный+суд+%28Московская+область%29®ular-judge=&_id=1525362313572 (дата обращения: 18.04.2018).

считать мнимым, суд считает несостоятельным и не являющимся юридически значимым для данного дела, поскольку на момент продажи спорного автомобиля стороны состояли в браке и вели совместное хозяйство, что дает суду основания полагать, что при совершении указанной сделки по распоряжению спорным автомобилем ответчик по первоначальному иску действовала с согласия и ведома истца мужа.

Таким образом, судом установлено, иск супруга в части признания права собственности на ½ часть взыскании денежных средств удовлетворить, в части признания недействительным договора купли – продажи транспортного средства, прекращения права собственности на автомобиль, признании права долевой собственности на автомобиль, отказать.

Встречный иск супруги о разделе остатка суммы денежных средств и определения долей супругов удовлетворить.

Ещё одним примером может служить решение Егорьевского городского суда Московской области от 12. 02.2014 г. № 2-28/2014¹⁸.

Согласно материалам дела, в суд с иском обратился покупатель автомобиля, где просит истребовать данное транспортное средство у супруги продавца. Между супругом (продавцом) и покупателем был заключен договор купли – продажи транспортного средства и денежные средства по договору были переданы продавцу, но забрать автомобиль покупатель не смог, поскольку спорное движимое имущество забрала супруга продавца и возвращать его отказывается.

Супруга подала встречный иск, в котором просит признать договор купли – продажи автомобиля недействительным, указав, что данный договор был заключен без ее согласия, в настоящее время она пользуется и владеет транспортным средством, которое было приобретено в период брака. Считает, что супруг произвёл отчуждение спорного имущества незаконно, просит признать договор купли – продажи недействительным.

Таким образом, суд решил, в удовлетворении исковых требований покупателя об истребовании автомобиля, отказать. Встречный иск супруги удовлетворить. Признать недействительным договор купли – продажи транспортного средства между продавцом (супругом) и покупателем, поскольку автомобиль фактически не передавался во владение второго, данная сделка была заключена без согласия супруги, к тому же спорный автомобиль является совместно нажитой собственностью обоих супругов.

Подводя итоги, необходимо сделать вывод о наличии проблем в законодательном регулировании сделок по отчуждению общего имущества супругов, совершенных по инициативе только одного из них. Презумпция согласия, установленная законодательством для облегчения гражданского

¹⁸ Гражданское дело № 2-28/2014: решение Егорьевского городского суда Московской области от 12.04.2014. // URL: http://sudact.ru/regular/doc/5QBy9jG4O0VH/?regular-txt=®ular-case_doc=2-28-2014®ular-lawchunkinfo=®ular-doc_type=1007®ular-date_from=®ular-date_to=®ular-workflow_stage=10®ular-area=1012®ular-court=Егорьевский+городской+суд+%28Московская+область%29®ular-judge=&_id=1525362783857 (дата обращения: 18.04.2018).

оборота, зачастую делает невозможной судебную защиту прав того супруга, который не давал согласия на совершение такой сделки. На наш взгляд, решением такой проблемы могло бы стать установление определенной суммы сделки, которая стала бы основанием для обязательного нотариального удостоверения согласия другого супруга на совершение сделки, как это действует в отношении недвижимого имущества.

Список литературы

1. Гражданский Кодекс РФ от 30.11.1994. № 51 – ФЗ с последней поправкой от 09.01.18 // Российская газета. 1994.
2. Семейный Кодекс РФ от 01.03.96. № 233-ФЗ с последней поправкой от 29.12.17 // Российская газета. 1996.
3. Заботкин А. О. Проблема применения статьи 35 Семейного Кодекса РФ// Государственный советник. 2014.№2. С. 136-140.
4. Гражданское дело № 2-1102/2017: решение Рузского районного суда Московской области от 30.10.17. // URL: http://sudact.ru/regular/doc/4I6E19Kutv6l/?regular-txt=®ular-case_doc=2-1102-2017®ular-lawchunkinfo=®ular-doc_type=1007®ular-date_from=®ular-date_to=®ular-workflow_stage=10®ular-area=1012®ular-court=Рузский+районный+суд+%28Московская+область%29®ular-judge=&_id=1525362313572 (дата обращения: 18.04.2018).
5. Гражданское дело № 2-28/2014: решение Егорьевского городского суда Московской области от 12.04.2014. // URL: http://sudact.ru/regular/doc/5QBy9jG4O0VH/?regular-txt=®ular-case_doc=2-28-2014®ular-lawchunkinfo=®ular-doc_type=1007®ular-date_from=®ular-date_to=®ular-workflow_stage=10®ular-area=1012®ular-court=Егорьевский+городской+суд+%28Московская+область%29®ular-judge=&_id=1525362783857 (дата обращения: 18.04.2018).

РАЗРЕШЕНИЕ ЮРИДИЧЕСКИХ КОНФЛИКТОВ ПОСРЕДСТВОМ ПЕРЕГОВОРОВ: ОСОБЕННОСТИ И ЭТАПЫ

Ильинов Никита Юрьевич, студент

Мордовский государственный университет им. Н.П. Огарёва

В статье дается характеристика переговоров как эффективного способа разрешения юридического конфликта. Характеризуются особенности, рассматриваются тактические приемы и основные стадии ведения переговоров.

Ключевые слова: юридический конфликт, переговоры, разрешение юридического конфликта, участники переговоров, тактика переговоров.

Юридический конфликт – это противоборство между субъектами права, связанное с правоотношениями сторон, их юридическими правами, обязанностями, а также влекущее за собой определенные юридические последствия.

Юридические конфликты разнообразны, и для урегулирования каждого из них применяются различные способы и методы их разрешения, среди которых можно выделить следующие: переговоры, посредничество, арбитраж, судебные процедуры и другие.

Из представленных методов наиболее эффективным и благоприятным для сторон спора представляется метод переговоров, поскольку он позволяет более полно оценить мнения и их обоснования, тем самым способствуя решению конфликта мирным путем. В процессе ведения переговоров лица, участвующие как непосредственно, так и через своих представителей, изучают ситуацию в целом, оценивают противоположные позиции, обсуждают проблему и находят наиболее правильное компромиссное решение.

По сравнению с другими способами и методами решения конфликтов процесс переговоров обладает рядом преимуществ. К ним можно отнести следующие его особенности: участники конфликта напрямую взаимодействуют между собой, они вправе устанавливать удобное для обсуждения место и время, имеют право на заключение соглашения, способное удовлетворить каждую из сторон спора. Также немаловажным преимуществом переговоров является то, что участники в качестве одной из стратегий выхода из спора могут выбрать сотрудничество. Оно предполагает конструктивное обсуждение противников своей общей проблемы, а также рассмотрение другой стороны не как врага, а как союзника в поиске решения.

Переговоры проводятся в заданной последовательности (представляя собой определенную процедуру). В литературе, как правило, выделяются следующие этапы переговоров:

- подготовительный этап;
- этап урегулирования правового конфликта;
- завершающий этап.

Подготовительный этап включает в себя все организационные мероприятия, связанные с определением круга субъектов переговоров, лиц, представляющих интересы сторон, места и времени проведения, а также вопросов, которые подлежат рассмотрению в рамках данных переговоров. Также для осуществления данных мероприятий может привлекаться медиатор, в функции которого входят подготовка помещения для переговоров, оказание помощи сторонам в определении и в последующем выдерживании регламента, а также обеспечение корректности отношений между сторонами [2, с. 37].

Одним из наиболее важных результатов подготовительного этапа является понимание участниками разницы между тем, то они желают достичь и тем, что можно достичь. Целью переговоров может стать только достижимое, а не желаемое одной из сторон.

На данном этапе участники для достижения наиболее благоприятного результата учитывают следующие обстоятельства возникающего спора: субъекты и мотивы их противоборства, сам процесс ведения переговоров, а также предполагаемое поведение оппонентов после завершения переговоров.

При подготовке к переговорам особое внимание стоит обратить на тактические приемы, так как они имеют огромное значение для успешного решения конфликта. К таковым можно отнести следующие:

- 1) ограничение нападков на позицию противной стороны;
- 2) необходимость переноса атаки на проблему конфликта при нападении на вашу позицию;
- 3) заострение внимания на интересах оппонента, а не на собственной позиции;
- 4) уважительное отношение к мнению другой стороны [4, с. 29].

Этап урегулирования правового конфликта охватывает действия противоположных сторон, направленные на урегулирование конфликта с наиболее благоприятным для всех результатом. На данном этапе происходит формирование позиций, представление их оппонентам с подкреплением аргументами, обсуждение конфликтной ситуации, согласование позиций, а также подбор вариантов возможного примирения сторон.

Наиболее важным секретом успеха в разрешении юридического конфликта являются правовые знания и понимание правовой ситуации, а также способность ее правильно оценить. Сторонам необходимо помимо сбора важной правовой информации провести ее анализ, обработку, а также сгруппировать таким образом, чтобы она была удобной для дальнейшего ее применения. При проведении переговоров не стоит забывать и об оценке разнообразных, постоянно меняющихся юридических обстоятельств и факторов.

Завершающей стадией переговорного процесса является анализ и оформление результатов переговоров, то есть формализация соглашения, когда стороны должны формально признать соглашение [5]. Закрепление процесса ведения переговоров и их конечных результатов осуществляется

в протоколе, который удостоверяется подписями участников и (или) их представителями. Ведение протокола во время переговоров является обязательным условием, поскольку он позволяет избежать какого-либо недопонимания в договоренностях сторон, что может негативно отразиться на их исполнении [1]. На данной стадии помимо протокола также возможно составление и подписание иных документов, целью которых является реализация достигнутых договоренностей.

Заключительным документом в переговорном процессе обычно выступает договор [3, с. 282]. Договор – это выраженное в письменной форме согласованное волеизъявление сторон переговоров, устанавливающее взаимные права и обязанности по отношению друг к другу. Договор является документом, обладающим юридической силой. Он составляется в соответствии с действующими нормами международного права и российского законодательства, как федерального, так и субъектов Российской Федерации. Данный документ является обязательным для исполнения сторонами спора.

Таким образом, переговоры являются простым и эффективным способом разрешения юридического конфликта, поскольку стороны самостоятельно или через представителей выражают и согласовывают свои позиции, что позволяет быстро и без насильственных и силовых способов разрешения конфликта прийти к компромиссу.

Список литературы

1. Дельцова Н. В. Переговоры как способ урегулирования правовых конфликтов в сфере предпринимательства // Вестник ВУиТ. – 2017. – № 1 [Электронный ресурс] – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/peregovory-kak-sposob-uregulirovaniya-pravovyh-konfliktov-v-sfere-predprinimatelstva>.
2. Купцова О. В., Здравовина Н. В. Медиатор в урегулировании юридических конфликтов: от исходных начал к функциональному анализу // Вестник Мордовского университета. – 2014. – № 4. – С. 34-41.
3. Худойкина Т. В., Пушкова В. Д. Переговоры как один из способов разрешения юридического конфликта // Новая наука: стратегии и векторы развития. – 2016. – № 5-3 (82). – С. 281-283.
4. Худойкина Т. В., Тажимуратова А. Н. Переговоры как способ разрешения юридических конфликтов // Ekonomické trendy. – 2016. – № 2. – С. 28-30.
5. Шеянов В. Г., Янина А. С. К вопросу о переговорном процессе // Евразийский Научный Журнал. – 2016. – № 5. [Электронный ресурс] – URL: <http://journalpro.ru/articles/k-voprosu-o-peregovornom-protse>.

ЭТАПЫ ПРОГНОЗИРОВАНИЯ ЮРИДИЧЕСКОГО КОНФЛИКТА

Киселёв Владислав Вячеславович, студент

МГУ им. Н.П. Огарёва

Рассматривается процедура прогнозирования юридического конфликта: выявление причин конфликта, противоборствующих субъектов, определение направления развития конфликта, прогнозирование инцидента, предвидения ответного действия, а также значение прогнозирования как важного этапа профилактической работы.

Ключевые слова: прогнозирование юридического конфликта, этапы прогнозирования конфликта, профилактика конфликта.

Прогнозирование юридического конфликта является одним из наиболее важных этапов его профилактики. Как отмечает Т.В. Худойкина, «под прогнозированием юридического конфликта понимается основанное на специальном научном исследовании установление прогноза вероятностного возникновения конфликтного юридического отношения и противоборства, включающего возможные пути достижения нормального состояния» [1, с. 33]. Из определения становится ясно, что прогнозирование конфликта является сложной конструкцией, которая должна включать в себя определенные этапы и процедуры.

Первым этапом является выявление причин, порождающих противоречие между противоборствующими сторонами конфликта [2, с. 18]. Достаточно трудно выделить сразу весь комплекс детерминантов конфликта. Конфликтотенные факторы могут быть различными. Это и противоречивость юридических норм, которую для своих субъективных целей будет использовать сторона конфликта. Это и правовая безграмотность населения, незнание населением юридических норм и их нарушение в процессе социальных конфликтов.

Второй этап заключается в выявлении потенциальных субъектов возможного конфликта. Ими могут быть физические и юридические лица, государство, его территориальные единицы. Так как в юридическом конфликте происходит противостояние людей, то, в первую очередь, участниками конфликта будут люди. Например, противостояние между физическими лицами. В данном случае значение будет иметь противоречивость интересов данных субъектов. Здесь проявляется такое свойство субъектов как конфликтность. По мнению М. М. Кашапова, конфликтность представляет собой свойство личности, которое отражает частоту ее вступления в межличностные конфликты [3, с. 75]. Данный термин применим ко всем людям, но степень его проявления у разных людей различна. Если рассматривать противостояние юридических лиц, то конфликт обязательно приобретает правовой характер, так как между этими лицами сформировываются правовые отношения, да и разрешить такой конфликт скорее всего можно только юридическим путем. Повышенную опасность для го-

сударства имеет вовлеченность в конфликты сотрудников правоохранительных структур, чья деятельность должна быть направлена скорее на предотвращение конфликтов [4].

Противоборствующие стороны являются основными субъектами конфликта. Но существуют такие субъекты, которые не попадают под данное определение ввиду отсутствия у них непосредственного противостояния. Кроме субъектов конфликта, к участникам конфликта можно отнести пособников, свидетелей, очевидцев, посредников, а также иных лиц.

Третий этап – определение направления развития конфликта. На этом этапе учитывается выбор стиля поведения сторон в конфликтной ситуации, тактика поведения, мотивы противоборствующих сторон, их интересы и т. д., а затем, исходя из изучения этих данных, делается вывод о направленности развития конфликтной ситуации [5, с. 12-13].

Четвертый этап – прогнозирование инцидента, самого столкновения лиц. Необходимо выявить, при каких условиях это столкновение может произойти, что может его спровоцировать.

Последним этапом прогнозирования юридического конфликта выделяют предвидение ответного действия другой стороны. Данный этап имеет большое значение, поскольку важно предвидеть все возможные варианты действия другой стороны. Здесь следует проанализировать субъективную сторону так называемого контрсубъекта, определить стиль его поведения лица в конфликтной ситуации – иначе понять дальнейшие действия контрсубъекта конфликта будет достаточно сложно [6, с. 75].

В качестве самостоятельных этапов прогнозирования юридического конфликта выделяются исследовательское и регулятивное прогнозирование [7, с. 45]. Исследовательское прогнозирование представляет собой выявление перспектив развития общественных отношений на основе анализа существующих тенденций. Конечная цель такого прогнозирования – выявление самого факта возможного противоборства при сохранении существующих тенденций. Регулятивное прогнозирование заключается в прогнозировании возможных путей достижения желательного состояния общественных отношений в правовой сфере исходя из заранее предустановленных целей, норм, идеалов. При прогнозировании конфликта правового содержания необходимо сначала применять исследовательское прогнозирование, а затем, основываясь на нем, – регулятивное.

В основе прогнозирования конфликтного поведения должны лежать математико-статистические методы, информационные технологии, научно-методический инструментарий. Необходимо использование таких методов, как анкетный опрос, интервьюирование участников конфликта, опрос экспертов, наблюдение, анализ документов и т. д.

В практике прогнозирования правовых конфликтов важно создать не только научно обоснованные прогнозы, но и превратить сами эти прогнозы в источник новой информации, которая может использоваться в практиче-

ской предупредительной деятельности [7, с. 45]. Методы социологического исследования, используемые в качестве основы различных прогнозов, увеличивают их научную обоснованность.

Таким образом, прогнозирование юридического конфликта является значимым этапом предупреждения юридического конфликта. С помощью процедур прогнозирования определяются возможность наступления и направления развития конфликта. Прогнозирование позволяет получить необходимые данные о возможности возникновения конфликта, а также принять меры для его недопущения или устранения.

Список литературы

1. Худойкина Т. В. Исследовательское и регулятивное прогнозирование юридического конфликта // Вестник Мордовского университета. – 2000. – № 1. – С. 33-36.
2. Баранов В. М., Худойкина Т. В. Теория юридического конфликта: философские и социолого-правовые аспекты / В. М. Баранов // Юристы-Правоведь. – 2000. – № 1. – С. 18-28.
3. Кашапов М. М. Теория и практика решения конфликтных ситуаций / М. М. Кашапов – М.: Ремдер, 2003. – 183 с.
4. Купцова О. В., Лаврушкина А. А. Конфликты в правоохранительной деятельности и этико-правовые основания их предотвращения [Электронный ресурс] // Огарев-online. – 2016. – №13. – Режим доступа: <http://journal.mrsu.ru/arts/konflikty-v-pravooxranitelnoj-deyatelnosti-i-etiko-pravovye-osnovaniya-ix-predotvrashheniya>.
5. Худойкина Т. В. Юридическая конфликтология в условиях государственно-правовых и общественных преобразований в России: постановка проблемы, теоретические и социологические аспекты // Сибирский юридический вестник. – 1998. – №3. – С. 10-13.
6. Емельянов Н. С., Бережкова Н. Ф. Правовое воспитание и предупреждение правового конфликта // Административное право и процесс. – 2012. – № 3. – С. 74-77.
7. Брыжинский А. А., Равочкин Д. В. Прогнозирование юридического конфликта как важный этап профилактической работы // Евразийский Союз Ученых (ЕСУ). – 2015. – № 5. – С. 44-46.

ЮРИДИЧЕСКИЕ ЛИЦА, ПОНЯТИЕ И ОСОБЕННОСТИ ИХ ПРИЗНАКОВ

Ковгунова Анна Александровна

*Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия
anna_kovgunova@mail.ru*

В данной статье рассмотрен такой актуальный вопрос гражданского права, как понятие и признаки юридического лица. В статье рассмотрены понятие юридического лица и его признаки, проанализированы научные взгляды на выделение конкретных признаков, по которым следует отличать юридическое лицо от иных лиц.

Ключевые слова: юридическое лицо, признаки юридического лица, точки зрения, существования юридического лица, доходов юридического лица.

В соответствии со статьей 48 Гражданского кодекса Российской Федерации «юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде».

На рынке, как и в жизни вообще, люди вступают между собой в различного рода отношения. Они вступают в эти отношения непосредственно, т. е. как обособленные физические лица, и опосредованно, через различного рода группы, объединения физических лиц. В последнем случае такая группа или объединение действуют как единое целое, имеющее какие-то общие интересы, задачи, цели. В свою очередь эти группы опять же могут объединяться в новые группы и т. д.

Объединения людей могут носить формализованный и неформализованный характер. В первом случае такие объединения получают статус юридического лица или иной разрешенный по закону статус, например, статус филиала, представительства юридического лица. Во втором случае они существуют без какого-либо юридического оформления.

Признаки юридического лица:

- организационное единство
- внутренняя структура организации;
- наличие органов управления;
- наличие учредительных документов.
- имущественная обособленность
- Наличие имущества на праве
- собственности
- хозяйственного ведения
- оперативного управления.

Обязательный учет имущества на самостоятельном балансе либо смете.
самостоятельная гражданско-правовая ответственность:

– возможность обращения кредиторами взыскания на имущество юридического лица, а не его учредителей (участников).

выступление в гражданском обороте и судебных органах от своего имени.

Наличие средств индивидуализации юридического лица, производимых им товаров, оказываемых услуг

- наименование (фирменное наименование);
- товарный знак (знак обслуживания);
- коммерческое обозначение;
- наименование места происхождения товаров.

По цели деятельности юридические лица подразделяются на два больших класса: коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческая организация — это организация, занимающаяся коммерческой деятельностью, или это организация — участник рынка, основной целью деятельности которой является получение прибыли.

Некоммерческая организация - это организация, занимающаяся некоммерческой деятельностью, или это организация, основной целью деятельности которой является та или иная цель, не связанная с получением прибыли, которая в свою очередь не подлежит распределению между участниками данной организации.

Юридически различие между коммерческой и некоммерческой организациями в современном Гражданском кодексе РФ сводится лишь к следующему: и та и другая организация может иметь прибыль, но в коммерческой организации эта прибыль может распределяться между учредителями (участниками), а в некоммерческой организации вся полученная прибыль расходуется на уставные цели.

Организационно-правовая форма юридического лица — это совокупность конкретных признаков, объективно выделяющихся в системе общих признаков юридического лица и существенно отличающих данную группу юридических лиц от всех остальных.

По организационно правовой форме каждый класс юридических лиц подразделяется на группы.

Некоммерческие организации могут создаваться в формах: потребительских кооперативов; общественных и религиозных объединений; учреждений, финансируемых собственником; благотворительных фондов и в других законодательно разрешенных формах.

По характеру отношений между юридическим лицом и его учредителями возможны два типа организаций.

Первый тип организаций состоит в том, что учредители сохраняют право собственности на свои вклады, вносимые в организуемое ими юридическое лицо, а последнее не имеет прав собственности на эти вклады.

Второй тип организаций состоит в том, что учредители теряют право собственности на свои вклады в юридическом лице и это право переходит к юридическому лицу.

К первому типу юридических лиц относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия и учреждения, финансируемые их собственником.

Ко второму типу — все остальные юридические лица.

К первой подгруппе второго типа юридических лиц относятся хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные и потребительские кооперативы.

Ко второй подгруппе второго типа юридических лиц относятся общественные организации (объединения), религиозные организации, благотворительные и иные фонды, ассоциации и союзы, объединяющие юридических лиц, другие некоммерческие организации.

В мировой практике в законодательстве других стран имеют место и другие виды юридических лиц, что отражает, с одной стороны, длительную историю развития рыночного хозяйства, а с другой — национальные особенности каждой страны. С этой точки зрения, в перспективе, возможно появление в России и других видов юридических лиц, если в этом появится необходимость у участников российского рынка.

Существует несколько классификаций юридических лиц.

Прежде всего, все юридические лица могут быть подразделены на коммерческие и некоммерческие организации. В основу такой классификации положена цель создания и функционирования юридического лица.

Коммерческие организации основной целью имеют извлечение прибыли и могут распределять полученную прибыль среди своих участников (учредителей).

Некоммерческие организации не имеют такой основной цели и не могут распределять прибыль среди своих учредителей (участников).

Отсутствие цели извлечения прибыли не препятствует некоммерческим организациям заниматься предпринимательской деятельностью, если такая возможность предусмотрена учредительными документами и не препятствует уставным целям и задачам.

Вторым критерием для классификации является организационно-правовая форма, под которой понимается установленное законом структурное построение юридического лица, определяющее порядок его учреждения, права и обязанности учредителей (участников), порядок управления и функционирования.

Важным критерием для классификации является характер прав участников в отношении юридического лица. По данному критерию могут быть выделены три группы юридических лиц.

К первой группе относятся юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют вещные права — учреждения и унитарные предприятия. Такие юридические лица не обладают правом собственности на закрепленное за ними учредителем имущество, а имеют лишь право хозяйственного ведения или право оперативного управления.

Ко второй группе относятся юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют обязательственные права, — хозяйственные товарищества, хозяйственные общества, производственные и потребительские кооперативы. Обязательственные права подразумевают право на получение прибыли от деятельности и на получение части имущества в случае ликвидации юридического лица.

К третьей группе относятся некоммерческие организации, в отношении которых учредители не имеют имущественных прав.

Все иные классификации, а также статус отдельных организационно-правовых форм в рамках данной работы рассматриваться не будут.

Таким образом, мы рассмотрели понятие юридического лица и его признаки, по которым следует отличать юридическое лицо от иных лиц.

Однако, следует понимать, что наиболее важным фактором, который закрепляет статус юридического лица, является его государственная регистрация и постановка на учет в налоговых органах.

Только при совокупности всех признаков и действий, направленных на легитимизацию, юридическое лицо может быть полноценным субъектом правоотношений.

Список литературы

1. Алексеев С. С. Гражданское право [Текст]: учебник, 4-е изд., перераб. и доп. — Москва: Проспект; Екатеринбург: Институт частного права, 2015. — 440 с.
2. Марченко М.Н. Основы государства и права [Текст]: учебное пособие. — М.: Логос, — 200с. - М. 2014.
2. Мухаев Р. Т. Теория государства и права. [Текст]: учебное пособие. —2015.-150с.
3. Никитина, А.М. Муниципальное право России [Текст]: учебник / А.М.Никитина - М.: Юнити, 2013. — 441 с.
4. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 06.04.2015).
5. Защита прав ребенка в Российской Федерации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2012. № 1-1. С. 173-176.
6. Роль и место мвд россии как субъекта и объекта государственного контроля в системе предупреждения преступлений/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 20. С. 32-37.
7. Общие условия о порядке заключения брака в российском семейном праве/ Тарасов Ю.А.// Актуальные проблемы российского права. 2008. № 4. С. 174-179.
8. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 4-1 (43). С. 39а-42.
9. Криминологические аспекты государственного контроля/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 13. С. 36-38.
10. Юридические лица/ Сусликов В.Н., Тарасов Ю.А., Коротких О.А., Силакова О.Н.// Курск, 2012.
11. Государственный контроль в сфере экономических правонарушений (проблемы теории и практики)/ Тарасов Ю.А.// Экономическая безопасность России: политические ориентиры, законодательные приоритеты, практика обеспечения: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2009. № 1. С. 237-244.
12. Многодетная семья: особенности правового регулирования/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 5-1 (44). С. 135-136.
13. Основные черты медиации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2013. № 1. С. 120-124.

ВРЕМЯ ОТДЫХА В ТРУДОВОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ*Крутских Анастасия Сергеевна, студентка**Рубцова Лариса Викторовна, студентка**Свечникова Вера Викторовна, старший преподаватель**Липецкий филиал Российской Академии народного хозяйства
и государственной службы при Президенте РФ*

В статье рассматриваются вопросы правового регулирования времени отдыха в России. Исследуется понятие «время отдыха». Рассматривается история формирования и развития отечественного законодательства о времени отдыха. Анализируются теоретические и практические проблемы, связанные с предоставлением работникам тех или иных видов времени отдыха.

Время отдыха является одним из важнейших институтов трудового права. Данный институт содержит в себе нормы, осуществляющие правовое регулирование общественных отношений по предоставлению и использованию различных видов времени отдыха. К ним относятся перерывы в течение рабочего дня, ежедневный (междусменный) отдых, выходные и нерабочие праздничные дни, а также отпуска. Отечественное законодательство о времени отдыха претерпело значительные изменения на протяжении своего формирования. Так, юридические нормы, регулирующие время отдыха, содержались еще в Указной книге Земского приказа (Уложении полицейском и гражданском), изданной в 1647 г. После отмены крепостного права в 1861 г. нормирование со стороны законодательства рабочего времени и времени отдыха стало особенно актуальным. Наиболее важным нормативно-правовым актом данного периода, воплотившим в себе результаты борьбы рабочего класса за достойные условия труда, считается высочайше утвержденное мнение Государственного совета «О продолжительности и распределении рабочего времени в заведениях фабрично-заводской промышленности». [2]. После 1917 г. законодательное регулирование времени отдыха было несколько изменено. В период становления и укрепления командно-административной экономики стало формироваться совершенно новое, советское законодательство. Изменения затронули и нормы о времени отдыха: более детально урегулированы перерывы в течение рабочего дня, поменялся перечень праздничных дней, введены правила о еженедельном непрерывном отдыхе. Значительным достижением советского законодательства о времени отдыха является признание права работников на ежегодный оплачиваемый отпуск. Это было провозглашено в постановлении СНК РСФСР от 14 июня 1918 г. «Об отпусках». Продолжительность отпуска, которая предусматривалась этим постановлением, составляла две недели. В последующее время продолжительность отпуска, предоставляемого работникам, приобрела тенденцию к увеличению. [4].

Стоит отметить, что в СССР сформировалось множество норм трудового права, которые обеспечивали право работников на отдых. После распада СССР многие из них были включены в Трудовой кодекс РФ. В настоящее время в трудовом праве РФ есть нормы, которые направлены на использование работником времени отдыха по указанному назначению. Их регламентирует ст. 114 ТК РФ, в соответствии с которой за работником сохраняется средний заработок на время ежегодного оплачиваемого отпуска, а также ч. 3 ст. 112 ТК РФ, которая обязывает работодателя выплачивать работникам дополнительное вознаграждение за те нерабочие праздничные дни, во время которых они не привлекались к работе. К ним можно также отнести ст. 113 ТК РФ, которая запрещает привлекать работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни. [1]. Вышеперечисленное позволяет судить о целевом назначении времени отдыха, состоящим в том, что работник наряду с собственными интересами обязан соблюдать во время отдыха интересы работодателя, т. е. использовать это время для восстановления и сохранения своей работоспособности. Следует отметить, что использование времени отдыха для восстановления работоспособности отвечает и интересам самого работника. При исследовании времени отдыха по трудовому праву России также можно рассмотреть различные виды времени отдыха. Среди видов времени отдыха можно выделить: перерывы в течение рабочего дня (смены), ежедневный (междусменный) отдых, выходные дни (еженедельный непрерывный отдых), нерабочие праздничные дни, а также отпуска. [5]. Таким образом, анализ различных видов времени отдыха позволяет их условно разделить на две группы: кратковременный отдых (перерывы в работе, выходные и нерабочие праздничные дни), а также отпуска. Однако, как показывает практика, в настоящее время предоставление работникам выходных, а также нерабочих праздничных дней не позволяет в необходимой мере восстановить работоспособность работников, повысить производительность их труда. Регламентация выходных и праздничных дней должна происходить не только по политическим мотивам законодателя, а также и по религиозным требованиям представителей разных конфессий. Помимо этого, регулируя эти виды времени отдыха, законодатель должен руководствоваться требованиями и рекомендациями, разработанными в области физиологии. Например, стоит учитывать динамику изменений работоспособности, которая зависит от чередования рабочего времени и времени отдыха (в том числе выходных и праздничных дней). Это позволит обеспечить высокую производительность труда работников на протяжении длительного времени. Отдельным видом времени отдыха являются отпуска. При этом следует разграничивать отпуск как вид времени отдыха и отпуска, имеющие особое целевое назначение, не связанные с обеспечением отдыха работника (например, отпуск по беременности и родам, отпуска для работников, совмещающих работу с обучением и т. д.). Отпуска как вид времени отдыха включают в себя: ежегодные оплачиваемые отпуска (основные и дополнительные) и отпуска без сохране-

ния заработной платы, предоставляемые работнику для отдыха. Главным элементом в системе отпусков являются ежегодные оплачиваемые отпуска. Они предоставляются работникам с сохранением места работы, а также среднего заработка. В современном трудовом законодательстве закреплено два вида ежегодных оплачиваемых отпусков. Это ежегодный основной оплачиваемый отпуск и ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск предоставляется работникам всех категорий во всех отраслях народного хозяйства. Минимальная продолжительность этого отпуска в соответствии со ст. 115 ТК РФ составляет 28 календарных дней.

В настоящее время существует большое количество пробелов и недоработок в российском законодательстве о времени отдыха. Решив эти проблемы, появится возможность повышения производительности и качества труда работников, устранения потери рабочего времени на производстве, а, следовательно, обеспечения интересов работников и работодателей, а также интересов государства. [3]. Одним из главных направлений в совершенствовании законодательства о времени отдыха должно стать приспособление норм ТК РФ, а также других нормативно-правовых актов к требованиям рыночной экономики. Представляется, что в настоящее время необходимо расширить свободу работника и работодателя в регулировании времени отдыха путем принятия локальных нормативных актов, заключения коллективных договоров, соглашений, трудовых договоров. Кроме того, необходимо закрепить в трудовом законодательстве целевое назначение времени отдыха. Одной из гарантий использования работником времени отдыха по целевому назначению может стать запрет на выполнение оплачиваемой работы в период ежегодного оплачиваемого отпуска. Выполнение работ по трудовому (или по гражданско-правовому) договору в период отпуска отрицательно сказывается на восстановлении работоспособности работника. Это, в свою очередь, отрицательно сказывается на производительности его труда, а, следовательно, нарушает права и законные интересы работодателя.

Список литературы

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018).
2. Воробьев В. В. Трудовое право: курс лекций: учебное пособие. М.: Форум: Инфра-М, 2012. 303 с.
3. Гейхман В.Л. Трудовое право: учебник для академического бакалавриата. М.: Юрайт, 2014. 548 с.
4. Курбанов Р. А. Трудовое право России: учебник. М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2013. 487 с.
5. Лебедев В. М. Трудовое право: учебник для студентов высших учебных заведений. М.: Норма: Инфра-М, 2015. 463 с.

СОВРЕМЕННЫЙ РОССИЙСКИЙ ОПЫТ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ В ТАМОЖЕННЫХ ОРГАНАХ

Куликов Данил Николаевич, студент

Владимирский государственный университет

имени Александра Григорьевича и Николая Григорьевича Столетовых

В данной статье освещается российский опыт противодействия коррупции в таможенных органах. Рассматриваются статистические показатели проявлений коррупции в таможенных органах. Автором делается вывод об эффективности антикоррупционных мер, осуществляемых в рамках таможенных администраций.

Ключевые слова: борьба с коррупцией; таможенные органы.

В соответствии с федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции», коррупцией принято считать такие виды правонарушений, как злоупотребление служебным положением, дача или же получение взятки, коммерческий подкуп, как и иное незаконное использование физическим лицом своего должностного положения, с целью личного обогащения для себя или третьих лиц, вопреки законным интересам общества и государства.[1] Невозможно отрицать, что в современном мире коррупция в деятельности органов государственной власти носит глобальный и системный характер, фактически представляя собой одну из основных угроз экономическому развитию страны, препятствуя построению в нашей стране гражданского общества и вызывая в обществе недоверие к органам государственного управления. В связи с этим, крайней необходимостью становятся действенные, масштабные и системные антикоррупционные меры, способные если не искоренить, то, по крайней мере, значительно сократить коррупционную практику.

Очевидно, что ответ российской коррупции требует принятия решений на высшем уровне, программного планирования антикоррупционной деятельности, ресурсного обеспечения и информационной поддержки для мобилизации общественного мнения. Таким образом, возникает необходимость в существовании правовой и организационной основой противодействия коррупции, которой на данный момент является ряд нормативно-правовых документов, созданных в рамках эффективного и адресного противодействия коррупции.

В рамках борьбы с коррупцией в таможенных органах, отдельные ведомственные законодательные акты, регламентируют противодействие коррупции непосредственно в таможенных органах в соответствии с аналитической программы ФТС России «Борьба с проявлениями коррупции и должностными преступлениями»[2]. В их число входят нормативные правовые акты ФТС России:

Приказ ФТС России от 09.02.2017 № 207 «Об утверждении Положения об Управлении по противодействию коррупции»

План Федеральной таможенной службы по противодействию коррупции в таможенных органах Российской Федерации, представительств таможенной службы Российской Федерации в иностранных государствах и учреждениях, находящихся в ведении ФТС России, на 2016 – 2017 годы.

Данные документы регламентируют ряд мер, ставящих целью предупреждение коррупционных проявлений, выявление и предотвращение фактов несоблюдения ограничений, запретов и неисполнения обязанностей, установленных в целях противодействия коррупции, повышение эффективности работы таможенных органов по профилактике коррупционных проявлений, предотвращение фактов поступления на службу в таможенные органы лиц, склонных к коррупционным деяниям и многое другое.

Наряду с разработкой планов по противодействию коррупции ФТС проводит анализ видов коррупционных преступлений, совершаемых таможенниками. Наиболее распространенными видами коррупционных преступлений являются: получение взятки, превышение должностных полномочий и халатность. Наибольшая часть возбуждаемых уголовных дел в отношении таможенников приходится именно на взятку: 2004 год – 39,4%, 2005 год – 25%, 2006 год – 58%, 2007 год – 60 %, 2009 год – 89%, 2010 год – 67%, 2011 год – 46% , 2012 год – 50%, 2013 год – 31%, 2014 год – 33%, 2015 год – 34%, 2016 год – 41%[3]

Несмотря на все принятые меры, за последние тринадцать лет число уголовных дел возбужденных по коррупционным преступлениям фактически не уменьшается и составляет: 2004 год – 250, 2005 год – 252, 2006 год – 457, 2007 год – 442, 2008 год – 215, 2009 год – 261, 2010 год – 197, 2011 год – 224 , 2012 год – 113, 2014 год – 155, 2015 год – 195, 2016 год – 230.[5]

Основные программные мероприятия и задачи, стоящие перед таможенными органами, регламентированы в Стратегии развития ФТС РФ до 2020 года. К числу задач первостепенной важности относят:

- 1) Создание организационно-управленческого механизма противодействия коррупции.
- 2) Разработка численных критериев оценки эффективности данной системы борьбы с коррупцией.
- 3) Реализация законных прав на жилище должностных лиц таможенных органов, испытывающих нужду в улучшении жилищных условия.
- 4) Устранение предпосылок для проникновения криминальных элементов в таможенные органы и снижение их влияния на принятия решений.

Выполнение этих задач должно привести к следующим результатам:

- 1) Стабилизация и последующее ежегодное снижение на 10-15% уровня преступности по коррупционным деяниям в таможенной сфере.
- 2) Стабилизация кадрового потенциала и сокращение текучки кадров.
- 3) Ежегодное снижение на 5-10% числа нарушений служебной дисциплины.

4) Доля уголовных дел коррупционной направленности, возбужденных по материалам внутренних таможенных подразделений в общем количестве коррупционных уголовных дел должна увеличиться с 55% в 2012 г. до 80% к 2020 г.

5) Доля должностных лиц таможенных органов, прошедших различные формы обучения, в общей фактической численности должностных лиц таможенных органов должна повыситься с 20% в 2012 г. До 33,6 в 2020 г. [6]

Несмотря на комплекс мер, предпринятых на всех уровнях государственной власти, исчезновение коррупции как явления на данный момент не выглядит вероятным. Количество уголовных дел, связанных с коррупционными правонарушениями практически не изменяется, что свидетельствует о недостаточной полноте проводимых мер и необходимости дальнейшей работы по профилактике проявлений коррупции в таможенных органах и их искоренению из жизни российских таможенников.

Список литературы

1. Федеральный закон от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ред. от 28.12.2017) «О противодействии коррупции».
2. Приказ ФТС России от 05.10.2006 № 964 "Об утверждении аналитической программы ФТС России «Борьба с проявлениями коррупции и должностными преступлениями"
3. Сайт Таможенной службы Российской Федерации, информационные материалы о результатах работы подразделений по противодействию коррупции за 2004-2016
4. План Федеральной таможенной службы по противодействию коррупции в таможенных органах Российской Федерации, представительств таможенной службы Российской Федерации в иностранных государствах и учреждениях, находящихся в ведении ФТС России, на 2016 – 2017 годы.
5. В.Ф. Волков «Коррупция и ее особенности в институтах таможенного администрирования», Интермедия, 2015. – С. 162.
6. Стратегия развития таможенной службы Российской Федерации до 2020 года, утвержденная Распоряжением Правительства Российской Федерации от 28 декабря 2012 г. N 2575-р

**ПОСТАНОВКА ВОПРОСОВ ЭКСПЕРТУ КАК ПРИКЛАДНАЯ
ФУНКЦИЯ СПЕЦИАЛИСТА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ**

*Кучинова Мария Александровна, курсант 303 учебной группы
Орловский юридический институт МВД России имени В.В. Лукьянова*

В статье исследуются вопросы назначения специалиста в уголовном судопроизводстве России, места специалиста в системе участников уголовного процесса, реализации одной из основных его функций: постановке вопросов эксперту

В УПК РФ места эксперта и специалиста в системе участников уголовного процесса определены посредством включения норм, определяющих их правовой статус (ст.ст. 57, 58 УПК РФ), в гл. 8 УПК РФ «Иные участники уголовного судопроизводства». Иные участники уголовного судопроизводства: свидетель (ст. 56 УПК РФ), эксперт (ст. 57 УПК РФ), специалист (ст. 58 УПК РФ), переводчик (ст. 59 УПК РФ), понятой (ст. 60 УПК РФ) – это субъекты, которые не выполняют уголовно-процессуальных функций обвинения и защиты в производстве по уголовному делу, а оказывают только содействие участникам, осуществляющим данные функции, выполняя тем самым «функцию содействия правосудию». Процессуальные действия этих лиц, как отмечал еще М.С. Строгович, служат либо средствами доказывания, либо средствами закрепления доказательств, либо средствами общения между участниками уголовно-процессуальной деятельности [19]. Обособление в законе данных субъектов судопроизводства в отдельную группу участников обусловлено тем, что они не обладают собственными интересами при производстве по уголовному делу. Более того, наличие личной заинтересованности является обстоятельством, исключающим участие данных лиц в уголовном процессе (гл. 9 УПК РФ).

Экспертом может быть назначено любое лицо, обладающее необходимыми для дачи заключения знаниями. Закон не требует, чтобы судебная экспертиза в обязательном порядке выполнялась сотрудниками государственных экспертных учреждений. Судебные экспертизы производятся экспертами государственных и негосударственных экспертных учреждений, сотрудниками неэкспертных учреждений, частными экспертами либо иными специалистами.

Самостоятельными направлениями деятельности специалиста являются, как это явствует из содержания ч. 1 ст. 58 УПК РФ, его участие в процессуальных действиях для постановки вопросов эксперту. Процессуальный порядок оформления результатов этих направлений деятельности специалиста законом не определен. Как отмечает А.В. Победкин, «эти формы использования специальных познаний представляют собой консультацион-

¹⁹ См.: Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса [Текст] / М.С. Строгович Т. 1. Основные положения науки советского уголовного процесса. М., 1968. С. 204.

ную деятельность, однако, это деятельность процессуальная, она должна облекаться в процессуальную форму» [20]. Указанные функции специалиста следует рассматривать не только как его консультативную деятельность, но и как такие формы его участия в процессуальных действиях, результатом которых является непосредственное получение доказательств.

Постановка специалистом вопросов эксперту имеет место при его участии в производстве следственных и иных процессуальных действий, в частности, при даче показаний и заключения. Данное направления деятельности реализуются специалистом также в случаях его привлечения судом или сторонами, к участию в судебном заседании, где его показания отражаются в протоколе судебного заседания [21]. Консультации специалиста могут быть даны им и в устной форме, и в этом случае процессуального значения они не имеют, но могут использоваться для правильного и эффективного построения обвинения или защиты.

Процессуальная форма отражения результатов рассматриваемого направления деятельности специалиста определяется видом процессуального действия, в производстве которого он участвует. Как правило, это протокол следственного действия или судебного заседания. Защитник, а также потерпевший, представители потерпевшего вправе ходатайствовать перед следователем, дознавателем или судом о приобщении полученных ими от специалиста сведений, оформленных в письменной форме (например, в виде справки), к уголовному делу в качестве доказательств, либо о вызове специалиста для постановки вопросов эксперту.

По мнению Е.А. Семенова, «специалист действительно может давать различные советы и консультации, в том числе и о формулировке вопросов, ставящихся на разрешение эксперта, но только не следователю (дознавателю) или суду - им он может давать официальные консультации только в ходе следственных действий, - а другим участникам судопроизводства, прежде всего защитнику, который наделен правом самостоятельного собирания доказательств (ч. 3 ст. 86 УПК)» [22]. Однако участие специалиста в процессуальных действиях для постановки вопросов эксперту необходимо также для оказания помощи следователю на этапе подготовки к назначению судебной экспертизы. Несмотря на то, что в справочной литературе, как правило, указывается типовой перечень вопросов, разрешаемых определенным видом судебной экспертизы, такой перечень полностью не охватывает возможности отдельных экспертиз на современном этапе. В связи с этим консультации специалиста о количестве и формулировке вопросов,

²⁰ Победкин А.В. Уголовно-процессуальное доказывание [Текст]: монография / А.В. Победкин; ТФ ГОУ ВПО РПА Минюста России. – Тула: Папирус, 2007. – С. 304.

²¹ Более подробно, см.: Семенов Е.А. Особенности применения технических средств специалистами при расследовании преступлений // В сборнике: Криминалистика: вчера, сегодня, завтра Сборник научных трудов. Восточно-Сибирский институт МВД России. 2015. С. 190-195.

²² Семенов Е.А. Участие сведущих лиц в уголовном судопроизводстве России // В книге: Деятельность правоохранительных органов в современных условиях Сборник материалов 20-й международной научно-практической конференции : В 2 томах. 2015. С. 228-231.

которые необходимо поставить на разрешение эксперта, приобретают важное значение. Специалист может оказать помощь не только в постановке вопросов эксперту, что является весьма важным для правильного их разрешения, он также может дать совет, какому эксперту конкретно целесообразно поручить выполнение экспертизы с учетом возможностей судебно-экспертного учреждения и квалификации его сотрудников, какие материалы, наряду с вещественными доказательствами, следует представить для экспертного исследования. По мнению некоторых авторов, задачей специалиста является, кроме того, упаковка вещественных доказательств, а также дача рекомендаций по условиям транспортировки их к месту производству экспертизы [23].

Специалист, участвовавший в следственных действиях, может быть допрошен по вопросам, имеющим отношение к проведенным им действиям, по обстоятельствам, связанным с полученными данными, по вопросу о дальнейшем использовании полученных при этом информации. Он может высказать свои суждения, способствующие целям доказывания и правильному пониманию обстоятельств, связанных с событием преступления.

Список литературы

1. Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса [Текст] / М.С. Строгович Т. 1. Основные положения науки советского уголовного процесса. М., 1968. С. 204.
2. Победин А.В. Уголовно-процессуальное доказывание [Текст]: монография / А.В. Победин; ТФ ГОУ ВПО РПА Минюста России. – Тула: Папирус, 2007. – С. 304.
3. Семенов Е.А. Особенности применения технических средств специалистами при расследовании преступлений // В сборнике: Криминалистика: вчера, сегодня, завтра, Сборник научных трудов. Восточно-Сибирский институт МВД России. 2015. С. 190-195.
4. Семенов Е.А. Участие сведущих лиц в уголовном судопроизводстве России // В книге: Деятельность правоохранительных органов в современных условиях Сборник материалов 20-й международной научно-практической конференции : В 2 томах. 2015. С. 228-231.
5. Семенов Е.А. Специалист в уголовном судопроизводстве: автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Всероссийский научно-исследовательский институт МВД Российской Федерации. Орел, 2010 31 с.

²³ См.: Семенов Е.А. Специалист в уголовном судопроизводстве: автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Всероссийский научно-исследовательский институт МВД Российской Федерации. Орел, 2010 31 с.

ОПТИМИЗАЦИЯ СТРУКТУРЫ КАПИТАЛА КОМПАНИИ

Милютин Ольга Александровна, студентка

Беляева Ольга Владимировна, доцент, к.соц.н.

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В статье уточнено и обосновано значения категорий «капитал», «структура капитала», «оптимальная структура капитала», выделены подходы к управлению структурой капитала.

Ключевые слова: капитал, оптимальная структура капитала, методы оптимизации структуры капитала, факторы, оказывающие влияние на оптимальную структуру капитала.

Для предприятия как субъекта хозяйствования не менее актуальной является проблема формирования оптимальной структуры капитала. Наличие в достаточном объеме финансовых ресурсов, их эффективное использование и рациональная структура, определяют хорошее финансовое положение предприятия, платежеспособность, финансовую устойчивость, ликвидность. В этой связи важнейшей задачей предприятий является определение оптимальной структуры капитала предприятия и наиболее эффективное его использование в целях повышения эффективности работы предприятия в целом. Рациональная структура капитала предприятия позволяет ему успешно конкурировать с другими предприятиями и выходить на новые рынки сбыта.

Рассмотрим подходы некоторых отечественных и зарубежных исследователей к определению понятия «капитал» (таблица 1).

Таблица 1 – Определения и понятия «Капитал»

Автор	Определение понятия
И.А. Бланк [2, с. 359]	Капитал - это накопленный путем сбережений запас экономических благ в форме денежных средств и реальных капитальных товаров, вовлекаемых его собственниками в экономический процесс как инвестиционный ресурс и фактор производства с целью получения дохода, функционирование которых в экономической системе базируется на рыночных принципах и связано с факторами времени, риска и ликвидности.
В.В. Ковалев [7, с. 312]	Капитал олицетворяет источники средств, то есть пассив баланса, это долгосрочные источники средств.
В.В. Бочаров [3, с. 287]	Капитал - это общая стоимость средств в денежной, материальной и нематериальной формах, вложенных в активы организации, выделяя при этом основной признак капитала - богатство, используемое для его собственного увеличения.
М.И. Лисица [8, с. 48]	Капитал организации является особым инвестиционным товаром.
Е.И. Шохина [13, с. 248]	Под капиталом организации понимает суммы источников краткосрочного и долгосрочного характера.
Р.М. Нуреев [10, с. 189]	Определяет капитал как ресурсы длительного пользования, предназначенные для производства товаров и услуг.

Принимая во внимание вышесказанное, следует заключить, что как в российской теории, так и в зарубежной, единого понятия «капитал предприятий» нет, каждое из них отражает особенности его функционирования в тот или иной период времени.

Функционирование организации является процессом, связанным с решением комплекса задач как тактического, так и стратегического характера, обладающих различным уровнем сложности и ответственности. Одной из подобных задач, которые часто становятся перед организацией, является обеспечение непрерывности ее деятельности через поиск оптимального пути финансирования и привлечение наиболее выгодных финансовых ресурсов. При решении данной задачи берется во внимание уровень достаточности привлекаемого капитала и стоимость его привлечения. В связи с этим у организации появляется объективная необходимость контроля за структурой капитала. Руководитель должен сформировать оптимальную структуру капитала, которая наиболее полно отвечала бы потребностям организации в сложившихся экономических условиях.

Сам процесс оптимизации есть не что иное, как адаптация имеющихся возможностей под экономические потребности организации с максимальной эффективностью и минимальной ценой использования данных финансовых ресурсов [5].

На сегодняшний момент сложившаяся экономическая ситуация требует от фирм четкого представления о стратегии развития бизнеса в постоянно изменяющихся условиях. В этих условиях на принятие решений в области структуры финансирования бизнеса накладываются ограничения не только сжатые возможности привлечения заемных средств, стоимость привлечения капитала, приемлемый уровень соотношения риск-доходность, но и существующие конфликты интересов между участниками, риск потери контроля над бизнесом, асимметричность информации и неразвитость фондового рынка.

Поиск оптимальной структуры капитала осложняется тем, что крупные фирмы в недостаточной степени используют преимущества корпоративной формы ведения бизнеса: привлечение финансовых ресурсов путем размещения акций (ИПО), листинга, использования производных финансовых инструментов, секьюритизации активов, что связано с особенностями фондового рынка и менталитетом собственников (высокая степень капитализации акционерного капитала и мотивации к «быстрой» прибыли), в то же время банковский сектор не способен обеспечить потребности в долгосрочных источниках, а их высокая стоимость не может быть компенсирована даже «налоговым щитом».

Выработанная в этих условиях стратегия формирования структуры капитала отклоняется от ее оптимальных значений и ставит проблему поиска источников, удовлетворяющих не только параметрам срочность, стои-

мость, риск, доходность, но и таким как доступность, простота привлечения, возможность сохранения прав контроля над бизнесом.

В качестве методической основы оптимизации капитала часто прибегают к использованию системного подхода. Данный метод, базируясь на постулатах общей теории управления сложными динамическими системами, рассматривает все компоненты системы оптимизируемой организации как единство закономерных взаимосвязей и компонентов.

Под процессом оптимизации понимают поиск путей, определение качественных и количественных параметров, положительным образом сказывающихся на дальнейшей деятельности всей системы. Оптимизация есть сам процесс перехода исследуемого объекта (организации, системы, их составных компонентов) из неоптимального состояния к оптимуму. Само определение «оптимальная структура капитала организации» - сложное и комплексное понятие [4]. Оптимальная структура капитала организации имеет ряд особенностей, таких, как:

- оптимальная структура капитала организации не является перманентным понятием. Для каждой конкретной экономической обстановки и задачи оптимальная структура капитала организации может быть различной (иногда, даже диаметрально противоположной);

- оптимальную структуру капитала организации нельзя жестко регулировать, установив только один ключевой показатель. Оптимальная структура капитала организации - это всегда гибкий коридор из экономических возможностей, отражающих конкретную экономическую обстановку и наиболее полно удовлетворяющий текущие потребности самой организации;

- оптимальную структуру капитала организации в разный момент времени можно построить за счет различных источников, которые имеют свою ценность и стоимость для организации, кроме того, при формировании данной структуры набор применяемых инструментов будет неодинаков [3].

В настоящее время экономика России динамична, поэтому при формировании оптимальной структуры капитала организации необходимо использовать подходы с позиции разграничения структуры корпоративной собственности организаций, что, впоследствии может привести к возникновению различных конфликтов, асимметричности получаемой и анализируемой информации, а также возникновению ситуаций, направленных на совершенствование структуры капитала. Кроме того, в настоящее время распространены рейдерские захваты компаний, а для противостояния этому, экономические субъекты должны регулярно проводить диагностику состояния капитала и при необходимости принимать необходимые меры [2].

Учитывая современные рыночные условия, современные владельцы бизнеса и менеджеры под оптимизацией структуры нередко понимают совершенно разные экономические модели управления финансированием ор-

ганизации. Под моделями экономического поведения собственников и менеджеров при формировании оптимальной структуры капитала понимаются:

- в узком смысле - внешне заданные или внутренние разработанные годами модели поведения, направленные на экономию ресурсов и времени;
- в широком смысле - типы поведения, определенные, информацией, институтами, целевой функцией субъектов [5].

При формировании оптимальной структуры капитала необходимо принять во внимание следующее.

Во-первых, формирование и развитие экономико-институциональной среды, в которой функционируют российские корпорации, сформировали определенный класс собственников, которые совмещали в своем лице функции финансиста и менеджера.

Во-вторых, в российских условиях при формировании структуры капитала прослеживается противоречие: с одной стороны, стоимость привлечения собственного капитала, как правило, оказывается выше заемного, с другой стороны, в структуре капитала доля собственного капитала преобладает над долей заемных источников.

В-третьих, в силу особенностей российского финансового рынка привлекаемые заемные источники оборотного финансирования носят краткосрочный характер.

В-четвертых, ярко прослеживается наличие отраслевой дифференциации в рамках формирования оптимальной структуры капитала, которая выражается в особом положении промышленных отраслей (например, нефтегазовой отрасли и металлургии).

В-пятых, оппортунизм субъектов хозяйствования снижает эффективность использования собственного капитала и ведет к отклонению структуры капитала компании от ее оптимальных значений.

В-шестых, угроза поглощения заставляет отказываться от определенных дешевых или высоко rentабельных источников и формировать тем самым структуру капитала, имеющую отклонения от оптимальных значений.

В-седьмых, отклонению структуры капитала отдельных фирм от ее оптимальных значений способствует иррациональное поведение собственников, придерживающихся стратегии «выкачивания активов» и получения «короткой» прибыли [5].

Структура капитала может являться оптимальной с позиций определенного субъекта (собственника, менеджера, инвестора), либо с позиций нескольких субъектов, интересы которых будет устраивать именно эта структура. Однако современные организации понимают, что в процессе адаптации к изменяющимся условиям внешней и внутренней среды необходимо формировать собственные инструменты оптимизации капитала, учитывая индивидуальные особенности бизнес-деятельности [1].

Таким образом, практические аспекты оптимизации капитала предприятия в современных экономических условиях связаны с усилением финансовой независимости, поскольку «закредитованный» бизнес-субъект ограничен в финансовых действиях и лишен собственной финансовой прочности. Поэтому в условиях экономического кризиса предприятия, зависимые от кредитов, стараются реструктурировать задолженность, переводя долгосрочные кредиты и займы в краткосрочные, а также принимают меры, направленные на рост выручки, поскольку свободные денежные средства, полученные от продаж, можно будет направить на погашение кредиторской задолженности или на снижение основного долга по кредиту. Однако при проведении таких оптимизационных мероприятий руководство организации должно понимать, что при этом планируемая структура капитала должна наиболее емко отражать действующую стратегию финансирования бизнеса организации. При этом оптимальной структурой капитала организации будет считаться та, которая при учете применения эффективных экономических инструментов и инструментов финансирования деятельности организации, наиболее точно соответствует решению текущих и будущих задач и достижению поставленных целей с минимальными затратами на использование капитала.

Список литературы

1. Алферина О.Н., Тюркина Т.В. Анализ структуры капитала и повышение финансовой устойчивости предприятия // Инновационная наука. 2015. № 6 (1). С. 1518.
2. Бланк, И.А. Основы финансового менеджмента / И.А. Бланк. - Киев: Ника-центр Эльга, 2015. - 512 с.
3. Бочаров, В.В. Корпоративные финансы: учеб. пособие. - СПб.: Питер, 2014. - С. 289.
4. Дегтярева И. В., Шалина О. П., Марьяна А. В. Формирование структуры источников финансирования оборотного капитала российских предприятий: реалии и векторы развития // Вестник Уфимского государственного технического университета. 2014. № 2(63). С. 157-166.
5. Задорнов К.С., Кузнецов В.А. Оптимизация структуры собственного капитала предприятия в целях улучшения его конкурентной позиции // Известия Московского государственного технического университета МАМИ. 2016. № 2. С. 33-40.
6. Закирова О.В., Кудрявцева О.П. Совершенствование управления структурой капитала производственного предприятия // Вестник НГИЭИ. 2016. № 1 (56). С. 100105.
7. Ковалев, В.В. Введение в финансовый менеджмент / В.В. Ковалев. - М.: Финансы и статистика, 2015. - 768 с.
8. Лисица, М.И. Обзор моделей теории структуры капитала и анализ их состоятельности / М.И. Лисица // Финансы и кредит. - 2014. - № 9. - С. 48-55.
9. Московцев В.В., Митрохина О.И. Шестой технологический уклад и концепции российских экономических трансформаций // Вестник Липецкого государственного технического университета. 2015. № 1 (23). С. 66-71.
10. Нуреев, Р.М. Курс микроэкономики: учебник для вузов / Р.М. Нуреев. - М.: Норма: ИНФРА-М, 2014. - 562 с.
11. Ушаева С.И. К вопросу об оптимизации структуры капитала фирмы // Вестник Челябинского государственного университета. 2012. № 10 (264). С. 102-107.

12. Шацких Е.А., Московцев В.В. Факторы, влияющие на конкурентоспособность товаров, применительно к области черной металлургии // Международный научный журнал. 2014. № 6. С. 29-31.

13. Шохина, Е.И. Финансовый менеджмент: учебник для вузов / Е.И. Шохина. - М.: КноРус, 2015. - 475 с.

14. Беляева О.В. Внутренние механизмы финансовой стабилизации предприятия // Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: Экономика. Социология. Менеджмент. 2012. № 2. С. 167-170.

ПРИРАВНИВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЯ О ПРЕКРАЩЕНИИ УГОЛОВНОГО ДЕЛА И ОПРАВДАТЕЛЬНОГО ПРИГОВОРА

Молчанов Дмитрий Александрович, студент

Сиденко Олеся Евгеньевна, студент

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье рассматривается вопрос о приравнивании постановления о прекращении уголовного дела и оправдательного приговора, а также затрагивается случай, при котором выносится постановление о прекращении уголовного преследования в связи с истечением сроков уголовного преследования.

В уголовном процессе оправдательный приговор занимает особое место. Перед исследователями, занимающимися изучением этого вопроса, стоит достаточное количество интересных и неясных моментов. В последнее время, как показывает статистика, оправдательных приговоров увеличилось. От чего зависит данная тенденция? Является ли она следствием некачественной работы органов следствия или необъективности суда, результатом ошибок или реализацией принципа состязательности? Приговор представляет собой решение, которое выносится судом на заседании по вопросу невиновности либо виновности субъекта, а также о применении либо неприменении меры наказания к нему. Данное определение не охватывает весь комплекс вопросов, которые разрешаются заключительным постановлением. Тем не менее, в нем отражена его суть: Только приговором суда возможно признать субъект виновным в преступлении и только в соответствии с ним лицо может подвергаться уголовному наказанию. В ст. 309 УПК предусмотрено два вида заключительных постановлений по рассматриваемому деянию: обвинительный и оправдательный приговоры. Все вопросы в решении должны иметь категорический ответ. [1] Субъект, выступающий в качестве подсудимого, либо признается виновным, либо оправдывается. Уполномоченное на то лицо принимает только одно решение. [2]

Оправдательный приговор и постановление о прекращении уголовного дела. Приговор по уголовному делу может быть либо обвинительным, либо оправдательным, его вынесению предшествует судебное разби-

рательство. Оправдательный приговор по уголовному делу можно рассматривать с трех сторон: как правовой институт, в качестве процессуального акта и как комплекс процессуальных отношений. Последний характеризует функциональную сторону категории. Именно как к комплексу процессуальных отношений в большей степени относится исследователями к непосредственному процессу принятия решения. В законодательстве установлены основания оправдательного приговора. Субъект может признаваться невиновным при наличии одного из трех условий: отсутствует событие деяния, не доказано участие лица в совершении деяния и действия подсудимого не формируют состав преступления. При наличии любого из указанных условий субъект считается полностью реабилитированным и подтверждается его непричастность к событиям.

При вынесении оправдательного приговора, субъекту в письменной форме разъясняется порядок восстановления его прав. Кроме этого, уполномоченное на принятие решения лицо принимает меры по компенсации ущерба, нанесенного вследствие незаконного привлечения гражданина к ответственности и неправомерного его заключения под стражу. В постановлении должны отсутствовать предложения, ставящие под сомнение непричастность субъекта к произошедшему. [3-4]

Оправдательный приговор за отсутствием состава преступления предполагает, что действия лица: не являются незаконным деянием, формально могут содержать признаки преступления, однако ввиду малозначительности не представляют опасности для общества, не являются незаконным действием по прямому указанию закона.

Оправдательный приговор вступает в силу в случае, если неправомерное деяние было установлено, но материалы, исследованные в ходе разбирательства, исключают, либо не подтверждают его совершение обвиняемым субъектом. Этим же обстоятельством уполномоченное лицо руководствуется и тогда, когда имеющихся доказательств недостаточно, чтобы сделать достоверный вывод о виновности гражданина, и объективно исключена возможность собирания в подтверждение причастности к деянию сведений как в ходе разбирательства, так и во время дополнительного расследования. Субъект, таким образом, реализует свое право на публичное, без какой-либо волокиты освобождение его от ответственности. Освобождение субъекта имеет место и в случаях, когда суд приходит к выводу о том, что деяние было совершено другим человеком. В этой связи, после вступления решения в силу материалы направляются прокурору. Он, в свою очередь, принимает меры по установлению субъекта, подлежащего привлечению к разбирательству в качестве обвиняемого. [8]

Как уже писалось, приговор может быть либо обвинительным, либо оправдательным, а постановление о прекращении уголовного преследования в связи с истечением сроков уголовного преследования не делает лицо ни оправданным, ни осужденным и уголовное дело закрывается. Как было указано выше, приговор может быть как обвинительным, так и оправда-

тельным (т. е. человека полностью оправдывают - это реабилитация), а вот постановление о прекращении уголовного преследования за истечением сроков давности уголовного преследования - это не реабилитирующее основание. Во втором случае, если лицо полностью хочет реабилитироваться, то может отказаться от такого прекращения и добиваться оправдания - непричастность к совершению преступления (отсутствие состава, отсутствие события преступления). Если срок давности привлечения к уголовной ответственности истек до направления дела в суд, выносится постановление о прекращении уголовного дела в связи с истечением срока давности.

Список литературы

1. Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Комментарий к Уголовно-процессуальному кодексу Российской Федерации / Под общ. ред. А.В. Смирнова. М.: Проспект, 2009. С. 484.
2. Брусницын Л.В. Оглашение мотивировочной части приговора - необходимость, традиция или юридический атавизм? // Российская юстиция. 2014. № 2. С. 46 - 49.
3. Быков В.М. Проблемы суда первой инстанции // Российская юстиция. 2015. № 3. С. 34 - 37.
4. Калинин Л.Д. Нарушения уголовно-процессуального закона и их правовые последствия. Саранск, 1993. С. 52, 53.
5. Андреев В.А. Обвинение в российском уголовном процессе: понятие, сущность, значение и теоретические проблемы реализации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2009. С. 7.
6. Рябинина Т.К. Пределы судебного разбирательства уголовных дел // Российский судья. 2003. № 8. С. 14 - 18.
7. Корнуков В., Сотсков С. Допускает ли ст. 237 УПК РФ возможность дополнительного расследования по уголовному делу? // Уголовное право. 2003. № 1.
8. Постановление приговора: проблемы теории и практики: учебно-практическое пособие. Электронный ресурс URL : [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://law.wikireading.ru/8242> свободный, Загл. с экрана. - яз. рус. (дата обращения 11.05.2018).

РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРАВА НА ОТДЫХ ПО РОССИЙСКОМУ ТРУДОВОМУ ПРАВУ: КОНСТИТУЦИОННЫЕ ПРИНЦИПЫ И ВИДЫ ПРАВА НА ОТДЫХ

Насонова Полина Андреевна, студент

Тольяттинский государственный университет, Россия

Ключевые слова: конституционное право, трудовое право, право на отдых, конституционные принципы, классификация права на отдых, виды отдыха по трудовому праву.

В данной статье рассматривается трудовое право в Российской Федерации с конкретизацией на нормах отдыха. Право на отдых, как и свобода труда и другие трудовые права, реализуется в сфере трудовых правоотношений. В статье описывается развитие права на отдых, то, как оно выглядело в прошлом столетие и как на данный момент оно функционирует в Российской Федерации, какой юридической документацией подкреплено.

В Конституции Российской Федерации [1] закреплено право на отдых, которое является неотъемлемым правом любого человека. Отдых в процессе трудовой деятельности способствует восстановлению его физических и духовных сил, а также позволяет заниматься развитием личности, самореализацией, самообучением и своими индивидуальными интересами. В сфере трудовых отношений между работодателем и сотрудником право на отдых выступает как основа реального предоставления видов времени отдыха установленной продолжительностью.

Установленные нормы на отдых в России в своем первоначальном виде появились в кодификационных актах советского периода, начиная с КЗоТ РСФСР 1918 года. Дальнейшее развитие данных норм подчинялось конкретным историческим условиям и тем задачам, которые стояли перед трудовым правом.

Недооценить влияние и роль принципов на само право в целом и на трудовое право в частности очень трудно. «В политике, охватывающей сферу труда, первостепенное значение приобретают принципы, касающиеся прав человека, их дальнейшее развитие и реализация. В этом процессе проявляется конституционное требование о приоритетной обязанности государства и права» [6].

Вследствие этого конституционные принципы подразделились на общеправовые, межотраслевые и отраслевые. Общеправовые принципы относятся ко всему праву, ко всем отраслям. Их задача – это объединение всех отраслей и способствование их единому и стабильному развитию и функционированию. Межотраслевые и отраслевые принципы являются производными от общеправовых принципов, и которые функционируют в каж-

дой отрасли права или группе отраслей, где они обладают своей спецификой.

В трудовом праве к принципам первой группы (общеправовым принципам) относятся законность, равенство, защита прав человека и др. Межотраслевые принципы представлены свободой труда, а к принципам, которые отражают наиболее важные черты отрасли, относятся отраслевые принципы. Данные принципы имеют отражение на правовом статусе личности. При этом правовой статус личности в полном объеме характеризуется совокупностью прав, свобод и обязанностей, которыми наделен человек и гражданин как субъект правоотношений, возникающих в процессе реализации норм всех отраслей права [4].

В правовой науке единого мнения о классификации общего права нет единого мнения. Выделяются различные классификации. В некоторых случаях выделяются:

- 1) личные (гражданские) права;
- 2) трудовые права;
- 3) культурные права;
- 4) право на благоприятную окружающую среду;
- 5) политические права.

В других вариациях классификации права на отдых относится полностью к социально-экономическим правам и только лишь «примыкает» к трудовым правам. Данная позиция, скорее всего, обусловлена Всеобщей декларацией прав человека, согласно которой право на отдых человека является основным социальным правом человека [2].

Конституция РФ формирует право на отдых за каждым человеком и гражданином страны. На существование права не влияют ни возраст, ни профессия и т.д. Возможностью реализовать право на отдых обладают лица, работающие по трудовому договору. Если человек находится в трудовых правоотношениях с определенной организацией, предприятием, то он имеет полное право на законных отдых. Реализация данного права происходит по несложной схеме: труд – отдых – труд - отдых и так по цепочке. Граждане, которые не трудоустроены, не имеют возможности реализовывать права на отдых. Исключением из правил является работник, который утратил работу, но свой законный оплачиваемый отпуск не использовал, а в компенсации его ему было отказано. Для разрешения сложившейся ситуации необходимо работнику обратиться в суд с исковым заявлением.

В России сфера действий некоторых норм трудового права может выходить за установленные границы. Таким образом, право на отдых также распространяется не только на лиц, которые находятся в трудовых взаимоотношениях при подписании трудового договора, но и на членов различных кооперативов, лиц, проходящих военную службу. В размытые границы регулируемого трудового права попадает труд лиц, которые отбывают наказание и имеют некоторые ограничения прав в сфере труда. Примером

данного высказывания выступают статьи 40 и 104 УИК РФ. Также осужденные к лишению свободы и к исправительным работам имеют право на более короткий ежегодный оплачиваемый отпуск, продолжительность которого устанавливается уголовно-исполнительным законодательством.

С точки зрения Тышкуновой Н.Н., право на отдых, его содержание определяется в совокупности возможностей получения социальных благ, таких как:

- 1) перерыв в течение рабочего дня (смены);
- 2) ежедневный (междусменный) отдых;
- 3) выходные дни;
- 4) нерабочие праздничные дни;
- 5) оплачиваемый отпуск [5].

Работодатель в отношении права на отдых своих сотрудников обладает следующими полномочиями: предоставление установленных видов времени отдыха, регулирование предоставления отдыха, не нарушая трудовое законодательство, исходя из возраста сотрудника, стажа и принадлежность сотрудника к определенным категориям (педагог, медицинский специалист и т.д.).

Трудовым законодательством установлена продолжительность рабочего времени. Человеку положено работать не более 40 часов в неделю. Существует минимальная граница, которая установлена для каждого вида отдыха. К примеру, для ежегодного оплачиваемого отпуска данной границей являются 28 календарных дней. В других случаях определено, что продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов. При этом продолжительность основного и дополнительного оплачиваемых отпусков рассчитывается в календарных днях и максимальным пределом не ограничивается. Также на рассмотрение руководителя компании, отпуск работнику может быть предоставлен «в залог», т.е. положенный по стандарту ежегодный отпуск предоставляется до истечения шести месяцев работы.

В Трудовом Кодексе Российской Федерации указывается, что трудовые отношения между работодателем и подчиненным регулируются, помимо трудового договора, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами, которые содержат нормы трудового права. В коллективном договоре зачастую указываются льготные условия отдыха, которые распространяются на всех работников или на определенные коллективы. Если существуют иные от установленных норм отдыха режимы рабочего времени и отдыха, то они прописываются индивидуально в трудовом договоре [3]. При таком истечении событий, работник вправе потребовать у работодателя отдых, например дополнительный отдых за работу во вредных или опасных условиях труда в том объеме и порядке, который предусмотрен трудовым договором согласно отраслевым соглашениям, коллективному договору с учетом результатов специальной оценки условий труда.

Таким образом, право человека или гражданина, связанного трудовыми отношениями с юридическими субъектами, на отдых входит в его правомочный трудовой статус вместе с другими правилами и обязанностями, которые состоят из соответствующих принципов трудового права и одновременно выступают элементами конституционного статуса личности. Право на отдых выступает как социальное «благо» и закрепляет за собой правомочия совершать определенные действия и требовать действий от других лиц, которые соприкасаются с этим благом.

Право на отдых по законодательству РФ конкретизировано в временном эквиваленте, так как оно поддается исчислению и позволяет формировать трудовую функцию, ограничивая рабочее время. Оно не может быть утрачено или ограничено, отказ от этого права не предусматривается, из-за чего право на отдых носит личный характер, который не подразумевает под собой передачу права на иное лицо ни по его личной инициативе, ни по инициативе другого лица.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008г. №6 –ФКЗ от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ).
2. Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948г.).
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 05.02.2018г)
4. Витрук Н.В. Общая теория правового положения личности. М.: НОРМА, 2015. С.276
5. Тышкунова Н.Н. Конституционное право человека и гражданина на отдых в Российской Федерации: диссертация канд. юрид. наук. Саратов, 2014. С. 34
6. Хропанюк В.Н. Теория государства и права / под ред. В.Г. Стрекозова. М.: Интерстиль, 2014. С. 318

**ДОГОВОР РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ
В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ В РОССИИ**

Низовая Екатерина Валериевна, студент

Тарасов Юрий Александрович, преподаватель

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье раскрывается сущность договора розничной купли-продажи в гражданском праве России, выделяются его особенности.

Ключевые слова: договор, договор купли-продажи, розничная купля-продажа, гражданское право России.

Кардинальные изменения в сфере применения и использования договора купли-продажи связаны с экономической реформой в обществе, с принципиальными изменениями экономической основы нашего общества. Правовое регулирование договоров выражается в установлении порядка их заключения и исполнения сторонами принятых на себя правовых обязательств, а также ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств. Вопрос применения договоров купли-продажи актуален как в отношениях граждан, так граждан и предпринимателей, что определяется, таким образом, широтой сферы применения договора купли-продажи. Наряду с этим следует отметить значительное расширение сферы рассматриваемого договора за счет того, что правила о купле-продаже субсидиарно применяются к купле-продаже имущественных прав, результатов интеллектуальной деятельности, фирменных наименований, товарных знаков обслуживания и иных средств индивидуализации гражданина или юридического лица.

Договор розничной купли-продажи наиболее часто встречается в повседневной жизни. Такой вид договора подразделяется еще на несколько подвидов, среди которых выделяют: продажа товара с условием о его принятии покупателем в определенный срок, продажа товара по образцам, дистанционный способ продажи товара, продажа товаров с использованием автоматов, продажа товара с условием его доставки покупателю.

Основополагающим актом, регулирующим куплю-продажу, является Гражданский кодекс РФ, глава 30 которого достаточно подробно (ст. 454-566) регулирует этот договор. Однако наряду с ГК РФ отношения купли-продажи регулируются также другими законами и подзаконными актами (указы Президента РФ, постановления правительства РФ и т.д.).

Сфера применения института купли-продажи в РФ включает отношения, связанные с поставкой товаров, контракцией сельскохозяйственной продукции, снабжением энергетическими и иными ресурсами как самостоятельные типы договоров. Однако учтена специфика этих отношений и сохранено их отдельное правовое регулирование. Вместе с тем в ГК РФ регулируются и принципиально новые разновидности договора купли-

продажи, которые ранее действовавшим законодательством не были предусмотрены [1].

В современной юридической литературе достаточно широко представлены мнения различных авторов о цели применения договора купли-продажи в розничной торговле. Многие из них сходятся во мнении, что цель договора купли-продажи состоит в перенесении права собственности на вещь, служащую товаром, на покупателя [1,2,3].

Под договором розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товара в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного семейного домашнего или иного использования не связанного с предпринимательской деятельностью.

Несомненно, как и договор купли-продажи в целом, договор розничной купли-продажи является двусторонним, консенсуальным и возмездным. Однако наряду с общими чертами, присущими купле-продаже в целом, розничная купля-продажа имеет ряд специфических черт, а именно: публичность; предмет договора (предназначение товара исключительно для личного или семейного пользования); требования к форме договора и его содержанию[2].

Анализ определения договора розничной купли-продажи позволяет сделать вывод об основной обязанности продавца – передать покупателю товар. Итак, товар должен быть передан:

- 1) в определенном месте (ст. 499 ГК РФ);
- 2) вместе с принадлежностями и документами, относящимися к товару (ст. 456 ГК);
- 3) в определенном количестве (ст. 465 ГК);
- 4) в соответствующей комплектности и в комплекте, если таковой предусмотрен (ст. 478, 479 ГК РФ);
- 5) установленного качества (ст. 469 ГК РФ, ст. 4 Закона «О защите прав потребителей»).

Ещё раз следует отметить, что договор розничной купли – продажи является одним из самых распространенных видов договоров в гражданском обороте. Все вышеперечисленные признаки договора розничной купли – продажи выделяют его среди всех других договоров и раскрывают его характерные черты.

Основным квалифицирующим признаком розничной купли-продажи, обусловившим необходимость правовой регламентации, является экономическое неравенство между розничным продавцом и покупателем-потребителем. Понимание того, что именно экономическое неравенство является системным признаком розничной купли-продажи позволяет пояснить смысл и цели правового регулирования института розничной купли-продажи. В отличие от торгового предпринимателя, в силу своей деятель-

ности, обладающим специальными знаниями и опытом совершения сделок, потребитель, зачастую, такими знаниями не обладает[2,3].

Говоря же о покупателе, важно отметить, что розничный покупатель не должен быть предпринимателем. Такой вывод можно сделать, исходя из анализа ст. 492 ГК РФ, в которой прямо указано на то, что товар приобретаемый покупателем, предназначается для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Отсюда можно сделать вывод, что розничным покупателем может быть только физическое лицо или некоммерческая организация. Поскольку в паре продавец – покупатель, покупатель является наиболее экономически слабым субъектом, то в целях защиты прав и интересов покупателя применяется законодательство о защите прав потребителей, согласно которому именно физическое лицо имеет специальный статус потребителя, который дает ему дополнительную гарантию его прав и защиту его интересов. Однако это положение не применимо к некоммерческой организации, которая может выступать покупателем по договорам розничной купли-продажи, однако потребителем, в смысле закона о ЗПП быть не может. Поэтому приобретение товаров в розницу гражданами регулирует параграф 2 главы 30 ГК РФ и специальное потребительское законодательство[3].

В российском гражданском законодательстве потребителем признается гражданин, который заключает договор розничной купли-продажи в целях, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Таким образом, юридическое лицо не имеет права заключать договор розничной купли-продажи. Следовательно, на юридических лиц не распространяется законодательство о защите прав потребителей, которое предоставляет последним широкие возможности для упрощенного порядка оспаривания действий или бездействия продавца и защиты своих прав. Вместе с тем, юридическое лицо, также как и гражданин, может приобретать товары, работы и услуги не для предпринимательских целей. В частности, это происходит тогда, когда юридические лица закупают товары для материального обеспечения своей профессиональной деятельности, а не непосредственно для ее осуществления.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что тщательное формулирование договорных условий является одним из надежных средств избежать возникновения трудно устранимых недоразумений в последующем.

Список литературы

1. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Договоры о передаче имущества. 4-е изд. М.: Статут. 2016. 708 с.
2. Руденко Е.Ю., Григорян В.С. Юридическое лицо как потребитель по договору розничной купли-продажи // Политематический сетевой электронный научный журнал Кубанского государственного аграрного университета. 2015. № 111. 404 с. 5.
3. Степанов С.А. Гражданское право. В 2 т./ Под. ред. С.А. Степанова. М., 2014. 640 с.

К ВОПРОСУ ОБ ОПРЕДЕЛЕНИИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО СТАТУСА СПЕЦИАЛИСТА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ*Никишина Ирина Николаевна, курсант 303 учебной группы**Орловский юридический институт МВД России имени В.В. Лукьянова*

В статье исследуются теоретические аспекты дифференциации участников уголовного судопроизводства, определения правового положения врача, педагога, психолога, переводчика в уголовном процессе России.

Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации (далее – УПК РФ) предусматривает четыре группы участников, процессуальный статус которых строго регламентирован в соответствующих нормах-дефинициях, предусмотренных гл.гл. 5-8 УПК РФ.

В этой связи представляется неясным процессуальный статус некоторых субъектов, участие которых при производстве процессуальных действий является императивным требованием закона. Так, обязательное участие педагога или психолога в допросе несовершеннолетнего подозреваемого и обвиняемого предусмотрено ст. 425 УПК РФ, обязательное участие педагога при допросе несовершеннолетнего потерпевшего и свидетеля предусмотрено ст. 280 УПК РФ, обязательное участие педагога или психолога при проведении допроса, очной ставки, опознания и проверки показаний с участием несовершеннолетнего – ст. 191 УПК РФ, врача при осмотре трупа – ч. 1 ст. 178 УПК РФ и освидетельствовании – ч. 4 ст. 179 (290) УПК РФ.

Вместе с тем правовая регламентация процессуальных статусов и деятельности педагога, психолога и врача, участвующих в следственных действиях, в УПК РФ по сравнению с УПК РСФСР не претерпела существенных изменений и продолжает оставаться слабой. Вопрос о том, выступают ли педагог, психолог, врач, а также переводчик, участвующие в следственном действии, в качестве специалиста является в литературе дискуссионным, вызывающим сложности в правоприменительной деятельности. Как следователь, привлекая к участию в следственных действиях педагога, психолога, врача, согласно ч. 5 ст. 164 УПК РФ, может удостовериться в их личности, разъяснить им права, ответственность, если их правовое положение в гл.гл. 5-8 УПК РФ не получило законодательного отражения?

По мнению некоторых авторов, полномочия педагога или психолога в следственных действиях соответствуют полномочиям специалиста, поскольку педагог осуществляет в уголовном процессе подобную функцию^[24].

По нашему мнению, содержанием деятельности педагога, психолога или врача, участвующего в производстве следственного действия, является не

удостоверение факта производства, хода и результатов следственного действия и не защита интересов его участников, а содействие следователю (дознавателю) в получении и закреплении доказательств. Их функции аналогичны функциям специалиста, а не защитника либо понятого. Требования, предъявляемые законом к педагогу, психологу и врачу, такие же, как и к специалисту: обладание специальными знаниями и незаинтересованность в исходе уголовного дела. Тождественность функций специалиста, педагога, психолога и врача признают и многие другие авторы [25].

В законодательстве ряда зарубежных стран правовой статус педагога, психолога и врача приравнен к правовому статусу специалиста. Так, согласно ст. 62. УПК Республики Беларусь от 16 июля 1999 г. № 295-3 педагог или психолог, участвующие в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, свидетеля, также являются специалистами [26].

Согласно ч. 1 ст. 97 УПК Туркменистана от 18 апреля 2009 года № 28-IV в качестве специалистов могут быть вызваны врач, педагог и другие лица, имеющие соответствующее образование, специальность и опыт [27].

Как справедливо указывает Е.А. Семенов в УПК РФ в ст.ст. 178, 179 также прослеживается тождество употребляемых понятий «врач» и «специалист» [28]. Данные нормы предусматривают, что, кроме врача, для осмотра трупа или освидетельствования могут привлекаться и другие специалисты.

На основании проведенного анализа можно предположить, что педагог, психолог и врач, исходя из их места в системе участников уголовного процесса, назначения и выполняемых в уголовном судопроизводстве функций, обладают всеми признаками специалиста как участника уголовного судопроизводства и требования, предъявляемые законом к ним и к специалисту – идентичны. В связи с этим, а также исходя из необходимости обеспечения однозначности применяемой в УПК РФ терминологии, считаем целесообразным закрепить в соответствующих статьях УПК РФ вместо слов «врач», «педагог» и «психолог» слово «специалист» с указанием соответствующей специальности либо в ст. 58 УПК РФ предусмотреть положение о том, что в качестве специалистов для участия в следственных действиях могут быть вызваны врач, педагог или психолог.

²⁵ См., например: Семенов Е.А. Специалист в уголовном судопроизводстве: автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Всероссийский научно-исследовательский институт МВД Российской Федерации. Орел, 2010 С. 21.

²⁶ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16 июля 1999 г. № 295-3 [Электронный ресурс] // <http://pravo.levonievsky.org/kodeksby/upk> (дата обращения 12 апреля 2015.)

²⁷ Уголовно-процессуальный кодекс Республики Туркменистан от 18 апреля 2009 года № 28-IV. – А.: TurkmeNe dowlet Neesiryat gullugy, 2009.

²⁸ Семенов Е.А. Участие сведущих лиц в уголовном судопроизводстве России // В книге: Деятельность правоохранительных органов в современных условиях Сборник материалов 20-й международной научно-практической конференции : В 2 томах. 2015. С. 228-229.

24 См., например: Семенов Е.А. Особенности применения технических средств специалистами при расследовании преступлений // В сборнике: Криминалистика: вчера, сегодня, завтра Сборник научных трудов. Восточно-Сибирский институт МВД России. 2015. С. 191.

Список литературы

1. Семенов Е.А. Особенности применения технических средств специалистами при расследовании преступлений // В сборнике: Криминалистика: вчера, сегодня, завтра Сборник научных трудов. Восточно-Сибирский институт МВД России. 2015. С. 190-195.
2. Семенов Е.А. Специалист в уголовном судопроизводстве: автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук / Всероссийский научно-исследовательский институт МВД Российской Федерации. Орел, 2010 31 с.
3. Семенов Е.А. Участие сведущих лиц в уголовном судопроизводстве России // В книге: Деятельность правоохранительных органов в современных условиях Сборник материалов 20-й международной научно-практической конференции : В 2 томах. 2015. С. 228-231.
4. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь от 16 июля 1999 г. № 295-3 [Электронный ресурс] // <http://pravo.levonevsky.org/kodeksby/upk> (дата обращения 12 апреля 2018.)
5. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Туркменистан от 18 апреля 2009 года № 28-IV. – А.: Turkmen dowlet nesiryat gullugy, 2009.

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ТИПОЛОГИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

*Поздеева Виталина Сергеевна, студентка
Тарасов Юрий Александрович, к.ист.н., доцент
Поздеева Виталина Сергеевна, студентка*

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье рассмотрены деление юридических лиц на корпоративные и унитарные, деление хозяйственных обществ на публичные и непубличные. Рассмотрены основные отличительные черты данных организационно-правовых форм.

Ключевые слова: юридическое лицо, Гражданский кодекс, корпоративные и унитарные юридические лица, публичные и непубличные юридические лица.

Согласно ст. 48 ГК РФ, юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

С 1 сентября 2014 года вступили в силу поправки в Гражданский кодекс Российской Федерации, существенно изменившие главу о юридических лицах. Многие пробелы в законодательстве были устранены - в частности, законодатель закрепил в кодексе исчерпывающий перечень организационно-правовых форм юридических лиц; определил в качестве места нахождения юридического лица место его государственной регистрации на территории Российской Федерации путем указания наименования населенного пункта, что особо важно для определения местонахождения филиалов и

представительств; регламентировал особенности реорганизации и ликвидации юридических лиц [1, с. 65].

Подробнее рассмотрим вопрос типологии юридических лиц. Актуальность исследования проблемы типологии юридических лиц в гражданском праве продиктована произошедшими в России экономическими изменениями, обусловившими появление новых организационно-правовых форм. Новеллы коснулись некоммерческих (некоммерческую организацию можно создать только в одной из тех организационно-правовых форм, которые указаны в Гражданском кодексе России), а также коммерческих организаций. Появилось разделение юридических лиц на корпоративные и унитарные, хозяйственных обществ - на публичные и непубличные.

Критерием деления на корпоративные и унитарные выступает наличие у учредителей юридического лица права участия (членства) в нем и формирования высшего органа. При наличии указанного права учредители участвуют в общем собрании (съезде, конференции, ином высшем органе управления), после этого юридическое лицо считается корпоративным. В случае отсутствия у учредителей прав членства в юридическом лице организация является унитарной [2, с. 283].

К корпоративным юридическим лицам (корпорациям) относятся: хозяйственные общества; хозяйственные товарищества (полные и командитные); крестьянские (фермерские) хозяйства; хозяйственные партнерства; производственные и потребительские кооперативы; общественные организации; ассоциации (союзы); товарищества собственников недвижимости; казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации; общины коренных малочисленных народов России.

Унитарные организации - юридические лица, в которых ее учредители не становятся участниками и не приобретают прав членства (государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, религиозные организации) [3, с. 212].

Унитарными юридическими лицами считаются: государственные и муниципальные унитарные предприятия; фонды; учреждения; автономные некоммерческие организации; религиозные организации; публично-правовые компании.

Унитарные юридические лица могут быть как коммерческими, так и некоммерческими. К коммерческим относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия. Все остальные являются некоммерческими организациями.

При этом, государственные и муниципальные унитарные предприятия не наделены правом собственности на закрепленное за ними имущество.

Статьей 65.1 Гражданского кодекса РФ установлено два признака унитарного юридического лица. Так, помимо права участия учредители корпоративного юридического лица должны формировать их высший орган в соответствии с пунктом 1 статьи 65.3 Гражданского кодекса РФ. В опреде-

лении унитарных юридических лиц указано, что их учредители не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства. Следовательно, в унитарном юридическом лице у учредителей не возникает прав участия (членства), они не становятся его участниками, а также не формируют его высший орган в соответствии с указанной статьей Гражданского кодекса РФ [3, с. 213].

Коммерческими юридическими лицами являются организации, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли. К указанным организациям относятся:

- 1) хозяйственные товарищества и общества;
- 2) крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы;
- 3) государственные и муниципальные унитарные предприятия.

Хозяйственные товарищества и общества - это корпоративные коммерческие организации. Уставной (складочный) капитал в таких организациях разделен между учредителями (участниками) на доли (вклады), все имущество (вклады учредителей (участников), произведенное и приобретенное в процессе деятельности организации) принадлежит организации на праве собственности (ст. 66 ГК РФ).

Хозяйственные товарищества и общества подразделяются на публичные и непубличные. Публичными являются акционерные общества (ОАО). Непубличными - общества с ограниченной ответственностью и акционерные общества, чьи акции и ценные бумаги не размещаются путем открытой подписки и публично не обращаются [2, с. 283].

Крестьянским (фермерским) хозяйством, создаваемым в качестве юридического лица, признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности в области сельского хозяйства, основанной на их личном участии и объединении членами крестьянского (фермерского) хозяйства имущественных вкладов (ст. 86.1 ГК РФ).

Производственным кооперативом (артелью) признается добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и уставом производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц. Производственный кооператив является корпоративной коммерческой организацией (ст. 106.1 ГК РФ).

Государственные и муниципальные предприятия действуют в организационно-правовой форме унитарного предприятия, являющегося коммерческой организацией, не имеющей права собственности на имущество. На

базе государственного или муниципального имущества может быть создано унитарное казенное предприятие (казенное предприятие). Унитарное предприятие по своим обязательствам несет ответственность всем имуществом, которое ему принадлежит, по обязательствам собственника его имущества не несет ответственности.

Некоммерческими являются организации, не преследующие цели извлечения прибыли от своей деятельности и не распределяющие ее. Некоммерческие юридические лица могут иметь одну из 11 организационно-правовых форм, перечисленных в ст. 123.2-123.28 ГК РФ.

Принимая во внимание, что в ГК РФ отсутствуют детальные нормы о такой правовой форме, как публично-правовая компания, мы и остановимся на ней подробнее. Публично-правовая компания - это унитарная некоммерческая организация, не преследующая цели извлечение прибыли. По мнению А.А. Диденко, публично-правовая компания - это компания, созданная в интересах государства и общества и наделяемая отдельными публично-правовыми полномочиями. Схожее по своему содержанию определение публично-правовой компании предлагают Е.Ю. Ливанова и Х.М. Юрьева, между тем добавляя ей признаки унитарной некоммерческой организации [2, с. 284].

Основными целями деятельности данных компаний являются: осуществление государственной политики, оказание государственных услуг, управление государственным имуществом, обеспечение инновационного развития, реализация особо важных программ. Для достижения данных целей организации могут заниматься деятельностью, приносящей доходы. При этом все вышеназванные авторы предполагают, что деятельность публично-правовых компаний, в современных государственно-правовых условиях, непременно будет связана с их функционированием в виде государственных корпораций.

Подобная позиция видится нам оправданной. Действительно, между вышеуказанными формами юридического лица имеются элементы единства. К ним мы можем отнести, во-первых, механизм образования. Как известно, создаются они решением Правительства РФ либо путем издания федерального закона. Во-вторых, организационная и финансовая составляющие деятельности. Первая связана с долгосрочным периодом функционирования по целевым направлениям, а вторая - с имущественным взносом, который передается публично-правовой компании от Российской Федерации, уполномочивая ее владеть и распоряжаться имуществом [2, с. 284].

Таким образом, имеющаяся законодательная и подкрепленная доктриной гражданского права типология юридических лиц является весьма динамичной и недостаточно завершенной. Сказанное свидетельствует о необходимости дальнейшего совершенствования данной сферы общественных отношений, в т.ч. с точки зрения востребованности определения пра-

вового статуса нового вида юридического лица - публично-правовой компании.

Список литературы

1. Сумской Д.А. Новеллы гражданского законодательства о юридических лицах/ Д.А. Сумской// Гуманитарные и юридические исследования.- 2015 г.- № 2.- с. 65-69.
2. Репьев А.Г., Реуцкий С.Ю. Юридические лица в гражданском праве: некоторые аспекты типологии/ А.Г. Репьев, С.Ю. Реуцкий// Актуальные проблемы борьбы с преступлениями и иными правонарушениями.- 2016 г. № 14-1.- с. 282-284.
3. Радченко А.И. Унитарные юридические лица как субъект гражданского права/ А.И. Радченко// Успехи современной науки и образования. - 2017 г.- Т. 5. № 3. - с. 212-215.
4. Zheleznyakov S., Tarasov U. Economic growth and poverty in the region: international experience, approaches and managerial mechanisms// Економічний часопис-XXI. -2016. - Т. 157. - № 3-4. - С. 53-55.
5. Пилипенко А.Ю., Тарасов Ю.А. Государственная регистрация юридических лиц. /Исследование инновационного потенциала общества и формирование направлений его стратегического развития: сборник научных статей 7-й Всероссийской научно-практической конференции с международным участием (29-30 декабря 2017 года) / редкол.: Горохов А.А. (отв. ред.);Юго-Зап. гос. ун-т. – Курск: Изд-во ЗАО «Университетская книга», 2017.- С.307-312.
6. Тарасов Ю.А., Нужный М.В. Общие теоретические положения о коммерческих организациях в российском гражданском законодательстве. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С. 142-148.
7. Тарасов Ю.А., Некрасов В.Н. Классификация юридических лиц. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.148-152
8. Тарасов Ю.А., Лепин Я.Г. Защита деловой репутации юридического лица. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.152-156.

**ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ СЛЕДСТВЕННОЙ ГРУППЫ
КАК ФОРМЫ ОРГАНИЗАЦИИ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ В
ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНАХ**

Попова Ирина Васильевна, студентка

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В статье повествуется о необходимости существования следственной группы в современном уголовном процессе России. Это объясняется наличием развивающейся профессиональной преступности. При анализе норм выявляются существующие проблемы организационных и правовых основ данной формы

Актуальность выбранной темы объясняется тем, что, исторический опыт раскрытия и расследования преступлений о террористических актах и других сложных многоэпизодных деяний следственной группой свидетельствует о высокой эффективности совместной деятельности ее членов. Этот факт даёт возможность сделать предположение, что в современных условиях, характеризующихся развитием преступности, повышением ее профессиональности эта форма имеет перспективы ее широкого использования в расследовании преступлений, и поддержания правопорядка в обществе и государстве.

Понятия следственной группы не содержится в статьях УПК РФ, но данная организация взаимодействия органов в научной литературе нашла свое отражение. Среди ученых нет единого наименования данной формы – это и следственная группа, следственная бригада. Однако, если обратиться к УПК РФ статье 163, то данная статья возлагает производство предварительного следствия следственной группе, следовательно, это наиболее целесообразное понятие [4, с. 126].

Понятие следственной группы появилось в середине XX века. Время приводило к незначительному изменению данного понятия. Согласно мнению ряда ученых следственная группа может определяться как форма организации деятельности нескольких следователей, среди которых выделяется руководитель, осуществляющий функции по обеспечению быстрого расследования дела и принятию мер по предупреждению преступлений [2, с 111].

Долгое время расследование уголовных дел несколькими следователями не обладало правовой регламентацией. Однако, существовала практика создания таких групп, без необходимого закрепления законом. Такое явление проявило себя в практической деятельности, что способствовало появлению потребности в законодательном оформлении.

Обращаясь к истории, становится известно, что первым официальным упоминанием относительно расследования дела группой следователей, является приказ Генерального прокурора СССР от 19 марта 1952 года. В данном приказе отмечается существование волокиты в случае расследова-

ния уголовного дела большого объема. Для решения данной проблемы предлагалось расследовать дела силами нескольких следователей, что должно было способствовать полному и объективному расследованию.

В последующем происходит закрепление в законодательстве положения о взаимодействии следователей с оперативно-розыскными органами. Так в части 3 статьи 129 УПК РСФСР было закреплено, что если дело будет обладать большим объемом работы, то оно может поручаться группе следователей. Данное действие будет закрепляться в постановлении о возбуждении уголовного дела. В таком случае один следователь принимает производство, и в последующем осуществляет руководство действиями других следователей.

Одним из недостатков, существующих в процессе передачи уголовного дела группе следователей, является отсутствие критериев сложности и большого объема работ уголовных дел. Это приводит к тому, что каждый конкретный случай нуждается в оценке и принятии решения о передаче расследования группе следователей.

Кроме того, данная форма организации не предполагает создание единой группы, так как члены группы: оперативные сотрудники и следователи выполняют разные функции. Однако в большинстве случаев сотрудники оперативных подразделений самоотстраняются от работы, хотя в УПК РФ в статье 163 существует положение о необходимости участия оперативного сотрудника в расследовании, однако четко закрепленного правового статуса этот сотрудник не имеет. Недостатком данной статьи и спорным вопросом будет являться конкретизация деятельности сотрудника оперативного подразделения в следственной группе, а также необходимость дополнения о необходимости привлечения сотрудников данных органов.

Дискуссии вызывает вопрос о действиях должностных лиц, привлеченных к участию в следственной группе. Существует большое количество точек зрения, но большинство склоняются к тому что данные лица могут, как осуществлять оперативно-розыскные мероприятия, так и следственные действия при наличии письменного поручения следователя [1, с. 395].

Необходимо обратиться к руководящей роли следователя, который осуществляет координацию деятельности других следователей, составляет итоговые документы, в том числе обвинительное заключение, а также принимает иные процессуальные решения. Важно отметить, что несмотря на расследование дела группой следователей, во главе которой есть руководитель, каждый из членов имеет уголовно-процессуальную самостоятельность, при осуществлении своих процессуальных функций. Данное положение будет заключаться в том, что:

- в случае если дело будет расследоваться группой следователей оповещаются подозреваемое и обвиняемое лицо, которое может заявить отвод любому участнику данной следственной группы;

- следователь, входящий в следственную группу может самостоятельно принимать процессуальные решения, входящие в его компетенцию;

- принятое процессуальное решение руководитель следственной группы может поручить для осуществления любому следователю, входящему в данную группу.

Необходимо обратить внимание на спорный вопрос относительно времени действия следственных групп, поскольку исходя из содержания статьи 163 УПК РФ такое формирование может носить только единовременный характер применительно только к расследованию. Однако, есть мнение о существовании разделения групп на действующие на момент одного дела и постоянно действующие. Группы на постоянной основе должны быть созданы для расследования не одного, а ряда преступлений [5, с. 115].

Говоря об организации работы следственной группы необходимо заметить то, что ее порядок создания и функционирования в УПК РФ не определен. М.М. Шамсутдинов высказывает мнение, согласно которому порядок организации представляет собой деятельность руководителя, которая связана с изучением уголовного дела, формированием целей, для достижения которых необходимо решение поставленных задач. Так же сюда можно отнести выбор соответствующих мер, которые смогут обеспечить результативность следственных действий. Кроме того, он говорит о необходимости внести в отдельную норму права руководителя следственной группы относительно организации работы ее участников. Однако ряд авторов выступают против данных высказываний [6, с. 35].

Говоря об эффективности расследования уголовного дела следственной группой важно отметить правильно обозначенное назначение, а также верный алгоритм построения взаимоотношений между сотрудниками.

В.Н. Исаенко в процессе исследования организационных и тактико-методических аспектов в деятельности групп следователей, которые создавались для расследования серийных убийств делает предположение о том, что количество данной формы взаимодействия будет зависеть от объема работы. Необходимо обратить внимание, что в состав такой группы в большинстве случаев включаются следователи, которые обладают опытом работы относительно расследования данного вида преступлений, кроме того следователи подбираются с учетом их психологической совместности [3, 414].

Ярким примером отечественной практики является дело о серийной убийце Александре Пичушкине, прозванного «битцевским маньяком». Данное лицо совершает ряд убийств начиная с 1192 года до 2006. Все убийства были совершены на одной территории и сходным способом, что позволило сделать предположение о том, что данные деяния совершает один человек и соединить все эпизоды в одно дело. Была создана следственная группа, возглавляемая опытным следователем А.Б. Супруненко. Работа следственной группы была полностью распланирована, и следователи знали все сведения и обстоятельства, что позволяло заменять друг

друга, осуществляя непрерывную следственную деятельность. Это привело к раскрытию преступлений в 20 месячный срок.

Исходя из изложенного можно сказать о необходимости совершенствования правовых аспектов организации деятельности следственных групп: возможно необходимы дополнения в статью 163 УПК положений о следственной группе, ее руководителе, деятельности оперативных сотрудников в составе следственной группы и должностных лиц. Необходимо осуществить совершенствование организационного и методического обеспечения работы следственной группы. Важно внедрять в деятельность следственных групп опыт расследования сложных уголовных дел.

Следственная группа представляет собой форму организации, имеющую будущее, поскольку она включает в себя деятельность по раскрытию преступлений несколькими следователями, говоря о сложности такого производства одним должностным лицом. Обращая внимание на организацию деятельности в следственной группе важно заметить, что с одной стороны следователи обладают одинаковыми правами, с другой — ими осуществляет руководство руководитель следственной группы. Эффективность такой формы организации следователей будет зависеть от правильно составленного плана, а также взаимодействия между членами следственной группы.

Список литературы

1. Уголовно-процессуальный кодекс РФ: текст с изменениями и дополнениями на 19 февраля 2018 года. — М.: Проспект, 2018. — 256 с.
2. Алмаз, М.Э. Организационные и правовые аспекты деятельности следственных групп (бригад) / М.Э. Алмаз // Теория и практика общественного развития. — 2013. — № 8. — С. 393-396.
3. Захарова, В.О. Осуществление уголовного преследования следственной группой / В.О. Захарова // Lex Russica. — 2016. — № 2. — С. 110-121.
4. Исаенко В.Н. Вопросы организации деятельности следственных групп, формируемых для расследования серийных убийств/ В.Н. Исаенко// Черные дыры в российском законодательстве. — 2005. — №1. — С.414
5. Калюжный, А.М. Следственная группа как форма процессуального взаимодействия следователей с должностными лицами органов дознания в ходе расследования посягательств на свободу личности / А.М. Калюжный // Актуальные проблемы борьбы с преступлениями и иными правонарушениями. — 2017. — № 15. — С. 125-127.
6. Попов, И.А. Совершенствование процессуального порядка создания следственных групп / И.А. Попов // Вестник Московского университета МВД России. — 2016. — № 8. — С. 114-116.
7. Шамсутдинов, М.М. Производство предварительного следствия следственной группой / М.М. Шамсутдинов: дис. ... канд. юрид. наук. — Казань, 2005. — 84 с.

ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ИНСТИТУТА ПРИОБРЕТАТЕЛЬНОЙ ДАВНОСТИ

Рошупкина Ирина Владимировна, студентка

(e-mail: ira.roshupckina@yandex.ru)

Прилуцкий Александр Михайлович, к.и.ст.н., доцент

(e-mail: priluk46@mail.ru)

Курский государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье раскрывается понятие «приобретательная давность» с точки зрения гражданского права и рассматривается значение института приобретательной давности для гражданского оборота в целом.

Ключевые слова: приобретательная давность, правовой институт, право собственности.

Институт приобретательной давности принято считать одним из старейших комплексов правовых норм, которые известны человечеству еще со времён римского права. Их существование обусловлено необходимостью защиты имущественных прав участников гражданского оборота.

На наш взгляд, ни один институт гражданского права не вызвал столько споров и рассуждений, сколько за всю историю существования вызвал и продолжает вызывать институт приобретательной давности.

Актуальность данной темы заключается в значимости рассматриваемого нами института, как в российской науке, так и в юридической практике. В настоящее время многими учёными и практиками поднимается множество вопросов, которые связаны непосредственно с применением норм данного института, что в свою очередь и порождает многочисленные споры в мире науки.

Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что институт приобретательной давности не является всесторонне изученным и соответственно нуждается в исследованиях и доработках.

В настоящее время институт приобретательной давности можно рассмотреть в двух аспектах.

В широком смысле приобретательная давность понимается в тех случаях, когда речь идёт о фактическом состоянии владельца имущества в течение определённого периода времени, которое в свою очередь обеспечивается защитой со стороны права и влечёт при определённых обстоятельствах возникновение права собственности у владельца на эту вещь²⁹. Такое понимание позволяет рассмотреть приобретательную давность не только как способ возникновения права собственности, но и как средство защиты владения.

²⁹ Сахно В.В. Развитие института приобретательной давности на недвижимое имущество // URL: <https://kubsau.ru/upload/iblock/6d0/6d0f36dbfc58e719540e168c667447a9.pdf> (дата обращения: 10.04.2018).

В узком смысле под приобретательной давностью понимается сложный фактический состав, иными словами юридический факт, который и приводит к возникновению права собственности у владельца имущества.

Таким образом, институт приобретательной давности может рассматриваться как способ приобретения права собственности, а также как институт, определяющий фактическое состояние владельца имущества, которое он занимает по отношению ко всем остальным участникам гражданского оборота.

Легальное определение института приобретательной давности закреплено ст. 234 ГК РФ, нормы которой гласят: «лицо – гражданин или юридическое лицо – не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество»³⁰.

Следует отметить, что немаловажным является вопрос о легализации понятий: добросовестность, открытость, непрерывность. На данный момент в законодательстве отсутствуют легальные дефиниции данных категорий. В попытке установить единообразие в решениях судов по спорам, связанными с приобретательной давностью, высшие судебные инстанции приняли «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав»³¹.

Так, в Постановлении №10/22 указано, что давностное владение признается непрерывным, если оно не прекращалось в течение всего срока приобретательной давности. Добросовестность фактического владельца подчеркивается такими обстоятельствами, что, приобретая имущество, лицо не знало и не должно было знать об отсутствии основания возникновения у него права собственности. Открытость владения с точки зрения правоприменителя означает, что фактический владелец не скрывает факта нахождения имущества в его владении, при этом принятие обычных мер по обеспечению сохранности имущества не свидетельствует о сокрытии этого имущества.

Необходимо отметить, что суды при вынесении решений по спорам, связанным с приобретательной давностью, обязательно придерживаются вышеприведенных трех базовых характеристик допустимой приобретательной давности. Например, Одоевский районный суд, вынес решение об удовлетворении иска истца о признании права собственности на жилой дом с надворными постройками, так как судом было установлено, что ис-

³⁰ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ редакция от 29.12.2017 // Российская газета. 1994. 08 декабря. № 238.

³¹ О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 года // Российская газета. 2010. 21 мая.

тец открыто, непрерывно и добросовестно владеет этим имуществом как своим на протяжении 18 лет³².

Если рассматривать приобретательную давность непосредственно как гражданско-правовой институт, то это позволяет характеризовать его роль в рамках задач, свойственных гражданскому праву в целом. В этой связи речь идет о стимулирующей и дисциплинирующей роли этого института. Смысл юридического назначения института приобретательной давности состоит в том, что при наличии указанных в законе условий существует возможность превращения фактического владения имуществом в право собственности, а также его защиты от посягательств со стороны третьих лиц. Такая возможность определена в законе конкретным сроком³³.

Приобретательная давность обеспечивает стабильность взаимоотношений всех участников гражданского оборота, устраняет неопределенность в имущественных отношениях, способствует заинтересованности участников правоотношений в правильном и своевременном осуществлении своих прав. Кроме того, на наш взгляд, приобретательная давность придает своеобразную бесспорность, что позволяет легко определить положение сторон в гражданско-правовых отношениях. Это в свою очередь имеет немалое значение при рассмотрении споров, которые связаны с правом собственности.

Важную роль играет институт приобретательной давности в обеспечении эффективной государственной жилищной политики. Следует обратить внимание, что жилые помещения нуждаются в рациональном распределении и эффективном и надлежащем использовании по назначению. В этой связи становится нетерпимой ситуация, когда имеются пустующие жилые помещения, их законные владельцы не заинтересованы в их использовании и содержании, а рядом имеются граждане, которые действительно нуждаются в улучшении жилищных условий и желают использовать эти помещения и содержать их, но они не имеют достаточных правовых оснований для защиты своих интересов³⁴.

Решению указанных выше проблем способствует введение института приобретательной давности в сферу жилищных правоотношений. Он будет способствовать рациональному использованию государственного и муниципального жилищного фонда, обеспечению нуждающихся граждан жильем.

Таким образом, на наш взгляд, введение приобретательной давности в сферу жилищных правовых отношений отвечает интересам каждого человека, общества, способствует реализации одного из конституционных прав граждан – право на жилище.

³² Гражданское дело № 2-692: решение Одоевского районного суда от 23.09.2015. // URL: <http://sudact.ru/regular/doc/7SYwP25rWydQ/> (дата обращения 20.04.2018).

³³ Ларионов Р. Право собственности вследствие приобретательной давности // URL: <http://www.garant.ru/article/6728/> (дата обращения 20.04.2018).

³⁴ Алексикова О.Е. Проблемы реализации конституционного права на жилище малоимущими и иными категориями граждан в России. // Среднерусский вестник общественных наук. 2015 С. 106.

В заключении, с учётом изложенных в данной статье изложений можно сказать, что приобретательная давность - это длительное, обеспечиваемое от постороннего вмешательства физическое господство над вещью, которое при определённых условиях влечёт возникновение права собственности на эту вещь.

Значение института приобретательной давности заключается в следующем:

1. Институт способствует организации и функционированию имущественного оборота, так как посредством данного института обеспечивается стабильность и ясность в имущественных отношениях.

2. Приобретательная давность предусматривает способы и порядок правовой защиты имущественных интересов участников оборота.

3. Экономическая и социальная ценность приобретательной давности заключается в том, что с помощью данного института включается целый комплекс мер императивного характера, направленных на достижение оптимального результата, который соответствует интересам участников гражданского оборота и общества в целом.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 N 51-ФЗ редакция от 29.12.2017 // Российская газета. 1994. 08 декабря. № 238.

2. О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав: постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29 апреля 2010 года // Российская газета. 2010. 21 мая.

3. Алексикова О.Е. Проблемы реализации конституционного права на жилище малоимущими и иными категориями граждан в России. // Среднерусский вестник общественных наук. 2015 С. 106.

4. Ларионов Р. Право собственности вследствие приобретательной давности // URL: <http://www.garant.ru/article/6728/> (дата обращения 20.04.2018).

5. Сахно В.В. Развитие института приобретательной давности на недвижимое имущество // URL: <https://kubsau.ru/upload/iblock/6d0/6d0f36dbfc58e719540e168c667447a9.pdf> (дата обращения: 10.04.2018).

6. Гражданское дело № 2-692: решение Одоевского районного суда от 23.09.2015. // URL: <http://sudact.ru/regular/doc/7SYwP25rWydQ/> (дата обращения 20.04.2018).

ТАКТИКА НАЗНАЧЕНИЯ СУДЕБНОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

Самойлов Алексей Вячеславович, к.юр.н., доцент, преподаватель кафедры уголовного процесса и криминалистики

Ивашова Олеся Сергеевна, студентка

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

В данной статье рассмотрены основные тактические аспекты назначения судебной экспертизы. Особое внимание уделяется определенным ошибкам следователя при использовании специальных познаний эксперта.

Существующее уголовно-процессуальное законодательство предоставляет достаточно много разнообразных способов получения доказательственной информации, одним из которых является применение специальных знаний в виде судебной экспертизы.

Судебная экспертиза – одно из важнейших следственных мероприятий. Она представляет собой процессуальное действие, состоящее из проведения исследования и дачи экспертом заключения по вопросам, разрешение которых требует специальных познаний в области науки, техники, искусства или ремесла и которые поставлены перед экспертом судом, дознавателем, следователем в целях установления обстоятельств, подлежащих доказыванию по конкретному уголовному делу [4, с. 193].

На сегодняшний день для расследования и раскрытия подавляющего количества уголовных дел необходимо производство экспертных исследований, результаты которых могут изменить весь ход расследования либо в совокупности с уже имеющимися доказательствами подтвердить вину подозреваемого.

Непосредственный порядок назначения и производства судебной экспертизы по уголовному делу регламентирован в главе 27 Уголовно-процессуального кодекса РФ (далее УПК РФ). Судебно-экспертное исследование может быть назначено на стадии возбуждения уголовного дела, в ходе предварительного расследования, а также в процессе судебного разбирательства.

Для рационального использования возможностей экспертных учреждений, эффективного взаимодействия правоприменителя и сведущих лиц, для процессуальной экономии времени осуществления данного следственного действия ученые-криминалисты разработали определенные тактические рекомендации. Сформированная наукой и успешно претворенная в практике определенная последовательность действий по назначению и производству судебной экспертизы предоставляет следователю, дознавателю, суду возможность наиболее продуктивно применять специальные познания в ходе расследования противоправных деяний. При этом в практике следственных органов наблюдается ряд недочетов, затрудняющих производство судебных экспертиз либо вообще делающих их результаты недопустимым доказательством, что может в целом повлиять на исход

расследования. В связи с этим мы предлагаем привести определенный, систематизированный нами, перечень рекомендаций по назначению судебной экспертизы совместно с анализом наиболее распространенных в следственной практике ошибок и последующими предложениями по их решению.

Изначально, на первом этапе назначения судебной экспертизы следователю необходимо понять, целесообразно ли назначать судебно-экспертное исследование или интересующие его сведения возможно добыть в ходе какого-либо иного процессуального действия. В настоящее время никто не может обойтись без какой-либо техники, включая самую примитивную [5, с. 72]. Так, например, в случае, если имеется ситуация, когда присутствует реальная возможность обнаружить ЭВМ и очевидную компьютерную информацию на нем, допустимо, учитывая принцип экономии процессуальных средств, использовать такое следственное действие как осмотр. Единственным тактическим условием здесь будет обязательное привлечение к производству осмотра специалиста. Если же следователь осознает существование в данной ситуации неочевидных средств компьютерной техники и компьютерной информации, а также если возникает необходимость решения идентификационных задач, необходимо назначение судебной экспертизы [3, с. 132].

Следователь не должен забывать о статье 196 УПК РФ, где закреплены обязательные случаи производства судебной экспертизы. При принятии решения о назначении экспертного исследования правоприменителю необходимо учитывать, что это долговременный трудоемкий процесс, в связи с чем постараться назначить ее как можно раньше.

Когда решение о производстве судебной экспертизы принято, необходимо произвести ряд подготовительных действий. Изначально следователю необходимо предположить, какие объекты могут быть отправлены на экспертизу, а соответственно надлежащим образом их упаковать. Ни в коем случае нельзя помещать в один пакет всю одежду с жертвы, тем более добавлять в него предметы одежды подозреваемого. В реальной жизни данное правило не всегда соблюдается следователем, при этом перед экспертом еще и ставится вопрос о возможном контактном взаимодействии объектов (переходе волокон с одежды одного лица на одежду другого). Тем самым создается совершенно абсурдная ситуация.

Для упаковки также не стоит использовать полиэтиленовые пакеты в связи с отсутствием доступа воздуха, возможности увлажнения внутри пакета за счет разности температуры, что зачастую приводит к утрате свойств объекта, важных для расследования.

Помимо этого встает вопрос о том, каков статус объектов, подлежащих экспертному исследованию, т.е. нужно ли данные объекты до отправки на судебную экспертизу признать вещественным доказательством? На данный счет имеется следующая рекомендация: предпочтительно сначала от-

править предмет на экспертизу, а затем признать его подвергшимся исследованию вещественным доказательством. Однако, если в ходе производства судебной экспертизы данный объект может быть изменен или уничтожен, то его изначально признают вещественным доказательством и прикладывают к соответствующему протоколу его фотографии [8, с.12].

Помимо изначально обнаруженных объектов для судебной экспертизы могут быть необходимы образцы для сравнительного исследования. Основные правила их отбора регламентированы статьей 202 УПК РФ.

Далее необходимо выбрать конкретную судебную экспертизу и сформулировать экспертное задание. И.В. Суворова указывает на существование следующей проблемы: «... следователь часто не может определить род (вид) необходимой ему судебной экспертизы» [7, с. 48]. Помимо этого в процессе практической деятельности правоприменителя выработан перечень типовых вопросов для различных родов и видов судебных экспертиз, однако это лишь шаблон, который не следует полностью заимствовать. Необходимо учитывать специфику конкретной задачи и не включать в постановление те вопросы, которые не относятся к делу «на всякий случай», ведь это лишь увеличивает срок производства судебной экспертизы. В специальной литературе справедливо указано, что с точки зрения нравственности недопустима постановка эксперту вопросов, не имеющих существенного значения для дела, равно как и относящихся к интимной стороне жизни того или иного лица [6, с. 74]. Согласимся также с мнением о том, что не следует назначать экспертизу, когда с ее помощью предполагается получить сведения о фактах, уже достоверно установленных другими средствами доказывания.

При каких-либо сомнениях в выборе того или иного вида судебной экспертизы либо для наиболее полного и точного формулирования экспертного задания следователь может обратиться к специалисту.

После этого следователю необходимо выбрать экспертное учреждение или самостоятельно определить сведущее лицо для производства исследования. И здесь возникает следующая проблема: не все регионы нашей страны в пределах своей территории располагают экспертными учреждениями, обеспечивающими потребности следствия. Назначение необходимых экспертиз в экспертные учреждения других областей сопряжено с определенными трудностями, а соответственно и временными затратами, что негативно сказывается на сроках следствия.

По окончании всех вышеперечисленных действий следователь может вынести постановление о назначении судебной экспертизы и ознакомить с ним соответствующих участников уголовного судопроизводства. Для тактики назначения и производства судебной экспертизы важно различать момент назначения экспертного исследования и момент объявления о его проведении лицу, чьи интересы оно затрагивает. Момент назначения фиксируется следователем в постановлении о назначении судебной экспертизы. Момент ознакомления с ним лиц должен быть отражен в материалах

дела составлением протокола ознакомления с постановлением о назначении судебной экспертизы. Между ними может быть небольшой промежуток времени, обусловленный тактическим замыслом следователя. Для определения благоприятного момента сообщения о назначении судебной экспертизы правоприменителю необходимо учитывать следственную ситуацию, сложившуюся в конкретном случае.

Вместе с постановлением о назначении судебной экспертизы эксперту направляются и объекты исследования. На данном этапе могут возникнуть следующие проблемы.

Во-первых, направление на исследование излишнего количества объектов, причем и вопросы задаются по отношению к каждому из объектов независимо от связи с делом.

Во-вторых, объекты исследования могут быть слишком больших размеров, вместе с тем отсутствует возможность отделить от него наиболее интересующую следствие часть, живое лицо, являющееся подэкспертным, нетранспортабельно и его перемещение связано с рисками для здоровья и жизни. В подобном случае эксперту необходимо самостоятельно прибыть в соответствующее место, для этого следователь совместно с руководителем экспертного учреждения обеспечивают выезд эксперта на место нахождения объекта и беспрепятственный доступ к нему.

При расследовании наиболее сложных, тяжких преступлений может быть собрана группа или бригада экспертов, которые имеют различные специальности, что является полезным для более комплексного и всестороннего подхода к изучению обстоятельств произошедшего и еще на этапе возбуждения уголовного дела дает возможность следователю выдвигать наиболее обоснованные версии произошедшего.

Таким образом, назначение судебной экспертизы представляет собой сложный кропотливый процесс, где следователь должен уделить внимание каждой детали. Сама процедура назначения судебной экспертизы достаточно подробно регламентирована УПК РФ, вместе с тем имеющиеся и вновь разработанные на основе существующих в правоприменительной практике ошибок рекомендации служат прежде всего для оптимизации совместной работы следователя и судебного эксперта, а также сокращению продолжительности производства судебной экспертизы.

Список литературы

1. Уголовно-процессуальный кодекс РФ: текст с изменениями и дополнениями на 19 февраля 2018 года. – М.: Проспект, 2018. – 256 с.
2. О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации: [Федер. закон от 31.05.2001 № 73-ФЗ, с изм. от 06.12.2013 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 23. – Ст. 2291.
3. Пропастин С.В. Осмотр или судебная экспертиза: выбор в пограничных ситуациях (на примере обнаружения и исследования компьютерной информации) // Современное право. – 2013. – № 6. С. 129–132.
4. Ревина И.В. Судебная экспертиза: краткий курс общей и особенной части: Учебное пособие. – Курск: Курск. гос. тех. у-нт, 2007. – 195 с.

5. Самойлов А.В., Степанова Р.В. Методика расследования преступлений в сфере компьютерной информации // Информационная безопасность граждан, общества государства: правовые аспекты: Сборник материалов научно-практической конференции. Составители А.В. Самойлов, М.А. Салихова. 2016. С. 72–77.

6. Сычева О.А. Тактика судебного следствия: Монография. – Ульяновск: Вектор-С, 2012. 240 с.

7. Суворова И.В. Тактика подготовки и назначения судебных экспертиз по делам несовершеннолетних // Судебная экспертиза. – 2011. – № 4. – С. 47–55.

8. Хмелева А.В. Тактические особенности назначения судебных экспертиз // Эксперт-криминалист. – 2014. – № 4. – С. 12–15.

ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ «ОШИБКИ В ПРИГОВОРЕ СУДА» КАК КАТЕГОРИИ В СОВРЕМЕННОМ РОССИЙСКОМ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ

Серёда Ольга Викторовна, магистр

Красноярский государственный аграрный университет

В статье представлено исследование позиции в научных трудах относительно правовой природы «ошибки в приговоре суда», предложена классификация и сформулировано понятие этой категории.

Фойницкий И.Я. пишет, что «опыт свидетельствует, что разбор дела в одной инстанции, несмотря на все заботы о надлежащем построении его, оставляет возможность ошибки в приговоре.»³⁵

«Ошибкой», в общепринятом понимании, считается утверждение, не соответствующее действительности. Так ли это при рассмотрении категории «ошибки в приговоре суда»?

В толковом словаре В.И. Даля содержится следующее толкование понятия «ошибка»: неправильность, неверность, погрешность, огрех³⁶.

В статье Н.Л. Гранат понятие «ошибки» определяется как «погрешность, неправильность, неверность, промах или действие, не приводящее к достижению поставленной цели. При этом предполагается, что искажение в познании или отклонение от цели допущены не преднамеренно, т.е. являются результатом добросовестного заблуждения.»³⁷

Белкин Р.С. с таким определением согласился, подчеркнув, что «именно добросовестное заблуждение отличает ошибку в судопроизводстве от профессиональных упущений, нарушений, должностных проступков и даже преступлений против правосудия. Всякое заведомо неправильное действие, суждение, нарушение установленных норм закона не является ошибкой и требует иного, нежели на ошибку реагирования.»³⁸

³⁵ Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства. Т. 2. СПб., 2002, С. 509

³⁶ Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка в 4-х томах. М., 1999, Т.2. С.633

³⁷ Гранат Н.Л. Следственные ошибки: понятие, виды и причины // Научная информация по вопросам борьбы с преступностью. М., 1983, № 76. С.57

³⁸ Белкин Р.С. Криминалистика: проблемы сегодняшнего дня. Злободневные вопросы российской криминалистики. М., Издательство Норма. 2001, С.166

Математическая природа ошибки в целом может трактоваться как просчет, промах, отклонение результата от истинного значения. Учитывая это, следует понимать, что суть «ошибки в приговоре суда» состоит в том, что она несет в себе такие негативные последствия, как постановление несправедливого, незаконного и необоснованного приговора.

Обращаясь к теории уголовного процесса, мы видим предложенные определения понятия только следственной ошибки, или судебной, что касается ошибки в приговоре, такого узкого определения практически не встречается в литературе.

Определение следственной ошибки дали С.А. Шейфер, В.А. Лазарева и Л.П. Исмакаев. Они считают, что «следственная ошибка – это отступление следователя от требований уголовно-процессуального закона и научных рекомендаций при проведении процессуальных действий.»³⁹

В трудах Г.А. Зорина следственная ошибка определена как «недостижение следователем запланированного результата, вследствие избрания неадекватных форм деятельности при восприятии информации и ее переработке, оценке следственной ситуации и принятия решений.»⁴⁰

В литературе встречаются и другие определения следственных ошибок, а так же ошибок эксперта.

Например, Г.Л. Грановский понимал под экспертной ошибкой «выводы, несоответствующие действительности, в также неправильности в действиях или рассуждениях, отражающих процесс экспертного исследования, - в представлениях, суждениях, понятиях.»⁴¹

Как указывает в своей диссертации В.И. Фалеев «судебная ошибка – это суждения, решения и действия суда, являющиеся результатом добросовестного заблуждения, несоответствующие объективной действительности и закону, и поэтому не приводящая к целям судопроизводства. Данным понятием охватываются не только ошибки, допущенные судом при разрешении вопросов при постановлении приговора и влекущие его отмену или изменения, но и другие ошибки, совершение которых непосредственно таких последствий не влечет.»⁴²

При исследовании категории «ошибки в приговоре суда» нельзя оставить без внимания исследование, проведенное авторским коллективом под руководством И.Л. Петрухина⁴³, которые было проведено в семидесятих годах прошлого столетия. В соответствии с данным исследованием судеб-

³⁹ Шейфер С.А., Лазарева В.А., Исмакаев Л.П. Следственные ошибки и их причины // Проблемы дальнейшего укрепления законности при расследовании преступлений. Киев, 1988, С.118.

⁴⁰ Зорин Г.А. Теоретические основы криминалистики. Минск, 2000, С. 285

⁴¹ Грановский Г.А. Природа, причины экспертных ошибок и пути их устранения // Новые и дискуссионные проблемы теории и практики судебной экспертизы. М., 1983, С.2

⁴² Фалеев В.И. Уголовно-процессуальные аспекты выявления и устранения судебных ошибок: Дис. ... канд. юридич. наук. 12.00.09 / Фалеев Виктор Иванович; Калининградский государственный университет. Калининград, 2002.

⁴³ Эффективность правосудия и проблема устранения судебных ошибок. 1975. С.95

ные ошибки были разделены авторами на две группы: процессуальные и уголовно-правовые.

При этом, к процессуальным ошибкам авторы относят:

- односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия,
- несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела,
- существенное нарушение уголовно-процессуального закона,
- неправильное установление какого-либо элемента предмета доказывания.

К уголовно-правовым ошибкам авторы отнесли:

- неправильная квалификация деяния,
- неправильное определение вида и размера наказания.

Соотнося данную классификацию и действовавшее в то время законодательство – УПК РСФСР 1960 года – очевидно, что основу данной квалификации составляют положения нормы ст.342 УПК РСФСР, где указаны основания к отмене или изменению приговора.

В современном УПК РФ такого критерия как «односторонность или неполнота дознания, предварительного или судебного следствия» не содержится. И это абсолютно логично и обоснованно, поскольку согласно Конституции РФ современное судопроизводство осуществляется с позиции состязательности и равноправия сторон, и этот «важнейший принцип судопроизводства впервые тем самым реально закреплен в УПК РФ.»⁴⁴

В своей диссертации В.И. Фалеев предложил классифицировать судебные ошибки как основные и дополнительные. При этом к основным он отнес:

- несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела, установленных судом первой и апелляционной инстанции,
- нарушение уголовно-процессуального закона,
- неправильное применение уголовного закона,
- несправедливость приговора.⁴⁵

Данные основания указаны в УПК РФ (в ред. Федерального закона от 29.05.2002 № 58-ФЗ), как основания для отмены или изменения судебного решения в кассационном порядке.⁴⁶

К дополнительным В.И. Фалеев отнес такие ошибки, совершение которых непосредственного не влечет за собой отмену или изменение приговора. Однако, как полагает автор «нельзя считать, что дополнительная судебная ошибка по отношению к основной носит второстепенный вспомогательный характер. К примеру, ошибки судьи при восприятии, переработ-

⁴⁴ Фалеев В.И. Указ. Соч.

⁴⁵ Фалеев В.И. Указ. Соч.

⁴⁶ До 2010 года существовал только кассационный порядок пересмотра уголовных дел по решения, не вступившим в законную силу.

ке и оценке информации могут в некоторых случаях привести к совершению основной ошибки – несоответствию выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела и, следовательно, отмене или изменению приговора.»⁴⁷

Итак, к дополнительным ошибкам автор относит:

- организационно-тактические ошибки;
- психологические ошибки,
- организационно-технические ошибки;
- комплексные ошибки.

Причем данный перечень автор не считает окончательным, а указывает, что возможны и другие виды дополнительных ошибок, косвенно влияющие на постановление законного и обоснованного приговора.

При определении понимания ошибки в приговоре суда, следует учитывать тот факт, что «ошибка в приговоре суда» относится к ошибкам судебным, т.е. допущенным судьей при вынесении решения по окончанию рассмотрения уголовного дела в суде. Но, конкретизируя пределы нашего исследования, мы понимаем под «ошибкой в приговоре» ошибку, допущенную в приговоре федерального (районного или городского) суда первой инстанции, которая влечет за собой изменение или отмену приговора. Это ошибка допущенная именно в тексте самого приговора, а не ошибка в мыслительной деятельности судьи или его психологическое состояние при вынесении решения в зале суда.

Проведем анализ норм УПК РФ, действующих в настоящее время, для определения нашей классификации «ошибок в приговоре суда».

Согласно положений статьи 389¹ УПК РФ, основаниями отмены или изменения судебного решения в апелляционном порядке являются:

1. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции;

2. Существенное нарушение уголовно-процессуального закона;

3. Неправильное применение уголовного закона;

4. Несправедливость приговора;

5. Выявление обстоятельств, указанных в ч.1 и п.1 ч.1.2 ст.237 УПК РФ (это такие обстоятельства, как: нарушения порядка составления обвинительного заключения (акта, постановления), нарушения порядка его вручения, наступление новых общественно опасных последствий деяния и др.)

Согласно положений статей 401¹ и 412 УПК РФ, основаниями отмены или изменения судебного решения в кассационном и надзорном порядке являются существенные нарушения уголовно и (или) уголовно-процессуального закона, повлиявшие на исход дела, либо выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнения

⁴⁷ Фалеев В.И. Указ. Соч.

им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.⁴⁸

Исходя из положений этих статей, предлагаем следующую классификацию «ошибок в приговоре суда», вне зависимости от порядка пересмотра приговора в вышестоящей инстанции:

1. Несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, установленным судом первой инстанции.

2. Существенное нарушение уголовно-процессуального закона.

3. Неправильное применение уголовного закона.

4. Несправедливость приговора.

5. Выявление данных, свидетельствующих о несоблюдении лицом условий и невыполнения им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.

И тут необходимо отметить, что с позиции обнаружения ошибок в приговоре суда они могут быть дополнительно классифицированы как обнаруженные и как не обнаруженные, т.е. латентные.

Исходя из приведенной нами классификации, предлагаем следующее понимание категории «ошибки в приговоре суда» - это обнаруженная на каком либо этапе пересмотра (апелляционный, кассационный или надзорный) ошибка в тексте приговора суда первой инстанции, которая своими последствиями указывает на несоответствие выводов суда, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам уголовного дела, либо влечет за собой существенное нарушение уголовно-процессуального или уголовного закона, либо ставит под сомнение справедливость этого приговора, либо не учитывает данные свидетельствующие о несоблюдении лицом условий и невыполнения им обязательств, предусмотренных досудебным соглашением о сотрудничестве.

Список литературы

1. Белкин Р.С. Криминалистика: проблемы сегодняшнего дня. Злободневные вопросы российской криминалистики. М., Издательство Норма. 2001
2. Гранат Н.Л. Следственные ошибки: понятие, виды и причины // Научная информация по вопросам борьбы с преступностью. М., 1983, № 76.
3. Грановский Г.А. Природа, причины экспертных ошибок и пути их устранения // Новые и дискуссионные проблемы теории и практики судебной экспертизы. М., 1983,
4. Даль В.И. Толковый словарь живого великорусского языка в 4-х томах. М., 1999, Т.2.
5. Зорин Г.А. Теоретические основы криминалистики. Минск, 2000, С. 285
6. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 73-ФЗ // СПС Консультант Плюс (дата обращения 01.05.2018 г.)
7. Фалеев В.И. Уголовно-процессуальные аспекты выявления и устранения судебных ошибок: Дис. ... канд. юридич. наук:12.00.09 / Фалеев Виктор Иванович; Калининградский государственный университет. 2002.
8. Фойницкий И.Я. Курс уголовного судопроизводства. Т. 2. СПб., 2002

⁴⁸ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 73-ФЗ // СПС Консультант Плюс (дата обращения 01.05.2018 г.)

9. Шейфер С.А., Лазарева В.А., Исмакаев Л.П. Следственные ошибки и их причины // Проблемы дальнейшего укрепления законности при расследовании преступлений. Киев, 1988
10. Эффективность правосудия и проблема устранения судебных ошибок. 1975

О СУЩНОСТИ И ПРАВОВОЙ ПРИРОДЕ ИСПОЛНЕНИЯ ПРИГОВОРОВ

Сиденко Олеся Евгеньевна, студент

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

Ст. 6 УПК РФ в качестве одной из задач уголовного судопроизводства называет определение виновному справедливого наказания. Для приведения мер наказания в действие существует система специальных государственных органов и соответствующая отрасль российского права – уголовно-исполнительное. Наряду с ним в УПК РФ предусматривается регулирование отдельных вопросов, возникающих при исполнении приговора. Совокупность этих нормативных предписаний образует, как принято считать, отдельную стадию уголовного процесса. «Исполнение приговора – завершающая стадия уголовного процесса. Она начинается с момента вступления приговора в законную силу и включает в себя ряд процессуальных действий и решений, обеспечивающих реализацию этого акта правосудия» [1].

Вступление приговора в законную силу означает, что решение суда приобретает такие качества, как обязательность для указанных в нем лиц, исключительность, непоколебимость (неизменность). Учитывая данные свойства органы, ведающие исполнением уголовных наказаний вправе приступить к их применению в отношении конкретных осужденных. Деятельность указанных органов регулируется Конституцией РФ, Уголовно-исполнительным кодексом РФ, ведомственными приказами и инструкциями. Приведением приговора в исполнение достигается тот результат, к которому стремится уголовный процесс – справедливое наказание виновных. Однако вопрос о существовании исполнения приговора в виде самостоятельной стадии уголовного судопроизводства, по нашему мнению, является дискуссионным [2].

На протяжении всего производства по уголовному делу, когда оно проходит одну за другой все стадии вплоть до постановления приговора, объединяющим фактором выступает предмет конкретного уголовного производства

– обстоятельства совершенного преступления. Их выясняют, устанавливают органы расследования, суд. На различных этапах уголовного судопроизводства доказываются наличие события и состава преступления, виновность лица, характер и размер причиненного ущерба и т.д. В стадии исполнения приговора, в той форме как это предусмотрено в действующем

УПК РФ, предметом рассмотрения являются иные вопросы, не связанные непосредственно с обстоятельствами совершения преступления.

Один из характерных признаков уголовного процесса – наличие процессуальных отношений. «Это общественные отношения, урегулированные нормами уголовно-процессуального права, которые возникают, развиваются, изменяются и прекращаются в процессе возбуждения, расследования, судебного рассмотрения и разрешения уголовных дел, а также при разрешении вопросов в стадии исполнения приговоров, вступивших в законную силу» [3].

Аналогичного мнения придерживался и М.С. Строгович[4]. Процессуальные отношения в так называемой стадии исполнения приговоров имеют место в определенной части, связанные с разрешением процессуальных вопросов, круг которых специально оговорен. К ним относятся вопросы о возмещении вреда реабилитированному; об условно-досрочном освобождении от отбытия наказания; об отмене условного осуждения и т.д. изменении условно-досрочного освобожденного осуждения и др. Все 19 пунктов ст.397 УПК РФ предусматривают те или иные решения, касающиеся исполнения назначенного судом наказания. Причем даже в тех случаях, когда назначенное судом в приговоре наказание претерпевает те или иные изменения, сам приговор остается неизменным. Мнение о том, что «приговор суда о лишении осужденного свободы на столько-то лет может быть изменен ... с учетом целесообразности дальнейшего отбытия наказания осужденным» [5] представляется ошибочным. Данная точка зрения приобрела достаточно широкое распространение в науке. «Если поведение заключенного в местах лишения свободы и его отношение к труду свидетельствует о том, что цель перевоспитания достигнута, та такого осужденного необходимо освободить досрочно и этим изменить приговор» [6]. «Неизменность приговора носит относительный характер, и в процессе исполнения приговор может подвергнуться известным изменениям» [7].

Представляется, что изменение приговора при его исполнении невозможно. В ст. 367, 378, 408 УПК РФ прямо предусмотрена возможность изменения приговора не иначе как в результате судебного пересмотра в порядке апелляционного, кассационного или надзорного производства. Для этого созданы специальные механизмы. В гл.46 и 47 УПК РФ полномочий по изменению приговора суд не имеет. Разрешению подлежат только вопросы, связанные с особенностями исполнения уже избранного судом первой инстанции наказания. Отношения, которые при этом складываются, можно считать уголовно-процессуальными только в тех случаях, когда основания и процедура разрешения этих вопросов урегулирована нормами УПК РФ[8].

При исполнении приговора отсутствует предмет доказывания, и полномочия суда по разрешению указанных в ст. 397 УПК РФ вопросов не касаются сбора и оценки процессуальных доказательств. «Говорить в стадии исполнения приговора о предмете доказывания не совсем корректно, по-

скольку никакого собственно доказывания в этой стадии не может происходить: уголовное дело сдано в архив, работа по нему не ведется» [9].

Вполне справедливо отмечается отсутствие доказательственной деятельности при разрешении вопросов, возникающих при исполнении приговоров. Здесь уместно сказать о том, что доказывание в уголовно-процессуальном смысле и не может существовать при исполнении приговора. В соответствии с предписаниями уголовно-процессуального закона, целью доказывания является установление фактических обстоятельств преступления. При вынесении приговора они установлены и могут быть изменены только в строго определенных случаях, к которым исполнение приговора не относится [6].

Думается, что исполнение приговора не является стадией уголовного процесса. В этом случае, однако, необходимо уточнить, что деятельность субъектов по разрешению вопросов, возникающих в процессе исполнения приговора, следует считать уголовно-процессуальной. Уместен вопрос: может ли уголовно-процессуальная деятельность протекать вне рамок стадий уголовного процесса? По нашему мнению, ответ должен быть утвердительным. Исполнение приговора тому подтверждение. И это не единственный пример в уголовном судопроизводстве, когда уголовно-процессуальная деятельность не укладывается в рамки определенных стадий. Гл. 18 УПК РФ предусматривает уголовно-процессуальный порядок реабилитации. Очевидно, что реабилитация имеет место после того, как было принято решение о прекращении уголовного дела или об оправдании подсудимого. Следовательно, оно окончено, производство по нему завершено и реабилитация проходит вне рамок какой-либо стадии по этому делу. Другой пример связан с нормой ст. 125 УПК РФ. Ее содержание говорит о праве граждан обжаловать решения прокурора, следователя, дознавателя об отказе в возбуждении уголовного дела. Мы уже отмечали, что любое предусмотренное законом решение уполномоченных должностных лиц о возбуждении уголовного дела или об отказе в таковом означает окончание стадии возбуждения уголовных дел. Однако в случае положительного решения начинается стадия предварительного расследования, в рамках которой могут быть решены вопросы, в том числе возникшие в предыдущей стадии. В тех же случаях, когда в возбуждении уголовного дела отказано обжалование этого решения осуществляется за пределами какой бы то ни было стадии уголовного процесса. Поэтому вполне целесообразно отнести действия по разрешению вопросов, возникающих при исполнении приговора к уголовно-процессуальным, но не образующим стадии уголовного судопроизводства. [10].

Любой приговор, который вступил в законную силу, подлежит исполнению. Поэтому каждый из них проходит через исполнительное производство.

Список литературы

1. Уголовно-процессуальное право РФ. Учебник для вузов под ред. П.А. Лупинской. М., 1997. С. 477; см. об этом также: Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Т. 2. М., 1970. С.424; Уголовный процесс. Учебник для вузов/Под ред. К.Ф. Гуценко М., 1997. С. 394.
2. Законная сила приговора в уголовном процессе [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.dslib.net/kriminal-process/zakonnaja-sila-prigovora-v-ugolovnom-processe.html> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).
3. Шпилев В.Н. Содержание и формы уголовного судопроизводства. Минск, 1974. С.70
4. См. Строгович М.С. Уголовное преследование в советском уголовном процессе. М., 1951. С. 26
5. Чельцов М.А. Советский уголовный процесс М., 1962. С.476
6. Исполнение приговора [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.kursach.com/biblio/0070001/22.htm> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).
7. Обеспечение прав, свобод и законных интересов осужденного при рассмотрении и разрешении вопросов, связанных с исполнением приговора [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://referat911.ru/Ugolovnyi-process/obespechenie-prav-svobod-i-zakonnyh/69502-1574163-place7.html> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).
8. Петров А. В. Существенные нарушения уголовно-процессуального закона как основание отмены или изменения приговора суда первой инстанции в апелляционном порядке [Текст] // Право: история, теория, практика: материалы IV Междунар. науч. конф. (г. Санкт-Петербург, июль 2016 г.). — СПб.: Свое издательство, 2016. — С. 96-99. — URL [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://moluch.ru/conf/law/archive/182/10814/> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).
9. Имеет ли место доказывание в стадии исполнения приговора? [Электронный ресурс] / Режим доступа: <https://www.lawmix.ru/comm/5755> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).
10. Понятие, задачи и значение стадии исполнения приговора [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://www.konspekt.biz/index.php?text=7609> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 06.05.2018).

О ВРЕДОНОСНЫХ ПРОГРАММАХ ДЛЯ МОБИЛЬНЫХ ТЕЛЕФОНОВ СВЕТЕ УГОЛОВНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Сиденко Олеся Евгеньевна, студент

Юго-Западный государственный университет, г. Курск, Россия

В результате прошедшей в России на рубеже конца XX начала XXI веков научно-технической революции, сформировался новый вид общественных отношений – кибернетические. Данные общественные отношения характеризуются тесной связью «человека и машины», которая выражается в создании нематериальных, не потребляемых, морально изнашиваемых с течением времени информационных ресурсов. При этом под «машиной», по нашему мнению, следует понимать технические средства обработки и передачи информации. [1]

В период с 1992 по 1995 гг. указанные общественные отношения были частично урегулированы следующими федеральными законами: Закон РФ от 23 сентября 1992 г. «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных»; Закон РФ от 9 июля 1993 г. «Об авторском праве и смежных правах»; Закон РФ от 21 июля 1993 г. «О государственной тайне»; Федеральный закон РФ от 16 февраля 1995 г. № 15-ФЗ «О связи»; Федеральный закон РФ «Об информации, информатизации и защите информации», вступивший в действие с 22 февраля 1995 г., и другие. Необходимость установления уголовной ответственности за причинение вреда в связи с использованием информационных ресурсов в форме «компьютерной» информации, вызвана возрастающим значением и широким применением технических средств обработки и передачи информации во многих сферах деятельности и наряду с этим, повышенной уязвимостью «компьютерной» информации по сравнению, например, с информацией, зафиксированной на бумажном носителе, хранящемся в сейфе. [2]

О повышенной уязвимости «компьютерной» информации свидетельствует и то, что в силу специфичности данного вида информации достаточно сложно в короткие сроки определить - был ли осуществлен неправомерный доступ, какая именно часть «компьютерной» информации была объектом изучения. Необходимо, при применении норм Уголовного кодекса РФ учитывать специфику уголовного законодательства. Поскольку в соответствии с ч.1 ст.1 УК РФ: «Уголовное законодательство Российской Федерации состоит из настоящего Кодекса. [3]

Конструкция ЭВМ описывается формальной моделью бесконечного автомата – устройства, допускающего перепрограммирование своей работы, что принципиально отделяет эту категорию устройств от всех других технических систем, конструкция которых описываются формальной моделью конечного автомата (конечные автоматы – это устройства с заранее известным количеством состояний). Таким образом, преступления, совершенные против ксероксов, телеграфных и телетайпных аппаратов, элек-

трических пишущих машинок, магнитофонов и видеомагнитофонов, телефонных аппаратов, в том числе мобильных (сотовых) телефонов, кассовых аппаратов и т.д. не подпадают под определение общественно опасных деяний, предусмотренных гл. 28 УК РФ, что, на наш взгляд, неоправданно сужает круг общественно опасных деяний, которые должны быть квалифицированы как преступления. [4]

В 2004 г. начали появляться действительно серьезные вирусы для мобильных телефонов, например, сетевой червь "Cabir", троянский конь «Skulls», CommWarrior и др., а ведь это не что иное, как вредоносные программы для мобильного телефона, которые могут нанести существенный ущерб владельцу мобильного (сотового) телефона. [4]

Существует точка зрения ряда исследователей о том, что ст. 273 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за создание, использование и распространение вредоносных программ для мобильных (сотовых) телефонов. Они считают, что мобильные (сотовые) телефоны являются ЭВМ. Подтверждением этому факту, служит следующее: по своему назначению мобильный телефон предназначен для передачи речевой, текстовой (sms) и иной информации посредством сотовой сети, которую можно определить, как совокупность ЭВМ или сетей ЭВМ, соединенных каналами различной физической природы. При этом мобильные телефоны, «являясь сложными электронными устройствами, управляемые хранящимися в их памяти программами, представляют из себя периферийные ЭВМ, соединенные через пространственно разнесенные базовые станции с основной ЭВМ (центральным контроллером).» [5].

Изначально новый язык программирования назывался Oak и разрабатывался для бытовой электроники, но впоследствии был переименован в Java и стал использоваться для написания апплетов, приложений и серверного программного обеспечения [5].

Необходимо отметить, что ЭВМ выступает в качестве «орудия» создания программ для мобильного (сотового) телефона, в том числе и вредоносных. И поскольку, как нами было доказано, мобильный (сотовый) телефон не относится к ЭВМ, а является техническим средством обработки и/или передачи информации (ТСОПИ), то деяние по созданию вредоносной программы для мобильного (сотового) телефона при помощи ЭВМ нельзя квалифицировать по ст. 273 УК РФ. Таким образом, в гл. 28 УК РФ «Преступления в сфере компьютерной информации» необходимо внесение изменений, связанных с введением понятийного аппарата, в частности, понятия, «Технические средства обработки и/или передачи информации» (ТСОПИ), который позволит квалифицировать значительное количество общественно опасных деяний как преступления и будет важным шагом в борьбе с кибернетической преступностью. [6]

Список литературы

1. Научно-техническая революция в России [Электронный ресурс] / Режим доступа: https://otherreferats.allbest.ru/history/00388654_0.html свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

2. Закон РФ от 23 сентября 1992 года «О правовой охране программ для электронных вычислительных машин и баз данных [Электронный ресурс] / Режим доступа: <http://base.garant.ru/10104500/> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

3. Преступления в сфере компьютерной информации [Электронный ресурс]/Режим доступа: <http://studbooks.net/1056282/pravo/vvedenie> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

4. Теория конечных автоматов [Электронный ресурс]/Режим доступа: https://studopedia.ru/10_134322_opredelenie-konechnogo-avtomata.html свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

5. Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273 УК) [Электронный ресурс]/Режим доступа: https://studwood.ru/1203769/pravo/sozdanie_ispolzovanie_rasprostranenie_vredonosnyh_programm свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

6. Квалификация преступлений в сфере компьютерной информации [Электронный ресурс]/Режим доступа: <http://referatwork.ru/refs/source/ref-28546.html> свободный, Загл. с экрана. – яз. рус. (дата обращения 9.05.2018).

НОВЕЛЛЫ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Тарасов Ю.А., к.ист.н., доцент,

Кеньшева М.В., студент

Юго-Западный государственный университет, г.Курск, Россия

Данная статья посвящена анализу многочисленных поправок, значительно изменяющих правовое положение юридических лиц, внесенных Федеральным законом от 5 мая 2014 года № 99-ФЗ, дается оценка введенным новеллам.

Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ) – ядро гражданского законодательства – претерпел значительные изменения после Указа Президента от 18 июля 2008 года «О совершенствовании Гражданского Кодекса Российской Федерации». Такие действия со стороны Президента вполне оправданы: гражданское законодательство, сложившееся ещё в 90-х годах двадцатого столетия, прошло проверку временем, судебной практикой, объективной доктринальной оценкой, но не отразило в своих нормах важные социальные и экономические преобразования страны. После издания указа Советом при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства была одобрена Концепция развития данной системы нормативно-правовых актов, которая предусматривала полную модернизацию Гражданского Кодекса, в том числе и вопросов, связанных с основными субъектами гражданского права – юридическими лицами.

Нельзя не сказать, что в концепции отмечалась множественность законодательных актов, регулирующих правовой статус юридических лиц, которые не во всем соответствуют как друг другу, так и Гражданскому кодексу. Это стало причиной принятия Федерального закона от 5 мая 2014 года № 99-ФЗ «О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации», который внес изменения в правовое поле для российского бизнеса. В настоящей статье мы рассмотрим наиболее значимые нововведения законодателя, которые имеют существенное практическое значение.

Во-первых, рассмотрим изменения, коснувшиеся общих положений о юридических лицах. Помимо классификации лиц на коммерческие и некоммерческие появились лица корпоративные (корпорации) и унитарные, что, с одной стороны, значительно усложнило без того трудную к пониманию 4 главу Кодекса, но, с другой стороны, привело к расширению прав и защиты интересов участников любой корпорации, а не только участников хозяйственных обществ. Кроме этого, необходимо обратить внимание на то, что ранее организационно-правовые формы юридических лиц были установлены не только Гражданским кодексом, но и специальными законами, что способствовало их избыточному количеству, повторам и пробелам в законодательстве, регулирующих их правовое положение. В новой редакции законодатель создал исчерпывающий перечень организационно-правовых форм, что несомненно позволяет урегулировать общие элементы гражданско-правового статуса юридических лиц, которые до этого были «разбросаны» в различных нормативно-правовых актах [3].

Нормы о правоспособности юридических лиц скорее подверглись редакторским поправкам. До поправок для осуществления какой-либо деятельности было достаточно лицензирования, в новой редакции законодатель включил ещё 2 условия – членство в саморегулируемой организации или наличие выданного саморегулируемой организацией свидетельства о допуске к определенному виду работ. Нужно сказать, что перечисленные положения до внесения поправок устанавливались отдельными законодательными актами, что свидетельствует о совершенствовании Гражданского кодекса.

Изменения коснулись и учредительных документов юридических лиц: если ранее юридическое лицо действовало на основании устава, учредительного договора или двух этих документов одновременно, то на сегодняшний день все юридические лица действуют на основании устава. Исключение составляют хозяйственные товарищества, действующие на основании учредительного договора. Кроме этого, одной из новелл является утверждение законодателем типовой формы уставов, утверждаемых государственными органами, что значительно облегчает составление учредительных документов и их проверку при государственной регистрации.

Поправки местонахождения юридического лица предоставили участникам возможность не вносить изменения в устав при смене адреса. Теперь в учредительном документе место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации на территории РФ путем указания наименования населенного пункта (муниципального образования), а точный адрес указывается в едином государственном реестре юридических лиц.

Существенных изменений в правовом регулировании хозяйственных товариществ не произошло: согласно п. 3 ст. 71 ГК РФ участникам полного товарищества предоставлено право получать всю информацию о деятельности товарищества, абз. 3 п. 3 ст. 82 ГК РФ установил точное число командитистов: их не должно быть более 20.

В свою очередь, правовое регулирование хозяйственных обществ претерпело значительные изменения. Прежде всего, стоит обратить внимание, что исключено деление акционерных обществ на закрытые и открытые. Взамен их согласно ст. 97 ГК РФ появились публичные акционерные общества, в которых акции или ковертируемые в них бумаги публично размещаются или обращаются, и непубличные общества, к которым относятся общества с ограниченной ответственностью, а также акционерные общества, не отвечающие признакам публичного. При этом общество, претендующее на организационно-правовую форму публичного акционерного общества, должно предоставить в единый государственный реестр юридических лиц сведения, касающиеся фирменное наименование, которое должно содержать указание на то, что оно является публичным.

Структура органов хозяйственных обществ не изменилась, к ним относятся собрание акционеров (участников) как высший орган общества и наблюдательный совет. Вызывает большой интерес новаторство в части правового регулирования единоличного исполнительного органа. Так, в соответствии с пунктом 3 статьи 65.3 ГК РФ уставом может быть создан единоличный исполнительный орган, который включает в себя несколько лиц, действующих совместно, или нескольких единоличных исполнительных органов, действующих независимо друг от друга, которыми могут быть как физические, так и юридические лица. Последний тип широко распространен за рубежом и называется «принцип двух ключей». Введенная норма помогает решить проблему нелегитимности лица, временно исполняющего обязанности единоличного исполнительного органа, ведь если директор уйдет в отпуск или станет временно нетрудоспособным, то полномочия единоличного исполнительного органа может исполнять другой директор [4].

Нельзя не обратить внимание на то, что новеллы касаются процесса реорганизации и ликвидации как хозяйственных обществ, так и юридических лиц в целом. Отметим самые важные, на наш взгляд, положения.

Прежде всего необходимо сказать, что законодатель вносит значительные изменения в основы реорганизационных процессов. Так, теперь представляется возможным сочетание между собой разных форм реорганизации, что значительно упростит и ускорит данный процесс. Кроме этого, появилась так называемая «смешанная» реорганизация, например, общество с ограниченной ответственностью теперь можно сразу же преобразовать в акционерное общество, однако, необходимым условием является возможность преобразования одной организационно-правовой формы в другую, исключение составляют унитарные предприятия, муниципальные и государственные учреждения, некоммерческие корпорации.

Помимо установленной ранее обязанности уведомления кредиторов через средства массовой информации о предстоящей реорганизации, теперь нормы Гражданского кодекса предусматривают обязанность реорганизуемого юридического лица уведомить в письменной форме кредиторов о своей реорганизации. Сделана попытка внести больший баланс в отношении реорганизуемого общества и его кредиторов. Согласно п. 2 ст. 60 ГК РФ кредитор юридического лица, узнавший о реорганизации до первого опубликования уведомления о ней, вправе обратиться в суд с требованием о досрочном исполнении обязательства, при невозможности исполнения – прекращения обязательства и возмещения связанных с этим убытков. Законодатель устанавливает жесткие рамки предъявления требований – не позднее чем в течение тридцати дней после даты опубликования последнего уведомления о реорганизации юридического лица.

Ещё одним новшеством законодателя является определение последствий признания решения о реорганизации юридического лица недействительным, а также возможность признать всю реорганизацию хозяйственных обществ несостоявшейся.

Право оспорить решение о реорганизации есть не только у участников юридического лица, но и у третьих лиц. При этом у третьего лица имеется не более 3 месяцев с внесения записи в единый государственный реестр юридических лиц о начале процедуры реорганизации для того, чтобы оспорить соответствующее решение в суде. Если решение будет принято в пользу третьего лица и реорганизация будет признана недействительной, то вновь образованные или зарегистрированные лица не будут ликвидированы, а их сделки с третьими лицами останутся действительными. Очевидно, что указанное правило установлено в интересах стабильности делового оборота, поскольку сохранение возможности признания недействительными всех сделок, реорганизованных юридических лиц, могло существенно сказаться на развитии экономики в стране [5].

По иску участника корпорации реорганизация может быть признана несостоявшейся, если сам участник голосовал против решения о реорганизации или не принимал участия в голосовании, а также при предоставлении в государственный орган документов, содержащих заведомо недостоверную информацию. Последствия признания прописаны очень подробно (п.2 ст.

60.2 ГК РФ), приведем пример одного из них: реорганизованные юридические лица восстанавливаются, признается несостоявшимся переход прав и обязанностей со всеми вытекающими последствиями. Указанное положение направлено на защиту прав участников корпораций в случае проведения реорганизации против их воли, а также тогда, когда такая реорганизация проводится на основании поддельных документов.

Порядок ликвидации юридического лица также претерпел значительные изменения. Во-первых, расширен и детализирован перечень случаев ликвидации юридического лица по решению суда (ст.61 ГК РФ). Утвержден арбитражный управляющий, который при неисполнении судебного решения осуществляет ликвидацию юридического лица. Стоит заметить, что его назначение необязательно, является лишь правом заинтересованного лица или уполномоченного государственного органа. Во-вторых, процедурные особенности ликвидации подверглись поправкам со стороны законодателя: уточнены требования к содержанию промежуточного ликвидационного баланса, теперь он должен содержать сведения о перечне требований, удовлетворенных вступившим в законную силу решением суда, причем независимо от того, были ли такие требования приняты ликвидационной комиссией. Кроме этого, появляется новое понятие – текущие расходы, необходимые для осуществления ликвидации юридического лица. Причем по новым правилам сначала погашается данная категория, а только потом требования кредиторов в установленной законом очереди. В-третьих, законодателем также отмечается, что при недостаточности имущества организации ее ликвидация может проводиться только в форме банкротства. Отдельного внимания заслуживают дополнения к статье 64 ГК РФ в части обнаружения имущества ликвидированного юридического лица. В этом случае заинтересованное лицо или уполномоченный государственный орган вправе обратиться в суд с заявлением о назначении процедуры распределения обнаруженного имущества среди лиц, имеющих на это право, в свою очередь суд назначает уже известного нам арбитражного управляющего на которого возлагается обязанность распределения обнаруженного имущества ликвидированного юридического лица. В-четвертых, подтверждается правило, согласно которому юридическое лицо считается фактически прекратившим свою деятельность и исключается из единого государственного реестра юридических лиц, если в течение предшествующих исключению из реестра 12 месяцев не предоставляло документы отчетности и не осуществляло операции хотя бы по одному банковскому счету. Хочется надеяться, что приведенная норма позволит освободить реестр от «мертвых душ», а имущественный оборот - от риска участия в нем фирм-однодневок. Наконец, получают дополнительную защиту права и законные интересы кредиторов ликвидируемого юридического лица, которым теперь посвящена отдельная ст.64.1 Гражданского кодекса РФ. В соответствии с последней в случае отказа ликвидационной комиссии

удовлетворить требование кредитора или уклонения от его рассмотрения кредитор до утверждения ликвидационного баланса юридического лица вправе обратиться в суд с иском об удовлетворении его требования к ликвидируемому юридическому лицу. В случае удовлетворения судом иска кредитора выплата присужденной ему денежной суммы производится в порядке очередности, установленной ст. 64 ГК РФ. Приведенные выше изменения, на наш взгляд, способствуют лишь совершенствованию гражданского законодательства в части ликвидации юридических лиц, ведь теперь установлены дополнительные меры защиты прав кредиторов, добавлены основания принудительной ликвидации, урегулирован вопрос с расходами на проведение данного способа прекращения деятельности юридического лица [6].

Таким образом, можно сделать вывод, что после вступления в силу федерального закона от 5 мая 2014 года 4 глава Гражданского кодекса претерпела значительные изменения как общих положений о юридических лицах, так и классификации организаций, правил реорганизации и ликвидации. С одной стороны, данные нововведения способствуют более детальному регулированию деятельности юридических лиц, но, с другой стороны, после внесения поправок многие статьи дублируют друг друга, а после реформирования Кодекс наполнился и не без того многочисленными отсылочными нормами.

Список литературы

1. Гражданский кодекс РФ [Текст]: офиц. текст. – М.: Проспект, 2015. – 616 с.
2. О внесении изменений в главу 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и о признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации [Текст]: федер. закон: [принят 05 мая 2014 года № 99-ФЗ по состоянию на 03 июня 2016 г.] // Собрание законодательства РФ. – 2014. - № 19. - с. 2304.
2. Глушецкий А.А. Переход к новому корпоративному праву. Чем отличаются публичные общества от непубличных [Текст] / А.А. Глушецкий // Юрист Компании. - 2015. - № 8. - С. 25-29.
3. Калинин М. Новая редакция ГК РФ вводит в управление компанией принцип «двух ключей» и механизм непропорционального голосования [Текст] / М. Калинин // Клерк.Ру. – 2016. - № 6. - С. 50-54.
4. Буркова Л.Н. Вопросы реорганизации юридических лиц [Текст] / Л.Н. Буркова // Закон и право. – 2017. - №8. – С. 35-39.
5. Буркова Л.Н. Современные проблемы ликвидации юридического лица [Текст] / Л.Н. Буркова // Закон и право. – 2017. - №7. – С. 12-15.
6. Юридические лица: учеб. пособие / В.Н. Сусликов, О.А. Коротких, О.Н. Силакова, Ю.А. Тарасов. – Курск, 2012. –168 с.
7. Пилипенко А.Ю., Тарасов Ю.А. Государственная регистрация юридических лиц. /Исследование инновационного потенциала общества и формирование направлений его стратегического развития: сборник научных статей 7-й Всероссийской научно-практической конференции с международным участием (29-30 декабря 2017 года) / редкол.: Горохов А.А. (отв. ред.);Юго-Зап. гос. ун-т. – Курск: Изд-во ЗАО «Университетская книга», 2017.- С.307-312.
8. Тарасов Ю.А., Нужный М.В. Общие теоретические положения о коммерческих организациях в российском гражданском законодательстве. Наука молодых - будущее

России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С. 142-148.

9. Тарасов Ю.А., Некрасов В.Н. Классификация юридических лиц. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.148-152

10. Тарасов Ю.А., Лепин Я.Г. Защита деловой репутации юридического лица. Наука молодых - будущее России: сборник научных статей 2-й Международной научной конференции перспективных разработок молодых ученых (13-14 декабря 2017 года), в 5-х томах, Том 3. Юго-Зап. гос. ун-т., Курск: ЗАО Университетская книга, 2017. С.152-156.

11. Защита прав ребенка в Российской Федерации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2012. № 1-1. С. 173-176.

12. Роль и место мвд россии как субъекта и объекта государственного контроля в системе предупреждения преступлений/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 20. С. 32-37.

13. Общие условия о порядке заключения брака в российском семейном праве/ Тарасов Ю.А.// Актуальные проблемы российского права. 2008. № 4. С. 174-179.

14. Взыскание алиментов на несовершеннолетних детей/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 4-1 (43). С. 39а-42.

15. Криминологические аспекты государственного контроля/ Тарасов Ю.А.// Российский следователь. 2013. № 13. С. 36-38.

16. Юридические лица/ Сусликов В.Н., Тарасов Ю.А., Коротких О.А., Силакова О.Н.// Курск, 2012.

17. Государственный контроль в сфере экономических правонарушений (проблемы теории и практики)/ Тарасов Ю.А.// Экономическая безопасность России: политические ориентиры, законодательные приоритеты, практика обеспечения: Вестник Нижегородской академии МВД России. 2009. № 1. С. 237-244.

18. Многодетная семья: особенности правового регулирования/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. 2012. № 5-1 (44). С. 135-136.

19. Основные черты медиации/ Тарасов Ю.А.// Известия Юго-Западного государственного университета. Серия: История и право. 2013. № 1. С. 120-124.

ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВОВЫХ НОРМ ОРГАНАМИ ПРОКУРАТУРЫ В РАМКАХ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ОХРАНЕ ПРАВОПОРЯДКА И ОБЕСПЕЧЕНИЮ ЗАКОННОСТИ

Фисенко Анна Васильевна

*Белгородский государственный национальный
исследовательский университет*

Статья посвящена некоторым вопросам правового регулирования обеспечения деятельности органов прокуратуры за соблюдением правопорядка, законности, прав человека. Автором изучается правовая база деятельности по охране правопорядка, обеспечению законности, анализируется проблематика данного вида деятельности.

Ключевые слова: закон, правопорядок, прокуратура, законность.

В современной Российской Федерации законодателем уделяется достаточно большое внимание регламентации деятельности различных государственных органов, которые в ходе реализации возложенных на них полномочий, осуществляют в Российской Федерации охрану правопорядка и обеспечение законности в жизни общества. К таким, например, можно отнести правоохранительные органы Российской Федерации, а также суды, которые непосредственно путем отправления правосудия поддерживают необходимый уровень законности тех или иных возникающих правоотношений в обществе [1].

Одним из наиболее известных органов является Прокуратура Российской Федерации, на которой мы бы хотели акцентировать особое внимание. Однако необходимо отметить, что данного рода деятельность носит особое название – прокурорский надзор.

Прокуратура РФ играет важную роль в охране и защите прав и свобод граждан, интересов общества и государства, укреплении законности и правопорядка, способствуя становлению и развитию демократического правового государства.

Осуществляя государственный надзор за исполнением законов на всей территории РФ, органы прокуратуры в Центре и на местах принимают меры, направленные на обеспечение единства законности и незыблемости правопорядка, устранение нарушений законности и привлечение виновных к ответственности, восстановление нарушенных прав граждан, предприятий, учреждений, организаций.

Согласно ст. 1 указанного Закона прокуратура осуществляет от имени Российской Федерации надзор за исполнением действующих на территории РФ законов. Работу по надзору, т.е. по выявлению и устранению нарушений закона, восстановлению нарушенных прав, прокуратура выполняет в целях обеспечения верховенства закона, единства, соблюдения и укрепления законности, защиты прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства. Как видно,

приоритетным направлением деятельности прокуратуры является защита прав и свобод человека и гражданина, что предусмотрено положениями ст. 2 Конституции о том, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью: признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. В этой правозащитной деятельности состоит принципиально новое назначение прокуратуры. В ранее действовавших законах о прокуратуре на первое место ставились охрана и защита интересов государства.

Обратимся к Федеральному закону для выяснения, каким образом он регулирует деятельность прокуратуры.

Прокуратура Российской Федерации осуществляет несколько видов прокурорского надзора[2, ст.1].

Раздел третий Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» носит название «Прокурорский надзор» и включает в себя четыре главы:

1. Надзор за исполнением законов;
2. Надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина;
3. Надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;
4. Надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу.

Проанализировав содержание глав, которые входят в третий раздел Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации», становится очевидным тот факт, что на прокуратуру Российской Федерации возложены полномочия по надзору за соблюдением и надлежащим исполнением требований законодательства не только на человека и гражданина, но и на органы государственной власти, с целью предотвращения последними нарушений прав и свобод человека и гражданина незаконными действиями (бездействиями) того или иного государственного органа.

При осуществлении прокурором прокурорского надзора, предусмотренного ст.27 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» законодатель устанавливает в ч.4 данной статьи, что прокурор в исключительных случаях может занимать не только лишь сторону обвинения в уголовном судопроизводстве, а и занимать сторону защиты, в случае, если были нарушены права значительного числа граждан, или же в силу любых других обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение. Данное законодательное положение лишь в очередной раз подтверждает то, насколько нацелена прокуратура Российской Федерации на обеспечение и поддержание правопорядка в государстве, что даже прокуроры имеют право (и часто им пользуются) защиты граждан в суде[3, с.64].

Не менее интересным с точки зрения обеспечения правопорядка, являются положения ст.25.1 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»[2,ст.25.1]. Данная статья устанавливает, что прокурором или его заместителем в письменной форме может быть вынесено предостережение о недопустимости нарушения закона. В частности данным правом прокурор и заместитель пользуются в том случае, когда существуют определенные сведения о готовящихся противоправных деяниях. Следует отметить, что предостережение о недопустимости нарушения закона направляется должностному лицу, которое в случае его неисполнения, обязательно привлекается к ответственности за бездействие в установленном законом порядке.

Считаем необходимым особо отметить положения ст.33, которая регламентирует права прокурора по надзору за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу. Прокурор, в целях обеспечения законности и поддержания правопорядка имеет право посещать в любое время органы и учреждения, указанные в ст.32 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации», с целью уличения нарушения прав человека и гражданина, а также с целью предотвращения нарушения закона непосредственно должностными лицами, органами или учреждениями, от которых в последствии вправе потребовать объяснения в силу ч.1 ст.33 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации»[2, ст.33].

В случае, если прокурором будут выявлены значительные нарушения, то прокурор или его заместитель обязаны в силу требований закона немедленно освободить своими постановлениями каждого содержащегося без законных оснований в учреждениях, исполняющих наказания и меры принудительного характера, что позволяет исключить случаи самоуправства и злоупотребления полномочиями лиц, осуществляющими меры принудительного характера и т.д., без судебного разбирательства, которое требует значительных затрат во времени, и, более того, не в силах вовремя предотвратить или не допустить совершения правонарушения (преступления)[4, с.98].

Таким образом, не остается сомнений в значимости осуществляемой деятельности прокуратуры Российской Федерации по охране правопорядка и обеспечению законности, так как прокуроры наделены достаточно обширными властными полномочиями, которые позволяют им не только предотвращать осуществляемые правонарушения или преступления, но и предостерегать о недопустимости нарушений закона.

Прокуратура Российской Федерации – единая федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации.

Прокуратура способствует взаимодействию разделения властей, выполняя функцию одного из элементов системы «сдержек и противовесов», их согласованному функционированию как единой государственной власти; прокуратура призвана обеспечивать укрепление и сохранность законности.

Она устанавливает и принимает меры к устранению любых нарушений законов, от кого бы они ни исходили. Одновременно всей своей деятельностью прокуратура способствует взаимодействию разделенных властей, их согласованному функционированию как единой государственной власти; все ветви власти заинтересованы в сохранении и укреплении законности, обеспечивать которую призвана прокуратура.

Список литературы

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 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрании законодательства РФ. – 04.08.2014. – № 31. – Ст. 4398.

2. О прокуратуре Российской Федерации : Федеральный закон от 17.01.1992 №2202-1 (ред. от 31.12.2017) : (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2018) // Собрание законодательства РФ. – 20.11.1995. – № 47. – ст. 4472.

3. Анаева, Е.А. Конституционно-правовой статус Прокуратуры Российской Федерации [Текст] / Е.А. Анаева // Вестник ПАГС. – 2008. – №3. – С. 101-109.

4. Андриянов, В.Н. Контрольная власть в системе разделения властей и ее реализация в современной России [Текст] / В.Н. Андриянов // Известия БГУ. – 2011. – №1. – С. 81-99.

УДК 343.13

**ДОПРОС СВИДЕТЕЛЕЙ ОБВИНЕНИЯ В СУДЕБНОМ
ЗАСЕДАНИИ, КАК ОДИН ИЗ ЭЛЕМЕНТОВ СПРАВЕДЛИВОГО
СУДОПРОИЗВОДСТВА (ПРАВОВАЯ ПОЗИЦИЯ ЕВРОПЕЙСКОГО
СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА)**

Хмельницкая Оксана Юрьевна, аспирант

Юго-западный государственный университет, г.Курск, Россия

(e-mail: advocat-hmelnitskaya@mail.ru)

В статье раскрываются основные элементы справедливого судопроизводства, как в России, так и на территории стран-участников Конвенции о защите прав человека и основных свобод. В полном объеме раскрыта основная правовая позиция Европейского Суда по правам человека, высказанная относительно производства судебного допроса свидетелей обвинения, изложены основные элементы, регулирующие особенности такого допроса. Кроме того, в статье отражена важность такого процессуального доказательства, как допрос свидетелей обвинения и его влияние на законность приговора по уголовному делу.

Ключевые слова. Обвиняемый, уголовное дело, уголовный процесс, защита, обвинение, доказательства, свидетель, допрос, оглашение показаний, Конвенция, суд, права человека, Европейский Суд по правам человека, справедливое судопроизводство.

Ратифицировав Европейскую Конвенцию о защите прав и основных свобод, Российская Федерация признала юрисдикцию Европейского Суда по правам человека по вопросам толкования норм Конвенции.

Статья 6 Конвенции гарантирует каждому право на справедливое судебное разбирательство [1].

Одним из элементов справедливого судебного разбирательства, по мнению Европейского Суда по правам человека, является право обвиняемого на допрос свидетелей обвинения в ходе судебного заседания, допрошенных в ходе дознания или следствия, и с которыми у обвиняемого не было очной ставки.

Европейский Суд отметил, что гарантии, указанные в пункте 3 (D) статьи 6 Конвенции, являются специфическими аспектами права на справедливое судебное разбирательство.

При этом, Суд неоднократно подчеркивал, что прежде чем обвиняемый будет осужден судом, все доказательства против него, должны быть представлены стороной обвинения и изучены стороной защиты и судом в присутствии обвиняемого на открытом слушании, с целью осуществления стороной защиты и самим обвиняемым представления опровергающих аргументов, тем самым, будет в полной мере соблюдена состязательность сторон в судебном процессе [2, п. 44].

Использование в качестве доказательств показаний, полученных на стадии дознания и судебного следствия само по себе не противоречит статье 6 §§ 1 и 3 (D), при условии, что были соблюдены права защиты.

Здесь необходимо подчеркнуть, что использование показаний свидетеля обвинения, не явившегося в судебное заседание, в качестве доказательств по уголовному делу, необходимо рассматривать в трех аспектах, совместимых со статьей 6 п. 1 и 3 (D) Конвенции [2, п. 47].

В любом случае, при использовании показаний свидетеля, не явившегося в судебное заседание и не допрошенного обвиняемым и его защитником, суду необходимо учитывать следующие аспекты:

1) имелись ли веские основания для того, чтобы свидетель не присутствовал на допросе и, следовательно, для принятия в качестве доказательств неопровержимых заявлений отсутствующего свидетеля;

2) показания отсутствующего свидетеля являлись единственным или решающим основанием для осуждения обвиняемого;

3) имелись ли иные достаточные процессуальные гарантии, предоставленные стороне защите в связи с допуском судом непроверенных доказательств, и обеспечивающие, в целом справедливость судебного разбирательства.

При этом, Суд отметил, что все эти три этапа взаимосвязаны и в совокупности служат для установления того, было ли уголовное разбирательство в целом справедливым.

Так, Суд указал, что национальные суды обязаны предоставить каждому обвиняемому допросить свидетеля, показывающего против него, в противном случае, такое судебное разбирательство будет лишено принципа справедливости в целом.

При этом, Европейский Суд подчеркнул, что каждый национальный суд должен рассматривать показания свидетеля обвинения с точки зрения вышеуказанных трех критериев [2, п. 48].

Так, по одному из рассмотренных дел, заявитель обвинялся в убийстве. Все обвинение было построено на показаниях единственного свидетеля обвинения, который долгое время страдал психосоматическим расстройством. Однако, несмотря на данное обстоятельство, следственные органы не провели в отношении указанного свидетеля психиатрическую экспертизу на предмет того, может ли он в полной мере осознавать характер происходящего и давать достоверные показания. Следствие ограничилось лишь справкой от врача, о том, что свидетеля допускается допрашивать.

В судебное заседание указанный свидетель не явился по причине того, что находился на стационарном лечении в психиатрической клинике. Суд, оказав, обвиняемому в его неоднократных ходатайствах о вызове и допросе указанного свидетеля в судебное заседание, руководствуясь ст. 281 УПК РФ, огласил показания этого единственного свидетеля. После чего, осно-

вываясь на этих показаниях, вынес в отношении обвиняемого обвинительный приговор [2].

По данному делу Европейский Суд, с точки зрения взаимосвязанных трех элементов, указал следующее.

1) имелись ли веские основания для неявки свидетеля и, следовательно, для допуска в качестве доказательств непроверенных показаний отсутствующего свидетеля

Несмотря на то, что суд, несколько раз откладывал судебное заседание по причине состояния здоровья основного и единственного свидетеля обвинения. Однако, признав, указанное обстоятельство уважительной причиной отсутствия – огласил показания свидетеля, со ссылкой на ст. 281 УПК РФ.

Однако, по мнению Европейского Суда, признание такой причины уважительной и позволяющей без допроса оглашать показания свидетеля, национальными судами должно зависеть не от истории болезни того или иного лица, а от его состояния на момент проведения судебного разбирательства.

2) были ли показания отсутствующего свидетеля единственным или решающим основанием для осуждения обвиняемого.

В данном деле Европейский Суд указал, что, учитывая то, что национальные суды не приняли во внимание и не дали оценки иным доказательствам, имеющимся в деле, а также, не принимая во внимание противоречивые показания сообвиняемых по уголовному делу, суд тем не менее принял за основу показания единственного свидетеля. Данный факт Европейский Суд считает недопустимым и приводящим к нарушению принципа справедливого судебного разбирательства.

3) было ли судебное разбирательство в целом справедливым?

В данном обстоятельстве, Европейский Суд отметил, что при оценке общей справедливости судебного разбирательства необходимо учитывать причины отсутствия свидетеля и факторы, рассматриваемые в целом в свете его вывода о том, что доказательства, представленные свидетелем обвинения К., были “решающими” для осуждения обвиняемого.

Суд отметил, что национальные суды имели в своем распоряжении другие дополнительные инкриминирующие доказательства в отношении преступления, в совершении которого обвиняемый был признан виновным. Тем не менее, мотивировка и логика решений как суда первой инстанции, так и апелляционного суда были истолкованы вокруг показаний одного, единственного свидетеля К. как важнейшего доказательства, способного разрешить существующие противоречия и окончательно указать на вину заявителя. В этой связи суд отмечает, что, приняв решение в соответствии только с показаниями свидетеля К., национальные суды почти не предприняли процессуальных попыток для осуществления возможности стороне защиты непосредственно провести перекрестный допрос свидетеля К. Отсутствие веских причин для отсутствия свидетеля К. и отсутствие доста-

точных мер по созданию состязательности сторон в деле, несмотря на их очевидную доступность, а также поверхностная оценка достоверности показаний свидетеля К. в значительной степени противоречат рассмотрению судебного процесса как справедливого в целом в соответствии со статьей 6 Конвенции.

В совокупности всех вышеуказанных факторов, Европейский Суд указал, что имело место нарушение статьи 6 Конвенции – принципа справедливого судебного разбирательства.

Анализируя практику Европейского Суда по правам человека, взглянув на судебный процесс России, невольно приходим к выводу о том, что уголовно-процессуальное законодательство, как и все уголовное судопроизводство России, в целом, требует еще тщательного и тщательного реформирования, с целью соблюдения прав и свобод граждан России в целом.

Список литературы

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4.XI.1950 г.)//электронный ресурс//echr.coe.int;
2. Постановление Европейского Суда по правам человека по «Делу Задумов против России» (Жалоба № 2257/12) от 12/03/2018//электронный ресурс//hudoc.echr.coe.int;
3. Постановление ЕСПЧ по делу «Казаков против России» (жалоба № 16412/16) от 04.12.2014//электронный ресурс//hudoc.echr.coe.int.

Khmel'nitskaya Oksana Yuryevna, postgraduate student of chair of criminal trial and criminalistics of South-West state University Kursk, Russia (e-mail: advocat-hmel'nitskaya@mail.ru)

THE EXAMINATION OF PROSECUTION WITNESSES AT TRIAL, AS ONE OF THE ELEMENTS OF A FAIR TRIAL (THE LEGAL POSITION OF THE EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS)

Annotation. The article reveals the main elements of a fair trial, both in Russia and in the countries-parties to the Convention for the protection of human rights and fundamental freedoms. In full disclosed to the basic legal position of the European Court of human rights expressed respect to the production of judicial examination of prosecution witnesses, set out the main elements of the regulating features of this interrogation. In addition, the article reflects the importance of such procedural evidence as the interrogation of prosecution witnesses and its impact on the legality of the sentence in a criminal case.

Keyword. Accused, criminal case, criminal proceedings, defense, prosecution, evidence, witness, interrogation, disclosure of evidence, Convention, court, human rights, European Court of human rights, fair trial.

УДК 343.13

ПРОБЛЕМА ОТВОДА СУДЬЕ В РЕШЕНИЯХ ЕВРОПЕЙСКОГО СУДА ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Хмельницкая Оксана Юрьевна, аспирант

Юго-западный государственный университет, г.Курск, Россия

(e-mail: advocat-hmel'nitskaya@mail.ru)

В статье раскрываются основные проблемы заявления и разрешения отводов, заявляемых судьей. Изложена правовая позиция Европейского суда по правам человека относительно критериев отвода судьей и безусловность исполнения судами заявлений об отводе.

Ключевые слова. Суд, отвод судьей, разрешение отвода, беспристрастность, объективность, справедливость суда, законность решения суда, Европейская конвенция, Европейский суд по правам человека.

Согласно Конституции Российской Федерации, право на судебную защиту и доступ к правосудию относится к основным неотчуждаемым правам и свободам человека и одновременно выступает гарантией всех других прав и свобод, оно признается и гарантируется согласно общепризнанным принципам и нормам международного права (статьи 17 и 18; статья 46, части 1 и 2; статья 52).

Таким образом, решения, постановления и иные акты международного права являются неотъемлемой частью российской правовой системы, и безусловно должны учитываться российскими судами при принятии ими решений.

Сформулированное в ст.6 Европейской Конвенции право на справедливое рассмотрение дела беспристрастным судом относится к общепризнанным правам. Юридическое понятие «беспристрастность» выработано в правовой практике не только России, но и прецедентной практикой Европейского Суда по правам человека. Европейская конвенция, а также правовые позиции Европейского Суда, изложенные им в своих решениях, являются составной частью всей правовой системы Российской Федерации (часть 4 статьи 15 Конституции РФ). При применении Конституции РФ, как основного закона нашей страны, суды обязаны руководствоваться указанными в ней положениями, и сопоставлять свои выводы с положениями Конвенции и выводами Европейского Суда.

Согласно твердой позиции Европейского Суда, национальные суды должны строго отвечать стандартам независимости и беспристрастности.

Одним из гарантов, обеспечивающих рассмотрение дела справедливым и беспристрастным судом – является институт отвода судьей

В своем постановлении по делу «Пескадор против Испании» (Жалоба № 62435/00) Европейский Суд указал на два критерия, по которым должна оцениваться беспристрастность судьи [3]. При определении «беспристрастности» Суд в данном деле учитывает субъективные и объективные кри-

терии. Здесь Европейский Суд отметил, что несмотря на то, что беспристрастность обычно означает отсутствие предубеждения или пристрастия, ее отсутствие или, наоборот, наличие, может быть проверено различными способами в соответствии с ч.1 ст.6 Конвенции. В данном контексте можно провести различие между субъективным подходом, отражающим личные убеждения данного судьи по конкретному делу, и объективным подходом, который определяет, имелись ли достаточные гарантии, чтобы исключить какие-либо сомнения по этому поводу» [3, п.п.21-23].

При этом Суд также указал, что даже сама по себе манера поведения судьи в ходе процесса может свидетельствовать о недостаточной справедливости его подхода к сторонам в деле и может свидетельствовать о том, что заинтересованная сторона была лишена надлежащего разбирательства дела [3, п. 35]. Аналогичная позиция Европейского Суда содержится также и в деле «Александр Ревтюк против России» (жалоба № 31796/10) [4, п.68], а также в Постановлении по делу «Kraska v. Switzerland». В данном постановлении Суд особо подчеркнул, что поведение судьи в том, как судья представляет и ведет дело, может свидетельствовать о том, что заинтересованная сторона была лишена надлежащего разбирательства его дела [5, п. 76].

В вышеуказанных Суд неоднократно также отмечал, что всякий судья, в отношении беспристрастности которого имеются законные сомнения, должен выйти из состава суда.

Обобщая правовую практику Европейского Суда относительно отвода судьи, можно отразить четкую позицию Суда следующими критериями:

1. Судьи обязаны проводить тщательное расследование доводов заявителя, указанных в заявлении об отводе и указывать четкие и обоснованные основания в случаях удовлетворения такого отвода;
2. Даже сама манера поведения судьи при рассмотрении дела может свидетельствовать о его недостаточной справедливости и беспристрастности;
3. У участников по делу не должно быть даже малейшей возможности сомневаться в беспристрастности суда.

Однако, в российской судебной практике, к сожалению, вопрос отвода судьи до сих пор не урегулирован законодательством. Судьи рассматривают отводы самостоятельно, (без вмешательства вышестоящих судей, в произвольном порядке. А зачастую даже не удаляясь в совещательную комнату. В любом случае, рассмотрение отвода в отношении судьи тем же судьей, не отвечает принципу объективности и беспристрастности.

Безусловно, такое положение дел не может обеспечить гражданам нашей страны правовой защиты их прав и свобод, не может обеспечить существование демократического, без нормального функционирования судебной системы.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации//электронный ресурс «Консультант Плюс»//consultant.ru;
2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4.XI.1950 г.)//электронный ресурс//echr.coe.int;
3. Постановление ЕСПЧ «Дело Пескадор против Испании»//электронный ресурс//hudoc.echr.coe.int;
4. Постановление ЕСПЧ «Дело Александра Ревтюка против России»//электронный ресурс//hudoc.echr.coe.int;
5. Постановление ЕСПЧ «Kraska v. Switzerland» //электронный ресурс//hudoc.echr.coe.int.

Khmelnitskaya Oksana Yuryevna, postgraduate student of chair of criminal trial and criminalistics of South-West state University Kursk, Russia (e-mail: advocat-hmelnitskaya@mail.ru)

THE PROBLEM OF REMOVAL OF THE JUDGE IN THE DECISIONS OF THE EUROPEAN COURT OF HUMAN RIGHTS

Annotation. The article reveals the main problems of the application and resolution of challenges, claimed by the judges. The article describes the legal position of the European court of human rights on the criteria of challenge to the judge and unconditional execution by the courts of applications for challenge.

Keyword. The court challenge to the judge, the resolution of the disqualification, impartiality, objectivity, fairness of judgment, the legality of the decision of the court, European Convention, European court of human rights.

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПЕРЕПЛАНИРОВКИ И ПЕРЕОБОРУДОВАНИЯ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ

Чуб Вадим Сергеевич, студент

Авакян Каринэ Сирасовна, к.ф.н., доцент кафедры "Коммерческое и предпринимательское право"

Донской государственный технический университет, г.Ростов-на-Дону

В настоящей статье рассматриваются и анализируются положения жилищного законодательства, относящиеся к условиям и порядку осуществления перепланировки и переустройства жилого помещения, проблемы, возникающие при самовольном переоборудовании и перепланировки.

Ключевые слова: жилищное законодательство, перепланировка, переустройство, жилищная инспекция.

Одной из наиболее актуальных тем в жилищном законодательстве является проблема перепланировок и переоборудования жилых помещений. У каждого человека свои понятия о комфорте и требования к жилью. Изменить количество комнат, назначения помещений, превратить подсобное или хозяйственное — в жилое, производится с учётом финансового положения, наличием семьи, тенденций моды и т.д. Однако при этом в первую очередь выступают собственные идеи в перепланировке, которые порой никак попадают в рамки действующего законодательства. При этом в рам-

ках правового поля вопрос перепланировки жилых помещений решается редко. Поэтому так важно знать и учитывать процесс перепланировки, при внесении изменений в жилом имуществе, с учётом правовых норм, затрагивающих его.

Определение перепланировки дается в Жилищном кодексе РФ (ст.25). Перепланировка жилого помещения представляет собой изменение его конфигурации, требующее внесения изменения в технический паспорт жилого помещения. Возможные изменения помещения должны быть отражены в техническом паспорте. Любая инверсия в конфигурации считается перепланировкой. Перепланировку следует отличать от переустройства. Переустройство — это установка, замена или перенос инженерных сетей сантехнического, электрического, газового, отопительного оборудования, которые вносятся в техпаспорт помещения.[1]

Постановление Госстроя РФ от 27.09.2003 №170 «Об утверждении правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» дает более широкое определение термину перепланировки:

- снос и возведение перегородок;
- расширение площади жилых помещений за счет вспомогательных;
- устройство тамбуров и их переоборудование;
- устройство дверных проемов;
- расширение площади комнат и укрупнение квартир и т.д.[2]

Перепланировка делается только в пределах границ жилого помещения. Площадь, которая находится за границей, в определение не входит. Требуется согласования любое действие, включая изменение конфигураций не несущих перегородки.

В случае, если перепланировка изменяет размеры жилого помещения и выходит за его пределы, это влечет изменение размера общедомового имущества. Согласно ч. 3 ст. 36 ЖК РФ уменьшение размера общего имущества в многоквартирном доме возможно только с согласия всех собственников помещений в данном доме путем его реконструкции. Если реконструкция, переустройство и (или) перепланировка помещений невозможны без присоединения к ним части общего имущества в многоквартирном доме, на такие реконструкцию, переустройство и (или) перепланировку помещений должно быть получено согласие всех собственников помещений в многоквартирном доме (ч. 2 ст. 40 ЖК РФ). Приведенные правовые нормы свидетельствуют о том, что согласие всех собственников помещений многоквартирного дома требуется на осуществление любой реконструкции, фактически влекущей уменьшение размера общего имущества многоквартирного дома.

Граждане часто совершают перепланировку и переоборудование жилых помещений для своего удобства, не задумываясь, что это является нарушением жилищного законодательства. Можно выделить несколько наиболее

часто встречающихся типов самовольной перепланировки и переоборудования. К ним относятся:

самовольное остекление лоджии или замена существующего остекления без сохранения единой концепции фасада при объединении лоджии с кухней или комнатой;

установка проема в несущей стене без усиления, нарушаются технологии работ при демонтаже несущих стен с наращиванием дополнительных конструкций;

увеличение санузла за счет площади кухни.

Такие нарушения, особенно манипуляции с несущими стенами, могут привести к появлению трещин в здании, появления аварийной ситуации, вплоть до разрушения здания или его части.

Осуществление в жилом помещении самовольного переоборудования или перепланировки влечет применение административной ответственности, а именно согласно п. 1.7.4. «Правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда», утвержденных Постановлением Госстроя РФ от 27.09.2003 №170 собственник или наниматель жилого помещения обязан привести это помещение в прежнее состояние.

Для совершения перепланировки или переоборудования необходимо получить разрешение органов местного самоуправления. Для этого необходимо подготовить проект, согласовать его в муниципальных и контролирующих органах, далее собственник осуществляет перепланировку (переоборудование) в соответствии с проектом. Если здание, где расположено жилое помещение, относится к объектам культурного наследия, потребуется согласование в ответственном органе, который занимается охраной памятников. По административному регламенту комиссия рассматривает проект в течение 45 дней. [3] По истечении сроков, выдается решение. Практика показывает, что часто заявители получают отказ с перечнем необходимых доработок и изменений. После устранения недочетов документы повторно подаются на согласование и выдается решение об одобрении проекта.

После проведения ремонтных работ необходимо составить технический план помещения. Вместе с остальными документами техплан направляется в органы стройнадзора, которые утверждает и согласовывает работы. Органы местного самоуправления производят сверку перепланировки (переоборудования) и утвержденного проекта. Представители иногда выезжают по адресу, чтобы лично убедиться в правильности исполнения перепланировки.

По окончании выдается акт ввода в эксплуатацию. Кадастровому инженеру передается акт, взамен получают скорректированный план объекта. Далее изменения собственника вносят в Единый государственный реестр недвижимости.[4]

Если переустройство жилого помещения произведено, а разрешения на это не были получены, то такая перепланировка (переоборудование) может

быть узаконена по факту выполненных изменений. Процедура в таком случае проводится по: собственной инициативе владельца жилья; предписанию Госжилинспекции; судебному решению.

Собственники жилых помещений, совершившие переоборудование или перепланировку без получения необходимых разрешений и согласования проекта подвергается административному наказанию в виде штрафа, и через шесть месяцев делается предписание о возврате квартиры в первоначальное состояние. По решению суда квартиру могут выставить на торги с возмещением стоимости объекта за вычетом судебных издержек. [5] Оно назначается в случае нарушения порядка проведения работ по перепланировке или переоборудованию, предполагающего предварительное уведомление контролирующих органов. Размер штрафа различается в зависимости от типа собственника помещения: для частных лиц штраф в случае самовольной перепланировки составляет 2000-2500 рублей; для организации санкции значительно выше – 300000-350000 рублей.

В случае, если самовольное вмешательство не нарушает правил, то жилое помещение может быть сохранено в новом состоянии. При этом собственник помещения должен получить заключение органов местного самоуправления (стройнадзор, архитектура) о том, что помещение может быть оставлено в изменённом состоянии. Если несогласованные работы нанесли ущерб другим собственникам или нанимателям, а также общедомовому имуществу, то предусматривается возмещение причиненного ущерба. При этом иски заявляют имеют право подавать только собственники, управляющие компании или ТСЖ, согласно Определения Конституционного суда РФ от 16 декабря 2010 г. N 1581-О-О “Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы ЖСК «Волжский» на нарушение конституционных прав и свобод статьей 29 ЖК РФ.

Обзор судебных практик показывает что, по-разному квалифицируют действия, связанные с изменением внешних границ жилого помещения. В одном случае они признаются перепланировкой жилого помещения, в другом случае – реконструкцией, однако в обоих случаях требует признания права собственности на изменённый объект.

Например: истицей была произведена реконструкция жилого помещения в результате чего, площадь квартиры изменилась.

Согласно заключению главного архитектора самовольная реконструкция жилого дома не противоречит градостроительным нормам и правилам и не ущемляет интересы соседних землепользователей.

Оценивая изложенное, учитывая позицию ответчика, суд приходит к выводу об удовлетворении исковых требований в полном объеме.

Решение суда: Исковые требования на реконструированную квартиру – удовлетворить. Признать право собственности на реконструированную квартиру (Решение Мартыновского районного суда Ростовской области от 18.04.18 № 2-240/18).[6]

Рассмотрим другой процесс, связанный с перепланировкой квартиры.

Суд рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску гражданина А. к Администрации города, о сохранении квартиры в перепланированном и переустроенном состоянии, признании права собственности на 1/2 долю квартиры, в порядке наследования.

На обращение истца в Администрацию города, ей было отказано в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию квартиры. Квартира находится в многоквартирном жилом доме, состоящем из девяти квартир, который расположен внутри границ земельного участка, в отношении которого проведен государственный кадастровый учет. Собственники квартир многоквартирного жилого дома не возражают против узаконения переустройства и перепланировки квартиры, а также узаконения возведенной к квартире пристройки, что подтверждается протоколом общего собрания собственников многоквартирного жилого дома.

Суд решил: Руководствуясь ст.ст. 194, 198, 264 ГПК РФ, ст. ст. 218, 1154, 1155 ГК РФ сохранить квартиру в перепланированном и переустроенном состоянии и признать право собственности на 1/2 долю изменённой квартиры. (Решение Шахтинского городского суда Ростовской области от 19.04.18 №2-1264/2018).[6]

Изучение судебной практики по этому вопросу указывают на то, что факты обращения граждан в судебные органы для сохранения самовольной перепланировки или переоборудования не редки, и судебная практика складывается в пользу сохранения жилых помещений в изменённом состоянии.

Рассмотрев нормативную базу документов, относящихся к перепланировке и переустройству, как оказалось на первый взгляд, не совсем простой процесс. Необходимо учитывать многие факторы, которые могут повлиять не только на сам процесс внесения изменений строения, но и влечь за собой финансовые потери, в виде штрафов.

Список литературы

1. Жилищный кодекс Российской Федерации - [Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/>, [свободный доступ], (дата обращения: 14.03.2018).
2. Постановление Госстроя РФ от 27.09.2003 №170 «Об утверждении правил и норм технической эксплуатации жилищного фонда» - [Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/>, [свободный доступ], (дата обращения: 14.03.2018).
3. Постановление Правительства Российской Федерации от 15 июля 2009 года N 569 Об утверждении Положения о государственной историко-культурной экспертизе (с изменениями на 27 апреля 2017 года) - [Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/>, [свободный доступ], (дата обращения: 14.03.2018).
4. Федеральный закон №218-ФЗ "О государственной регистрации недвижимости" от 13.07.2015 года - [Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/>, (дата обращения: 14.03.2018).
5. КоАП Статья 7.21. Нарушение правил пользования жилыми помещениями-[Электронный ресурс] - Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/>, [свободный доступ], (дата обращения: 14.03.2018).
6. Примеры практики - судебные решения по статье 29 ЖК РФ:-[Электронный ресурс] - Режим доступа: https://rospravosudie.com/law/Статья_29_ЖК_РФ [свободный доступ], (дата обращения: 19.04.2018).

ПРОБЛЕМЫ ОПРЕДЕЛЕНИЯ РАЗМЕРА НЕУСТОЙКИ ПО ДЕЛАМ О ЗАЩИТЕ ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ

Шеввергина Татьяна Витальевна, студент

Юго-Западный государственный университет, г. Курск, Россия

В данной статье анализируется применение неустойки как одного из гражданско-правовых средств защиты прав потребителей. Поднимаются проблемы определения размера неустойки, снижения неустойки, порядка начисления неустойки. Рассматривается место неустойки, выплачиваемой потребителю, в налоговом праве. Предлагается отнести неустойку к доходам физического лица, с которых не уплачивается налог государству.

Защита прав потребителей в современных реалиях нашего общества является одной из важнейших проблем гражданского права и требует особенно внимательного изучения.

Неустойка по Закону РФ «О защите прав потребителей» (далее - Закон) [2] является одним из способов обеспечения гражданских прав покупателей. Сущность неустойки заключается в создаваемой ею угрозе наступления для должника определенной имущественной невыгоды в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Являясь акцессорным способом обеспечения исполнения обязательств и одной из форм гражданско-правовой ответственности в обязательстве, неустойка становится неотъемлемым элементом самого обязательства.

Размер неустойки устанавливается Законом как в отношении товаров (п. 1 ст. 23, п. 3 ст. 23.1), так и в отношении работ и услуг (п. 5 ст. 28). Поскольку неустойка устанавливается Законом, условия договора, уменьшающие ее размер или исключаящие применение, являются недействительными (п. 1 ст. 16 Закона). Предельный размер неустойки по отдельным требованиям Законом ограничен (ст. ст. 23.1, 28) [5, с. 76].

Размер является обязательным условием действия неустойки. Закон должен содержать указание на конкретную денежную сумму или порядок ее расчета. Так, Законом РФ «О защите прав потребителей» предусмотрены следующие размеры неустойки: 0,5% (за просрочку передачи предварительно оплаченного товара), 1% (за просрочку удовлетворения требований потребителя при продаже некачественного товара), 3% (за просрочку выполнения работ и при просрочке удовлетворения требований потребителя при выполнении работ).

Порядок расчета неустойки предполагает возможность получения однозначного результата путем осуществления простых математических действий. К таковым часто относится использование процентного соотношения цены договора. Другим математическим методом выступает использование базового показателя, который умножается на коэффициенты. Примером выступает ставка refinансирования. Если неустойка носит характер

пени, то сумма долга умножается на этот показатель и делится на 1/300. Полученный результат соответствует размеру ежедневному размеру начислений. Итоговая сумма, которую будет составлять законная неустойка, рассчитывается путем умножения полученного показателя на фактическое число дней просрочки.

На практике возникает проблема определения даты, необходимой для расчета неустойки. Считаем, что, заявляя требование о взыскании неустойки необходимо сохранить **письменное доказательство** предъявления того или иного требования продавцу (например, отметка о вручении претензии, запись в книге отзывов и предложений (которую в таком случае необходимо сфотографировать)). По общему правилу неустойка взыскивается со дня предъявления того или иного требования по дату фактического его удовлетворения.

Важным моментом при взыскании неустойки потребителем является ее соотношение с убытками. И, следует уточнить, что неустойка по Закону носит штрафной характер - убытки, причиненные потребителю, взыскиваются в полном объеме сверх неустойки (пени), если иное не установлено законом (п. 2 ст. 13 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

Штрафной характер неустойки выражается в том, что потребитель не получает прибыль, а участвует в штрафных отношениях, является одной из сторон. Его цель в данных отношениях заключается в обеспечении соблюдения прав и обязанностей и возложении ответственности на исполнителя.

Вместе с тем, в Обзоре практики рассмотрения судами дел, связанных с применением главы 23 Налогового кодекса Российской Федерации, утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 21.10.2015, п. 7 разъясняется, что «производимые гражданам выплаты неустойки и штрафа в связи с нарушением прав потребителей не освобождаются от налогообложения» [6]. При этом Президиум Верховного Суда РФ придерживается мнения о том, что неустойка несет исключительно штрафной характер и не возмещает реальный ущерб потребителя.

С данным утверждением мы согласны, неустойка действительно не компенсирует потери потребителя, данную функцию выполняет такой способ защиты гражданских прав, как возмещение убытков. Однако отметим, что неустойка не просто носит штрафной характер, а осуществляет данным образом защиту прав потребителя, обеспечивает соблюдение обязанностей исполнителя и возлагает на него ответственность, которая не освобождает от исполнения нарушенного права.

С учетом вышеизложенного, считаем необходимым внести изменения в законодательство о правах потребителей и их защите, в частности отнести неустойку, взыскиваемую в пользу потребителя за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, к доходам физического лица, с которых не уплачивается налог государству. В связи с тем, что она не приводит к образованию имущественной выгоды у потребителя, т.к. целью ее

взыскания является стимулирование исполнителя к исполнению своих обязанностей.

В силу п. 1 ст. 333 Гражданского кодекса РФ [1], если ответчиком является юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, суд может снизить неустойку, только если об этом специально попросит ответчик. Если ответчик об этом не попросит, то неустойка не будет снижена, какой бы большой она ни была. Более того, установление в договоре максимального или минимального размера (верхнего или нижнего предела) неустойки не является препятствием для снижения ее судом. Вероятно, такое различие в подходах продиктовано целями защиты интересов слабой стороны.

Зачастую возникает вопрос о том, можно ли использовать возможность снижения размера неустойки, если она уже была удержана другой стороной. Например, покупатель самостоятельно уменьшает покупную цену на размер неустойки, начисленной в связи с просрочкой поставки товаров. В таком случае продавец может предъявить иск к покупателю о взыскании излишне удержанного размера неустойки, настаивая на необходимости ее снижения. В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ № 7 (п. 79) говорится о том, что в случае списания по требованию кредитора неустойки со счета должника (п. 2 ст. 847 ГК РФ), а равно зачета суммы неустойки в счет суммы основного долга и (или) процентов должник вправе ставить вопрос о применении к списанной неустойке положений ст. 333 ГК РФ, например путем предъявления самостоятельного требования о возврате излишне уплаченного (ст. 1102 ГК РФ).

В то же время, если подлежащая уплате неустойка перечислена самим должником, он не вправе требовать снижения суммы такой неустойки на основании ст. 333 ГК РФ (п. 4 ст. 1109 ГК РФ), за исключением случаев, если им будет доказано, что перечисление неустойки являлось недобровольным, в том числе ввиду злоупотребления кредитором своим доминирующим положением.

А существует ли возможность уплаты виновной стороной и штрафа, и процентов одновременно? Раньше ответ на него был неоднозначным. Судебная практика различается. Чаще всего суды отказывали в таком одновременном взыскании, но были и противоположные решения. Но применительно к отношениям с участием потребителей Верховный Суд РФ указал на следующий путь решения данной проблемы: «...в денежных обязательствах, возникших из гражданско-правовых договоров, предусматривающих обязанность должника произвести оплату товаров (работ, услуг) либо уплатить полученные на условиях возврата денежные средства, на просроченную уплатой сумму могут быть начислены проценты на основании статьи 395 ГК РФ. Неустойка за одно и то же нарушение денежного обязательства может быть взыскана одновременно с процентами, установленными данной нормой, только в том случае, если неустойка носит

штрафной характер и подлежит взысканию помимо убытков, понесенных при неисполнении денежного обязательства» (п. 34 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [4]).

Пунктом 2 ст. 13 Закона, как было указано выше, как раз и предусмотрена штрафная неустойка, если иное не установлено законом (в сфере энергоснабжения, транспорта, страхования и т.д.). Таким образом, применительно к отношениям с участием потребителей Верховным Судом Российской Федерации дано специальное разъяснение, отличающееся от общего. В этом разъяснении нашли свое отражение экономическое неравенство сторон и вытекающая из этого необходимость повышенной защиты прав потребителей.

Здесь нельзя не сказать о так называемых законных процентах, которые появились в связи с вступлением в силу ст. 317.1 ГК РФ под названием «Проценты по денежному обязательству». Появление этой статьи вызвало массу вопросов среди бизнес-сообществ и юристов. Согласно ей у кредитора появилось право получать с должника проценты по «денежному» долгу. Причем это право действует автоматически, то есть проценты начисляются по умолчанию, если иное не установлено в договоре.

В чем же отличие законных процентов от процентов, начисляемых по ст. 395 ГК РФ, и можно ли взыскивать их одновременно? Самое главное отличие состоит в том, что первые являются одним из видов ответственности, а вторые начисляются и тогда, когда не было никаких нарушений.

Различной является и процентная ставка, подлежащая применению при начислении процентов по указанным статьям. При начислении законных процентов согласно положениям ст. 317.1 ГК РФ за основу принимается ставка рефинансирования Банка России. Начисление процентов в рамках ст. 395 ГК РФ осуществляется с применением существующих в месте жительства кредитора или в месте нахождения кредитора - юридического лица, опубликованных Банком России и имевших место в соответствующие периоды средних ставок банковского процента по вкладам физических лиц.

Можно ли начислять и те и другие проценты одновременно в ситуации, когда покупатель нарушил сроки оплаты? На сегодняшний день однозначно ответить нельзя. Эксперты высказываются по-разному. Одни считают, что нормы законодательства этого не запрещают, а значит, можно взыскать проценты и по ст. 317.1 ГК РФ, и по ст. 395 ГК РФ. Другие полагают невозможным взыскание процентов по двум статьям ГК РФ, поскольку нельзя предусмотреть двойную ответственность за одно и то же нарушение.

Между тем судам приходится сначала решать вопрос о том, распространяется ли на определенную категорию дел законодательство о защите прав потребителей, потому как такого исчерпывающего перечня отношений нет. Разрешение этого вопроса имеет практическую значимость, однако всегда остаются проблемы, не получившие своего полного разрешения,

вопросы, не получившие исчерпывающего ответа, и противоречивая судебная практика.

Список литературы

1. Гражданский кодекс РФ [Текст]: офиц. текст. – М.: Проспект, 2018. – 704с.
2. О защите прав потребителей [Текст]: закон: [принят 7 февраля 1992 г. № 2300-1: по состоянию на 3 июля 2016 г.] // Ведомости СНД и ВС РФ. - 1992.- № 15. Ст. 766.
3. О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств [Электронный ресурс]: пост. Пленума Верховного Суда РФ [принято 24 марта 2016 г. № 7]. / СПС «КонсультантПлюс»: поиск по реквизитам.
4. О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей [Электронный ресурс]: пост. Пленума Верховного Суда РФ [принято 28 июня 2012 г. № 17]. / СПС «КонсультантПлюс»: поиск по реквизитам.
5. Богдан, В.В. Практика применения норм о взыскании неустойки в свете нового Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [Текст] / В.В. Богдан // Право и экономика. - 2014.- № 3. - С. 76-79.
6. Обзор практики рассмотрения судами дел, связанных с применением главы 23 Налогового кодекса Российской Федерации (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 21.10.2015) // Бюллетень Верховного Суда РФ. - 2016. - № 2.

О СООТНОШЕНИИ ЗЕМЕЛЬНОГО И ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В РЕГУЛИРОВАНИИ ЗЕМЕЛЬНЫХ ОТНОШЕНИЙ

Яковлев Николай Александрович, к.с.-х.н., доцент

Орловский государственный аграрный университет имени Н.В. Парахина

В статье анализируется соотношение гражданского и земельного законодательства в сфере регулирования земельных отношений. Автор рассматривает данные вопросы с позиции определения предмета и метода правового регулирования в гражданском и земельном праве, обосновывает свою позицию по рассматриваемой проблеме.

Включение земли в сферу гражданского оборота и введение частной собственности на землю в РФ вызвало необходимость использования гражданско-правовых элементов при регулировании земельных отношений.

В связи с этим пересмотр соотношения земельного и гражданского законодательства в регулировании земельных отношений остается дискуссионным до настоящего времени. Суть данного соотношения традиционно состояла в установлении приоритетности применения земельного законодательства при правовом регулировании земельных отношений, имеющих экономическое содержание и подпадающих по общим признакам под характеристику гражданских отношений.

При регулировании земельных отношений применяется принцип разграничения норм гражданского и норм земельного законодательства в части регулирования отношений по использованию земель, а также принцип государственного регулирования приватизации земли. Но действующее гражданское и земельное законодательство не определяют критериев четкого разграничения сферы действия обеих отраслей законодательства в регулировании земельных имущественных отношений, в том числе по обороту земельных участков. [5]

Принцип приоритетного применения земельного законодательства был сформулирован в п. 3 ст. 1 Основ гражданского законодательства 1991 г.: «К отношениям по использованию природных ресурсов и охране окружающей среды, отвечающим признакам, указанным в пункте 1 настоящей статьи, гражданское законодательство применяется в случаях, когда эти отношения не регулируются законодательством об использовании природных ресурсов и охране окружающей среды».

Земля — это территориальный базис существования и деятельности людей, первичное, естественное и вечное самовозобновляющееся средство производства. Поэтому в соответствии со ст. 9 Конституции РФ земля используется и охраняется как основа жизни и деятельности народов проживающих на соответствующей территории. Эта конституционная норма определяет принципиальные особенности в правовом регулировании земельных отношений по сравнению с другими имущественными отношениями, регулируемым гражданским правом. Она не отрицает возможности частной собственности на землю, но в ее использовании и охране на первое место ставит интересы общества. [4] Согласно ст. 6. п.3 Земельного кодекса РФ, земельный участок как объект права собственности является недвижимой вещью, которая представляет собой часть земной поверхности и имеет характеристики, позволяющие определить ее в качестве индивидуально определенной вещи. [1]

Для определения оптимального соотношения земельного права и права гражданского при регулировании земельных отношений необходимо в первую очередь определить предмет правового регулирования земельного права и его метод, а также соотношение принципов правового регулирования земельного и гражданского права.

Предмет регулирования в гражданском праве составляет определенный круг имущественных и неимущественных отношений. Предметом отрасли земельного права являются общественные земельные отношения, т. е. отношения между органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими лицами и гражданами по поводу владения пользования и распоряжения землей, имеющие свое экономическое содержание.

Любой отрасли российского права присущи два вида методов императивный и диспозитивный. Каждый из них имеет ряд особенностей.

Гражданско-правовой метод предполагает:

1. равенство участников гражданско-правовых отношений, что означает равные основания возникновения изменения и прекращения субъективных гражданских прав у их носителей, независимо от материального и социального неравенства от организационно-властной зависимости друг от друга, а также равные основания ответственности за гражданские правонарушения.

2. автономию воли в земельном праве, что означает наличие у субъекта собственности не только прав, но и обязанности рационального использования земли в соответствии с ее целевым назначением, нормирование количества земли в собственности, государственный надзор за использованием пахотных земель, регулирование рынка земли и т. п., а у участников гражданско-правовых отношений означает способность лица и имеющуюся у него предоставленную государством возможность самостоятельно и свободно формировать и проявлять свою волю. «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе» п. 2 ст. 1 ГК РФ. [2]

Таким образом, гражданско-правовой метод предполагает широкую возможность выбора между несколькими вариантами поведения, в пределах установленных законом иными словами диспозитивность в гражданско-правовом регулировании преобладает Гражданское право и земельное право базируются на различных принципиальных положениях правового регулирования имущественных отношений. Гражданское право исходит из автономии воли субъектов права недопустимости вмешательства в частные дела неограниченности имущества принадлежащего субъекту права свободы распоряжения имуществом вплоть до его порчи или уничтожения свободы договоров и т. д. Земельное право исходит из наличия у субъекта собственности не только прав, но и обязанностей по рациональному использованию земли в соответствии с целевым назначением участка поддержанию плодородия земельного участка недопустимости самовольного изменения целевого назначения земель из нормирования количества земли в собственности необходимости государственного надзора за использованием и охраной земель пространственно-территориального планирования, использования земли обязанности государственного надзора за совершением договоров по поводу земельных участков и регулирования земельного рынка из особого порядка наследования сельскохозяйственных земель и других положений, существенно ограничивающих усмотрение субъектов земельного права Гражданское право, следовательно, основано на обеспечении свободы имущественных прав, а земельное — на обеспечении рационального использования и охраны земли как основы жизни и деятельности общества. [3]

Необходимо отметить, что при коллизии ЗК РФ и ГК РФ приоритетно подлежат нормы ЗК РФ. В пользу этого говорит и норма части 3 статьи 3 ЗК РФ («Отношения, регулируемые земельным законодательством»), ус-

танавливающая, что имущественные права по владению, пользованию и распоряжению земельными участками, а также по совершению сделок с ними регулируются гражданским законодательством, если иное не предусмотрено земельным, лесным, водным законодательством, законодательством о недрах, об охране окружающей среды, специальными федеральными законами. Это означает, что перед нами хорошо известный в современном праве законодательный прием: изначально применяются специальные нормы, а в части, ими не урегулированной, действуют общие правила. [6]

Таким образом, следует дифференцировать сами правоотношения: те из них, которые складываются по поводу планирования, организации земельных ресурсов, контролю за ними и т.п. — это сфера действия норм земельного права. А имущественные, возмездные отношения, в том числе возникающие при рыночном обороте земельных участков, являются гражданско-правовыми. И если в первом случае нормы ГК РФ не подлежат применению, то во втором — применяются субсидиарно, т.е. в данном отношении — дополнительно.

Список литературы

1. «Земельный кодекс Российской Федерации» от 25.10.2001 N 136-ФЗ http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_33773/
2. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 51-ФЗ [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/
3. Ерофеев, Б. В. Земельное право России : учебник для академического бакалавриата / Б. В. Ерофеев ; под науч. ред. Л. Б. Братковской. — 15-е изд., перераб. и доп. — М. : Издательство Юрайт, 2018. — 496 с. — (Серия : Бакалавр. Академический курс).
4. Яковлев Н.А. Конституционные основы земельного законодательства Российской Федерации /В сборнике: 20 лет Конституции Российской Федерации: доктрина и практика. 2013. С. 126-129.
5. Яковлев Н.А. Земельные ресурсы как объект государственного управления //Современные тенденции развития менеджмента и государственного управления /Материалы межрегиональной научно-практической конференции. Современные тенденции развития менеджмента и государственного управления. Материалы межрегиональной научно-практической конференции (27 января 2016 г.) / Под редакцией д.э.н. А.В. Полянина. — Орёл: Изд-во ОФ РАНХиГС. 2016. С.126-127.
6. Михайлов С.А. Соотношение норм гражданского и земельного права в российской правовой науке и в законодательстве РФ // Вестник АПК Верхневолжья. 2010. №1. С. 79-81.

Научное издание

ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТОВ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

Сборник
научных трудов
Международной научной конференции

11 мая 2018 года

Ответственный редактор Горохов А.А.

Подписано в печать 16.05.2017 г.
Формат 60x84 1/16, Бумага офсетная
Уч.-изд. л. 18,8 Усл. печ. л. 18,8 Тираж 200 экз. Заказ № 556

Отпечатано в типографии
Закрытое акционерное общество "Университетская книга"
305018, г. Курск, ул. Монтажников, д.12
ИНН 4632047762 ОГРН 1044637037829 дата регистрации 23.11.2004 г.
Телефон +7-910-730-82-83