



colloquium-journal

ISSN 2520-6990

*Międzynarodowe czasopismo naukowe*

**Jurisprudence**  
**№10(34) 2019**  
**Część 10**



**colloquium-journal**

ISSN 2520-6990

Colloquium-journal №10 (34), 2019

Część 10

(Warszawa, Polska)

Czasopismo jest zarejestrowane i publikowane w Polsce. W czasopiśmie publikowane są artykuły ze wszystkich dziedzin naukowych. Czasopismo publikowane jest w języku angielskim, polskim i rosyjskim.

Artykuły przyjmowane są do dnia 20 każdego miesiąca.

Częstotliwość: 12 wydań rocznie.

Format - A4, kolorowy druk

Wszystkie artykuły są recenzowane

Każdy autor otrzymuje jeden bezpłatny egzemplarz czasopisma.

Bezpłatny dostęp do wersji elektronicznej dziennika.

Wysyłając artykuł do redakcji, Autor potwierdza jego wyjątkowość i bierze na siebie pełną odpowiedzialność za ewentualne konsekwencje za naruszenie praw autorskich

Zespół redakcyjny

Redaktor naczelny - **Paweł Nowak**

**Ewa Kowalczyk**

Rada naukowa

- **Dorota Dobija** Profesor i rachunkowości i zarządzania na uniwersytecie Koźmińskiego, dyrektor programu k. e. n.
- **Jemielniak Dariusz** - prof. dyrektor centrum naukowo-badawczego w zakresie organizacji i miejsc pracy, kierownik katedry zarządzania Międzynarodowego w Ku.
- **Henryka Danuta Stryczewska** - prof. dziekan Wydziału Elektrotechniki i Informatyki Politechniki Lubelskiej.
- **Mateusz Jabłoński** - Politechnika Krakowska im. Tadeusza Kościuszki.
- **Henryka Danuta Stryczewska** - prof. , dziekan Wydziału Elektrotechniki i Informatyki Politechniki Lubelskiej i prof. Zbigniew Grądzki, prorektor ds. Nauki.
- **Sani Lukács** — eötvösa Loránd University, Faculty of Social Sciences, phd in sociology7
- **Király Tamás** — Szegedi Tudományegyetem, gyógyszerésztudományi Kar, phd gyógyszertár9
- **Gazstav Lewandowski** — węgierski uniwersytet sztuk pięknych, Graficzny wydział / Specjalizacja w dziedzinie projektowania graficznego.
- **Bulakh Iryna Valerievna** - k.arh., Profesor nadzwyczajny w Katedrze Projektowania Środowiska Architektonicznego, Kijowski Narodowy Uniwersytet Budownictwa i Architektury

« Colloquium-journal »

Wydrukowano w « Chocimska 24, 00-001 Warszawa, Poland »

E-mail: [info@colloquium-journal.org](mailto:info@colloquium-journal.org)

<http://www.colloquium-journal.org/>

# CONTENTS

## JURISPRUDENCE

**Дворцова Е.В.**

ПРАВОВОЙ МОНИТОРИНГ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ОБЩЕСТВЕННОМ КОНТРОЛЕ  
ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ ПОЛИЦИИ .....6

**Dvortcova E.V.**

PUBLIC MONITORING THE POLICE ACTIVITIES FROM THE POINT OF VIEW OF POPULATION AND THE MEDIA .....6

**Дегтярь А.Е.**

СУБЪЕКТЫ ОПЕРАЦИЙ С ПРОИЗВОДНЫМИ ФИНАНСОВЫМИ ИНСТРУМЕНТАМИ (ДЕРИВАТИВАМИ). .....8

**Degtyar A.E.**

SUBJECTS OF OPERATIONS WITH DERIVATIVE FINANCIAL INSTRUMENTS (DERIVATIVES). .....8

**Журавлева А.С.**

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ДОЛЕЙ СУПРУГОВ ПРИ ПРИОБРЕТЕНИИ НЕДВИЖИМОСТИ .....12

**Zhuravleva A.S.**

DETERMINATION OF THE PROPORTION OF SPOUSES IN THE ACQUISITION OF REAL ESTATE .....12

**Журавлева А.С.**

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ О РАЗДЕЛЕ ИМУЩЕСТВА СУПРУГОВ .....14

**Zhuravleva A.S.**

CURRENT PROBLEMS OF SHIPPRODUCTION BY CASES ABOUT THE DIVISION OF SPOUGHE PROPERTY .....14

**Кисляк З.С.**

«ИНТЕРНЕТ-ПЛАТФОРМЫ» КАК СУБЪЕКТЫ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ.....17

**Kislyak Z.**

INTERNET-PLATFORMS AS A SUBJECTS OF LABOUR RELATIONS .....17

**Клефель М.Е., Потемкина Е.В.**

В. И. ЛЕНИН О ПРИНЦИПАХ СОВЕТСКОГО ПРАВА .....21

**Klefel M.E., Potemkina E.V.**

V. I. LENIN ABOUT PRINCIPLES OF SOVIET'S LAW .....21

**Козарь К.В.**

ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ .....24

**Kozar K.V.**

PROBLEMS AND PROSPECTS FOR THE DEVELOPMENT  
OF LEGAL REGULATION OF COURTS OF GENERAL JURISDICTION .....24

**Коннов Р.А.**

ПРЕДМЕТ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА.....26

**Konnov R.A.**

SUBJECT OF CORPORATE LAW .....26

**Кузьмин Г.В.**

КОНТРОЛИРУЮЩИЕ ДОЛЖНИКА ЛИЦА В ПРОЦЕДУРЕ БАНКРОТСТВА .....28

**Kuzmin G.V.**

CONTROLLING PERSONS IN THE PROCEDURE BANKROSTVA .....28

**Лошкареев А.В., Обухова Е.А.**

ОРГАНЫ ПРОКУРАТОРЫ КАК СУБЪЕКТЫ АДМИНИСТРАТИВНО – ДЕЛИКАТНОГО ПРАВА.....31

**Loshkarev A.V., Obukhova E.A.**

ORGANS PROCURATORS AS SUBJECTS ADMINISTRATIVE - DELICT RIGHTS.....31

**Магомадова Э.И.,**

ДОГОВОР: СУЩНОСТНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ, ВИДЫ .....33

**Magomadova E. I.,**

CONTRACT I: ESSENTIAL FEATURES, TYPES .....33

<b>Магомадова Э.И.,</b> РОЛЬ АДВОКАТА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ .....	35
<b>Magomadova E. I.,</b> THE ROLE OF THE LAWYER IN CRIMINAL PROCEEDINGS .....	35
<b>Магомадова Э.И.,</b> О СИТУАЦИИ С ПОДБРОСОМ НАРКОТИКОВ СОТРУДНИКАМИ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ .....	37
<b>Magomadova E. I.,</b> ABOUT THE SITUATION WITH THE TOSS OF DRUGS BY LAW ENFORCEMENT OFFICERS.....	37
<b>Магомадова Э.И.</b> СУЩНОСТЬ ПОНЯТИЯ «ОБЯЗАТЕЛЬСТВО» И СПОСОБЫ ЕГО ПРЕКРАЩЕНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ .....	38
<b>Magomadova E. I.,</b> THE ESSENCE OF THE CONCEPT OF "OBLIGATION" AND WAYS OF ITS TERMINATION IN CIVIL LAW.....	38
<b>Магомадова Э.И.</b> ПРИЧИНЫ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА .....	40
<b>Magomadova E. I.</b> THE REASONS FOR INITIATION OF CRIMINAL PROCEEDINGS .....	40
<b>Максимова О.Д.</b> ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДА ПРИСЯЖНЫХ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ .....	41
<b>Maksimova O.D.</b> FEATURES OF THE LEGAL REGULATION OF THE ACTIVITIES OF THE JURY AT THE PRESENT STAGE .....	41
<b>Матвеева Т.А.</b> ТЕОРЕТИКО-ПРИКЛАДНЫЕ ОСНОВЫ ОТНЕСЕНИЯ НОТАРИАТА К СИСТЕМЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ .....	43
<b>Matveeva T.A.</b> THEORETICAL AND APPLIED BASIS OF ALLOCATION OF NOTARIES TO THE LAW ENFORCEMENT SYSTEM .....	43
<b>Мороз А.Ф.</b> ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КАК КРИТЕРИЙ СОБЛЮДЕНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ БЕЗОПАСНОСТИ .....	45
<b>Moroz A.F.</b> PROCURATORIAL SUPERVISION OVER ENVIRONMENTAL LAW ENFORCEMENT AS A CRITERION FOR COMPLIANCE WITH ENVIRONMENTAL SAFETY .....	45
<b>Мялькин В.В.</b> ПРИНЦИП ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТИ И ЦЕЛИ ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ В РЕГУЛИРОВАНИИ .....	47
<b>Myalkin V.</b> THE PROPORTIONALITY APPROACH AND PURPOSES OF ITS INTEGRATION INTO REGULATION .....	47
<b>Ефимов В.А., Павлов Е.А.</b> ВЛИЯНИЕ МОДЕЛЕЙ ФИКТИВНОГО БАНКРОТСТВА НА КРЕДИТНО-РАСЧЕТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ ДОЛЖНИКА С БАНКОМ .....	49
<b>Efimov V.A., Pavlov E.A.</b> INFLUENCE OF FICTITIOUS BANKRUPTCY MODELS ON CREDIT-SETTLEMENT RELATIONS OF A DEBTOR WITH A BANK.....	49
<b>Павлов Е.А., Ефимов В.А.</b> РИСКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРИ ОСПАРИВАНИИ СДЕЛОК ДОЛЖНИКА, СОВЕРШЕННЫХ С ЦЕЛЬЮ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА ИМУЩЕСТВЕННЫМ ПРАВАМ КРЕДИТОРОВ .....	55
<b>Pavlov E.A., Efimov V.A.</b> RISKS OF ENTREPRENEURIAL ACTIVITY WHEN CHALLENGING THE DEBTOR'S TRANSACTIONS COMMITTED FOR THE PURPOSE OF HARMING THE PROPERTY RIGHTS OF CREDITORS.....	55

<b>Падин А.Э., Воробьева А.О., Кешишян А.В.</b> ЧТО СОБОЙ ПРЕДСТАВЛЯЕТ СОВРЕМЕННОЕ ПРОФСОЮЗНОЕ ДВИЖЕНИЕ В РОССИИ .....	59
<b>Padin A.E., Vorobeva A.O., Keshishyan A.V.</b> WHAT IS A MODERN TRADE UNION MOVEMENT IN RUSSIA .....	59
<b>Поляков В.А.</b> ИСПОЛНЕНИЕ НАЛОГОВОЙ ОБЯЗАННОСТИ ТРЕТЬИМ ЛИЦОМ .....	61
<b>Polyakov V.A.</b> EXECUTION OF TAX RESPONSIBILITY BY A THIRD PARTY .....	61
<b>Приженникова А.Н.</b> ЗАНЯТОСТЬ НАСЕЛЕНИЯ В РОССИИ: СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ.....	68
<b>Prizhennikova A.N.</b> POPULATION EMPLOYMENT IN RUSSIA: MODERN PROBLEMS.....	68
<b>Приженникова А.Н.</b> МЕДИАЦИЯ КАК СРЕДСТВО РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТОВ В УСЛОВИЯХ ЦИФРОВОЙ СРЕДЫ .....	77
<b>Prizhennikova A.N.</b> MEDIATION AS A MEANS FOR CONFLICT RESOLUTION IN THE CONDITIONS OF THE DIGITAL ENVIRONMENT .....	77
<b>Рюмин А.Р.</b> К ВОПРОСУ О СПЕЦИАЛЬНОЙ ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СПОРТСМЕНОВ .....	82
<b>Ryumin A.</b> ON THE ISSUE OF SPECIAL DISCIPLINARY RESPONSIBILITY OF ATHLETES .....	82
<b>Сабанова А.М.</b> ПРАВО АКЦИОНЕРА НА ПОЛУЧЕНИЕ ДИВИДЕНДОВ КАК ИНСТРУМЕНТ ПОВЫШЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПРИВЛЕКАТЕЛЬНОСТИ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА .....	84
<b>Sabanova A.M.</b> A SHAREHOLDER'S RIGHT TO RECEIVE THE DIVIDENDS AS A TOOL TO STRENGTHEN THE JOINT STOCK COMPANIES INVESTMENT APPEAL .....	84
<b>Сагдиева Э.М.</b> РАБОЧЕЕ ВРЕМЯ И ВРЕМЯ ОТДЫХА ЛИЦ, РАБОТАЮЩИХ В РАЙОНАХ КРАЙНЕГО СЕВЕРА И ПРИРАВНЕННЫХ К НИМ МЕСТНОСТЯХ.....	86
<b>Sagdieva E.M.</b> WORKING TIME AND TIME OF REST FOR PERSONS WORKING IN THE FAR NORTHERN AREAS AND EQUAL TO IT'S AREAS .....	86
<b>Салимов Р.М.</b> ПРОБЛЕМЫ ИНФОРМАТИЗАЦИИ СУДЕБНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ .....	88
<b>Salimov R.M.</b> PROBLEMS OF INFORMATIZATION OF THE JUDICIAL ACTIVITIES .....	88
<b>Скребнева С.С., Захарова Е.Ю.</b> ПОЛНОМОЧИЯ АДВОКАТА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ .....	90
<b>Skrebneva S.S., Zakharova E.Yu.</b> THE POWERS OF A LAWYER IN THE IMPLEMENTATION OF REPRESENTATION IN CIVIL MATTERS .....	90
<b>Стяжкина С.Н., Иванова М.К., Акимов А.А., Касимова Н.Р., Ибрагимова Д.Р.</b> ПОЛОЖИТЕЛЬНЫЙ ОПЫТ И РЕЗУЛЬТАТ ИЗЛЕЧЕНИЯ БОЛЬНОЙ С ПАНКРЕОНЕКРОЗОМ В СРОКИ БЕРЕМЕННОСТИ 32 НЕДЕЛИ .....	92
<b>Stjazhkina S.N., Ivanova Ma.K., Akimov A.A., Kasimova N.R., Ibragimova D.R.</b> POSITIVE EXPERIENCE AND RESULT OF THE TREATMENT OF A PATIENT WITH PANCREONECROSIS IN TERMS OF PREGNANCY 32 WEEKS.....	93

<b>Стяжкина С.Н., Акимов А.А., Касимова Н.Р., Ибрагимова Д.Р.</b> СЛОЖНЫЙ КЛИНИЧЕСКИЙ СЛУЧАЙ ТЕЧЕНИЯ ПАНКРЕОНЕКРОЗА С РАЗВИТИЕМ ПЕРИТОНИТА У БЕРЕМЕННОЙ.....	95
<b>Stjazhkina S.N., Akimov A.A., Kasimova N.R., Ibragimova D.R.</b> DIFFICULT CLINICAL CASE OF PANCREONECROSIS WITH THE DEVELOPMENT OF PERITONITIS IN PREGNANT WOMEN.....	95
<b>Федорова Д.И.</b> УПРАВЛЕНИЕ И ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА СЕКРЕТА ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ) .....	97
<b>Fedorova D.I.</b> MANAGEMENT AND FEATURES OF THE LEGAL REGIME OF PRODUCTION SECRETS (KNOW-HOW).....	97
<b>Халимонова Т.А.</b> ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТРУДОВОЙ МИГРАЦИИ.....	100
<b>Khalimonova T.A.</b> LEGAL REGULATION OF INTERNATIONAL LABOR MIGRATION .....	100
<b>Яценко И.С.</b> ПОНЯТИЕ БЮДЖЕТНО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В РФ И ФРГ .....	102
<b>Yatsenko I.S.</b> CONCEPT OF BUDGET-LEGAL RESPONSIBILITY IN THE RUSSIAN FEDERATION AND FRG .....	102
<b>Эвоян Э.Г.</b> ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО КАК ОСНОВА ДЛЯ ЭФФЕКТИВНОГО ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ КОРРУПЦИИ .....	105
<b>Evoyan E.</b> CIVIL SOCIETY AS A BASIS FOR AN EFFICIENT ANTI-CORRUPTION POLICY.....	105
<b>Ладыка А.Е., Барташевич Б.В.</b> ПОНЯТИЕ СДЕЛКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ .....	108
<b>Ladyka A.E., Bartashevitch B.V.</b> THE CONCEPT OF TRANSACTIONS IN CIVIL LAW.....	108
<b>Ладыка А.Е., Барташевич Б.В.</b> ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ МАЛОЛЕТНИМИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ .....	109
<b>Ladyka A.E., Bartashevitch B.V.</b> RESPONSIBILITY FOR DAMAGE CAUSED BY YOUNGER AND MINORNESS .....	109
<b>Ладыка А.Е., Барташевич Б.В.</b> ЦЕНЗ СУДИМОСТИ КАК ОГРАНИЧЕНИЕ АКТИВНОГО ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРАВА .....	111
<b>Ladyka A.E., Bartashevitch B.V.</b> CENTER OF JUDGMENT AS A LIMITATION OF ACTIVE ELECTORAL RIGHT .....	111



## JURISPRUDENCE

УДК 34

*Дворцова Екатерина Владимировна*  
Студент магистратуры 2 курса ФГБОУ ВО  
«Югорский государственный университет»  
г. Ханты-Мансийск

### ПРАВОВОЙ МОНИТОРИНГ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ОБЩЕСТВЕННОМ КОНТРОЛЕ ЗА ДЕЯТЕЛЬНОСТЬЮ ПОЛИЦИИ

*Dvortcova Ekaterina Vladimirovna*  
2nd year master student of "Ugra State University",  
Khanty-Mansiysk

### PUBLIC MONITORING THE POLICE ACTIVITIES FROM THE POINT OF VIEW OF POPULATION AND THE MEDIA

#### **Аннотация.**

*В статье рассмотрены вопросы осуществления общественного контроля за деятельностью органов внутренних дел гражданами России. Анализируются нормативно-правовые акты общественном контроле за деятельностью полиции. Обосновывается актуальность данного вопроса.*

#### **Abstract:**

*The article considers the questions of implementation of public control over activity of bodies of internal Affairs of the Russian citizens. The normative legal acts of public control over the activities of the police are analyzed. The urgency of this issue is substantiated.*

**Ключевые слова:** общественный контроль, законодательство, деятельность полиции.

**Keywords:** public control, legislation, police activities.

Движение по пути создания правового государства, формирование гражданского общества ставит на повестку дня проблему вовлечения населения, общественных объединений в процесс управления контролем за функционированием публичной администрации на различных уровнях управления. При этом наиболее остро стоит проблема осуществления наблюдения за деятельностью правоохранительных органов и, прежде всего, за деятельностью полиции, что связано с объемом решаемых правоохранительных задач и потенциальной возможностью незаконного ограничения прав и свобод граждан.

Святейший Патриарх Московский и всея Руси Кирилл, в своем выступлении в Московском университете МВД России на «круглом столе» «Духовность. Нравственность. Закон», в марте 2012 г. отметил, что «проблемы, происходящие в среде правоохранителей, особенно тех, кто носит форму, кто входит в реальное соприкосновение с населением, так больно отзываются в сердцах людей и могут повлечь опаснейшие политические последствия – ведь речь идет о дискредитации власти, как института»[2]. Действительно, сотрудники полиции наиболее близко контактируют с населением и в этой связи их деятельность должна выступать предметом самого пристального внимания не только со стороны представительной, судебной власти, прокуратуры, вышестоящего руководства, но и институтов гражданского общества.

Общественный контроль выступает в качестве особой формы коммуникации между полицией и обществом, что является одним из действенных индикаторов формирования гражданского общества и функционирования полиции. В этой связи И. Л. Бачило было отмечено, что «состояние общества, способного разумно и на основе усвоенных знаний и опыта организовывать свою жизнь так, чтобы конфликтов и противоречий было как можно меньше, а способов обеспечения благоденствия, справедливости и достоинства каждого – как можно больше» [1].

Обращение к положениям базового Федерального закона «О полиции» позволяет заключить, что законодателем уделено определенное внимание общественному контролю за деятельностью полиции. Об этом свидетельствует ст. 50 вышеназванного Закона. Системный анализ норм, регламентирующих контроль (надзор) за деятельностью полиции позволяет сделать вывод, что общественный контроль наряду с государственным контролем, судебным контролем, ведомственным контролем, прокурорским надзором встроено в систему способов обеспечения законности деятельности полиции.

Обращает на себя внимание, что при нормативном правовом закреплении характеристики общественного контроля за деятельностью полиции законодатель использовал бланкетные конструкции. В этой связи делаются ссылки к Федеральному

закону «Об Общественной палате Российской Федерации» [2] и Федеральному закону «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания». Вместе с тем возникает ряд вопросов, ответы на которые требуют проведения правового мониторинга законодательства, регламентирующего общественный контроль за деятельностью полиции. Потенциал правового мониторинга позволяет познать качество законодательства об общественном контроле деятельности полиции, что предопределено его предназначением, возможностью оценки качества и, соответственно, эффективности данного способа обеспечения законности с целью выявления недостатков и формирования предложений по устранению.

Статья 50 Федерального закона «О полиции», где дается характеристика общественного контроля, не содержит исчерпывающей нормативной правовой регламентации данного способа обеспечения законности. Так, ст. 53 Федерального закона «О полиции», по сути, заключает в себе один из видов общественного контроля, а именно – обжалование, что осуществляется в порядке соответствующих нормативных правовых актов, то есть в очередной раз использована бланкетная конструкция [4]. Учитывая тот факт, что общественный контроль вправе осуществлять коллективные субъекты, то есть нормативно разрешенные объединения граждан, то следует учитывать их правовой статус при отправлении данной деятельности. При этом следует принимать во внимание, что вопросы отправления общественного контроля регулируются на уровне подзаконного нормативного правового регулирования. Наряду с этим положения базового Федерального закона от 21 июля 2014 г. № 212-ФЗ «Об основах общественного контроля в Российской Федерации» [5] не применяются, так как в соответствии с ч. 2 ст. 2 данного нормативного правового акта установлены исключения при осуществлении общественного контроля за деятельностью в области обеспечения обороны страны и безопасности государства, общественной безопасности и правопорядка, за деятельностью полиции, органов следствия, прокуратуры и судов, а также за деятельностью, связанной с исполнением наказаний, контролем за оборотом наркотических

средств и психотропных веществ, содержанием детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, оказанием психиатрической помощи, регулируется соответствующими федеральными законами. Такое законодательное решение оправданно спецификой осуществления правоохранительной деятельности, сохранностью государственной и иной охраняемой законом тайны. Вместе с этим не решается проблема качества нормативного правового регулирования общественного контроля.

Рассмотрение заявленной проблемы позволяет сделать ряд выводов. Общественный контроль является одним из перспективных способов обеспечения законности деятельности полиции. Существует потребность в реформировании нормативного правового регулирования общественного контроля деятельности полиции, в рамках которого следует минимизировать использование бланкетного нормативного правового регулирования. Для качественной регламентации общественного контроля за деятельностью полиции существует потребность провести систематизацию законодательства об общественном контроле путем издания единого закона об общественном контроле и исключения соответствующих норм из тематических правоохранительных законов.

#### **Список литературы:**

1. Бачило И. Л. Информационное право: Учебник. М., 2015. - 303с
2. Русская Православная Церковь: официальный сайт Московского Патриарха. – [электронный ресурс]- режим доступа - <http://www.patriarchia.ru/db/text/2111750.html> (дата обращения 10.05.2019)
3. Федеральный закон от 10.06.2008 № 76-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания» // СЗ РФ. 2008. № 44. Ст. 3273
4. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ (ред. от 01.04.2019) «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 33. Ст. 1281
5. Федеральный закон от 21.07.2014 № 212-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «Об основах общественного контроля в Российской Федерации» // СЗ РФ. 2014. № 30. Ч. I. Ст. 4213.



*Дегтярь Александр Евгеньевич*

*студент магистратуры Высшей школы государственного аудита (факультет) Московского государственного университета имени М. В. Ломоносова.*

## СУБЪЕКТЫ ОПЕРАЦИЙ С ПРОИЗВОДНЫМИ ФИНАНСОВЫМИ ИНСТРУМЕНТАМИ (ДЕРИВАТИВАМИ).

*Degtyar Alexander Evgenievich*

*Master's student of the Higher School of State Audit (faculty) of Moscow State University named after MV Lomonosov.*

### SUBJECTS OF OPERATIONS WITH DERIVATIVE FINANCIAL INSTRUMENTS (DERIVATIVES).

#### **Аннотация:**

*Операции с производными финансовыми инструментами (деривативами) осуществляют достаточно широким кругом лиц. Однако законодателем используются различные понятия субъектов таких операций. В данной статье исследуются основные субъекты операций с производными финансовыми инструментами.*

#### **Abstract:**

*Operations with derivative financial instruments (derivatives) are carried out by a fairly wide range of people. However, the legislator uses different concepts of the subjects of such operations. This article examines the main subjects of operations with derivative financial instruments.*

**Ключевые слова:** *Производные финансовые инструменты, деривативы, срочный рынок, рынок ценных бумаг, Банк России, Минфин России, государственное регулирование операций с производными финансовыми инструментами, государственное регулирование рынка ценных бумаг, кредитные организации, субъекты операций с деривативами, субъекты сделок с производными финансовыми инструментами, профессиональные участники рынка ценных бумаг, квалифицированные инвесторы, инвесторы, дилеры, брокеры, инвестиционные фонды, негосударственные пенсионные фонды, управляющие компании, форекс-дилеры, депозитарий, репозитарий, регистратор.*

**Keywords:** *Derivative financial instruments, derivatives, derivatives market, securities market, Bank of Russia, Ministry of Finance of Russia, state regulation of operations with derivative financial instruments, state regulation of the securities market, credit organizations, subjects of operations with derivatives, subjects of transactions with derivative financial instruments, professional securities market participants, qualified investors, investors, dealers, brokers, investment funds, non-state pension funds, ravlyaetsya companies, forex dealers, depository, repository, the registrar.*

В настоящий момент правовое регулирование операций с производными финансовыми инструментами преимущественно осуществляется в рамках правового регулирования рынка ценных бумаг. В литературе принято рассматривать срочный рынок, в рамках которого и осуществляются операции с деривативами, в качестве составной части рынка ценных бумаг, в связи с чем, принято не разграничивать субъектов рынка ценных бумаг и субъектов срочного рынка, осуществляющий операции с деривативами.

Стоит отметить, что Закон о рынке ценных бумаг и Закон об организованных торгах используют понятие профессиональный участник рынка ценных бумаг. Законом о рынке ценных бумаг не дает четкого определения профессионального участника рынка ценных бумаг, а лишь устанавливает, что это юридическое лицо, созданное по Российскому законодательству и осуществляющее определенную Закон о рынке ценных бумаг деятельность.

В науке существует подход, согласно которому понятие профессионального участника рынка ценных бумаг стоит воспринимать в качестве приема юридической техники, который используется для того чтобы не перечислять всех участников

рынка ценных бумаг. Такой подход объясняется на примере клиринговых организаций. После принятия Закона о клиринге, клиринговые организации перестали относиться к профессиональным участникам рынка ценных бумаг, однако все принятые изменения в связи с принятием Закона о клиринге содержательно не поменяли регулирование клиринговых организаций.

На наш взгляд профессиональных участников рынка ценных бумаг стоит рассматривать в качестве участников рынка ценных бумаг в узком смысле. Тем более что Малов Г. А. в своем исследовании под участниками рынка ценных бумаг в широком смысле понимает таких участников, «*которые имеют имущественный интерес в результатах заключаемых сделок на рынке ценных бумаг, то есть получают прибыль и несут убытки по таким сделкам*». При этом к участникам рынка ценных бумаг автор отнес эмитента и инвестора, которые не являются профессиональными участниками рынка ценных бумаг по смыслу Закона о рынке ценных бумаг.

Несмотря на то, что в науке принято отдельно рассматривать субъектов срочного рынка от субъектов рынка ценных бумаг, такие попытки все же

предпринимались. Так, в своем исследовании Малов Г. А. под субъектами срочного рынка понимает субъектов, «которые совершают срочные сделки, как правило, от своего имени и за свой счет, и имеют имущественный интерес, то есть получают прибыль и несут убытки по таким срочным сделкам». На наш взгляд, такое понимание видится достаточно широким.

В узком смысле под субъектами срочного рынка стоит понимать стороны по срочным сделкам (операциям с деривативами).

Также стоит разделять субъектов, осуществляющих операции с деривативами, на организованных торгах и субъектов, осуществляющих операции с деривативами не на организованных торгах.

Операции с производными финансовыми инструментами, осуществляемыми в рамках организованных торгов в соответствии с Законом об организованных торгах.

**Организаторами торгов** являются хозяйственные общества, оказывающие услуги по проведению организованных торгов на товарном/финансовом рынках на основании лицензии биржи или лицензии торговой системы, созданное в соответствии с законодательством России. Таким образом, закон об организованных торгах различает два вида организаторов торгов: биржи и торговые системы.

Главное отличие биржи от торговой системы заключается в том, что биржи оказывают услуги по проведению организованных торгов с производными финансовыми инструментами, в то время как торговым системам предоставляется право по осуществлению организованных торгов, на которых осуществлялись операции с деривативами, только на основании нормативных актов Банка России в отдельных случаях и по отдельным инструментам. На сегодняшний день, у самой крупной торговой системы в России RTS Board возможность осуществления операций с деривативами только планируется. Еще одним отличием является запрет на осуществление брокерской дилерской и депозитарной деятельностью и деятельности по управлению ценными бумагами для биржи. На торговую систему такой запрет налагается при совмещении основной деятельности с клиринговой организацией. Также торговая система не вправе осуществлять листинг ценных бумаг.

Круг субъектов, осуществляющих операции с производными финансовыми инструментами на организованных торгах установлен ФЗ «О рынке ценных бумаг» и ФЗ «Об организованных торгах». Предлагаем рассмотреть названных субъектов во взаимосвязи двух законов.

Так ч. 4, 5.1 ст. 16 ФЗ «Об организованных торгах» установлено, что к участию в организованных торгах, на которых заключаются договоры, являющиеся производными финансовыми инструментами, могут быть допущены:

**Банк России.** Банк России осуществляет операции в соответствии с ФЗ «О Банке России». Частью 8 статьи 46 ФЗ «О Банке России» предусмотрено право Банка России осуществлять операции с фи-

нансовыми инструментами, под которыми понимаются ценные бумаги или производные финансовые инструменты, в целях управления финансовыми рисками. Также Банк России отнесен законом о рынке ценных бумаг к квалифицированным инвесторам.

**Федеральное казначейство,** которое в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 30.11.2017 N 1449 осуществляет операции по управлению остатками средств на едином счете федерального бюджета в части купли-продажи иностранной валюты и заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, предметом которых является иностранная валюта, на организованных торгах.

**Центральный контрагент.** В соответствии с Федеральным законом от 07.02.2011 N 7-ФЗ "О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте" (далее – ФЗ «О клиринге») является юридическим лицом, которое является одной из сторон заключаемых договоров, обязательства из которых подлежат включению в клиринговый пул. Центральный контрагент действует на основании лицензии небанковской кредитной организации на осуществление банковских операций, а также лицензии на осуществление клиринговой деятельности и которому присвоен статус центрального контрагента в соответствии с законом о клиринге.

В силу ч. 1 ст. 51.4 ФЗ «О рынке ценных» бумаг центральный контрагент является обязательной стороной любой операции с производными финансовыми инструментами, осуществляемой на организованных торгах.

**Управляющие** – профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие деятельность по управлению ценными бумагами. Под такой деятельностью понимается деятельность по доверительному управлению ценными бумагами, денежными средствами, предназначенными для совершения сделок с ценными бумагами и (или) заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами (ст. 6 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

К Управляющим относятся управляющие компании инвестиционных фондов, паевых инвестиционных фондов, негосударственных пенсионных фондов. Такие управляющие компании осуществляют операции с деривативами на основании ч. 2 ст. 40 Федерального закона от 29.11.2001 N 156-ФЗ "Об инвестиционных фондах" и ч. 2 ст. 25.1 Федерального закона от 07.05.1998 N 75-ФЗ "О негосударственных пенсионных фондах".

**Дилеры** - профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие дилерскую деятельность. Дилерская деятельность заключается в совершении сделок купли-продажи ценных бумаг от своего имени и за свой счет посредством публичного объявления цен покупки и/или продажи определенных ценных бумаг с обязательством покупки и/или продажи этих ценных бумаг по объявленным дилером ценам (ст. 4 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

**Брокер.** Брокер является профессиональным участником рынка ценных бумаг, юридическим лицом, созданным в соответствии с законодательством России, осуществляющим брокерскую деятельность. Брокерская деятельность заключается в осуществлении гражданско-правовых сделок с ценными бумагами и (или) заключении договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, по поручению клиента на основании возмездных договоров с клиентом. Брокерская деятельность также является лицензируемой.

**Кредитные организации,** действующие от своего имени и за свой счет, осуществляющие операции с деривативами, базисным активом которых являются валюта и (или) процентные ставки;

**Юридические лица,** осуществляющие операции с деривативами, базисным активом которых является товар, при этом такие юридические лица должны быть созданы в соответствии с законодательством России, при условии осуществления таких операций за свой счет;

**Иностранные юридические лица,** действующие от своего имени и за свой счет или за счет клиента, являющегося иностранным лицом, могут осуществлять операции с деривативами, базисным активом которых является товар.

Каждый из профессиональных участников рынка ценных бумаг действует на основании лицензии, которая выдается Банком России (ч. 1 ст. 39 ФЗ «О рынке ценных бумаг»). Исключением из данного правила являются государственные корпорации, которым право на осуществление отдельных видов профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг предоставляется на основании федерального закона, в соответствии с которым государственная корпорация была создана (ч. 2 ст. 39 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Заключение договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, операции с деривативами предназначенные для квалифицированных инвесторов осуществляются только через брокеров. Указанное правило не распространяется на квалифицированных инвесторов в силу федерального закона, а также на случаи, установленные Банком России (ч. 7 ст. 51.4 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

**Квалифицированными инвесторами** являются лица либо перечисленные в ч. 2 ст. 51.2 Закона о рынке ценных бумаг либо лица, признанные в качестве квалифицированных инвесторов, в соответствии с Законом о рынке ценных бумаг, а также принятыми в соответствии с ним нормативными актами Банка России.

Более детальное регулирование субъектов операций с производными финансовыми инструментами, заключаемыми на организованных торгах, осуществляется в рамках саморегулирования.

Так, в правилах допуска к участию в организованных торгах на срочном рынке Московской биржи, перечисленные субъекты операций срочного рынка дополнительно делятся на восемь категорий. Каждая категория участников имеет свои требования допуска к организованным торгам.

Законом о рынке ценных бумаг выделяются дополнительные субъекты. К таким субъектам относятся:

**Финансовый консультант на рынке ценных бумаг** – брокер и/или дилер, который оказывает эмитенту услуги по подготовке проспекта ценных бумаг.

**Трансфер-агент** – иной регистратор, депозитарий или брокер, привлеченные регистратором для выполнения части своих функций.

**Номинальный держатель ценных бумаг** – депозитарий, который учитывает права на ценные бумаги, принадлежащие другим лицам на счете депо.

**Маркет-мейкер** – участник торгов, который на основании договора, одной из сторон которого является организатор торговли, принимает на себя обязательства по поддержанию цен, спроса, предложения и (или) объема торгов финансовыми инструментами, иностранной валютой и (или) товаром на условиях, установленных таким договором.

Отдельно рассмотрим таких субъектов операций с производными финансовыми инструментами, как клиринговая организация, репозитарий и форекс-дилер.

**Клиринговая организация** – юридическое лицо, обладающее правом осуществления клиринговой деятельностью (Под клиринговой деятельностью понимается деятельность по определению обязательств, подлежащих исполнению, возникающих из договоров, в том числе, когда такие обязательства возникают в результате неттинга, а также деятельность по подготовке документов, являющихся основанием для прекращения/исполнения обязательств и осуществление обеспечения таких обязательств). Также клиринговая организация законом о рынке ценных бумаг относится к квалифицированным инвесторам (п. 1.1 ст. 51.2 Закона о рынке ценных бумаг).

Законом о клиринге предусмотрено право на осуществление операций с производными финансовыми инструментами без ограничений (ч. 17 ст. 5 Закона о клиринге).

В России репозитарий появился как участник рынка ценных бумаг в связи с принятием Федерального закона от 30.12.2015 N 430-ФЗ "О внесении изменений в Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" и отдельные законодательные акты Российской Федерации". Данная реформа является следствием реализации договоренностей, достигнутых на саммите большой двадятки в Питтсбурге в 2009 году.

Необходимость такого участника появилась в целях выявления системного риска и учета внебиржевых операций с деривативами.

**Репозитарий** является участником внебиржевых операций с производными финансовыми инструментами на основании лицензии Банка России. Таким образом, мы переходим к рассмотрению внебиржевых участников операций с производными финансовыми инструментами.

**Репозитарий** оказывает услуги по **сбору, фиксации, обработке и хранению информации** о заключенных не на организованных торгах договорах репо, **договорах, являющихся производными финансовыми инструментами**, договорах иного вида, предусмотренных нормативными актами Банка России, а также ведет реестр таких договоров (ч. 1, 2 ст. 15.5 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Репозитарием может выступать отдельные структурные подразделения биржи, клиринговой организации, центрального депозитария, расчетного депозитария, не обладающего статусом центрального депозитария, так как центральному контрагенту запрещено осуществлять репозитарную деятельность (ч. 3 ст. 15.5 ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Репозитарий утверждает правила осуществления репозитарной деятельности. Согласно закону в правилах репозитарной деятельности должны содержаться:

- 1) права и обязанности репозитария, клиентов репозитария;
- 2) порядок оказания репозитарных услуг;
- 3) порядок направления клиентами репозитария информации в репозитарий, в том числе формы и форматы сообщений, представляемых на бумажном носителе или в электронной форме, а также порядок их заполнения;
- 4) порядок предоставления клиентами репозитария возражений в отношении внесенных в реестр договоров записей, а также порядок и сроки рассмотрения репозитарием указанных возражений;
- 5) порядок и сроки предоставления информации из реестра договоров.

Правила репозитарной деятельности, а также изменения, которые в них вносятся, утверждаются единоличным исполнительным органом репозитария и регистрируются Банком России, после чего публикуются на официальном сайте репозитария.

Фактически правила репозитарной деятельности представляют собой условия типового соглашения об оказании репозитарных услуг.

Более детальное регулирование субъектов внебиржевого рынка производных финансовых инструментов осуществляется Банком России.

Операции с производными финансовыми инструментами не на организованных торгах могут также осуществляться и физическими лицами, не являющимися индивидуальными предпринимателями. Для этого существует такой участник на рынке ценных бумаг, как **форекс-дилер**.

**Форекс-дилер** является лицом, которое осуществляет от своего имени и за свой счет с физическим лицом, не являющимся предпринимателем, операции с деривативами, базовым активом которых является валюта или валютная пара в пределах предоставленного физическим лицом обеспечения.

Деятельность форекс-дилера является саморегулируемой, в связи с чем, форекс-дилер имеет право осуществлять свою деятельность с момента вступления в саморегулируемую организацию. Законом установлено, что деятельность форекс-дилера является исключительной, поэтому форекс-

дилер не может совмещать профессиональную деятельность, осуществляемую на рынке ценных бумаг с деятельностью форекс-дилера.

Банком России установлен стандарт осуществления деятельности форекс-дилера.

Стандарт представляет собой совокупность требований предъявляемых к форекс-дилеру при выставлении форекс-дилером котировок, подачи клиентами заявок на заключение отдельных договоров; расчете размера обязательств клиента; предоставлении клиентами обеспечения; проведении расчетов с клиентами, а также примерные условия рамочного договора.

Для осуществления физическим лицом операций с деривативами не на организованных торгах, базовым активом которых является валюта либо валютная пара необходимо заключить соглашение с форекс-дилером. За счет физического лица могут выступать клиентом брокер или управляющий.

При осуществлении операции с деривативами не на организованных торгах, у субъектов срочных сделок отсутствует обязанность для обращения к посредникам. Так как стороны в данном случае вынуждены осуществлять расчеты самостоятельно, они могут прибегать к услугам клиринговых организаций, которые будут выполнять расчетные функции и устанавливать размер взаимных обязательств. Единственной обязанностью в соответствии с Законом об организованных торгах, а также Указания Банка России является предоставление отчетности в репозитарий.

При этом операция с производным финансовым инструментом должна быть после 1 ноября 2016 года между лицами, не являющимися профессиональными участниками рынка ценных бумаг. Такие юридические лица обязаны отчитываться по каждой операции с производными финансовыми инструментами, если они отвечают следующим критериям:

1. Сумма обязательств из производного финансового инструмента превышает 1 миллиард рублей либо эквивалентную сумму в иностранной валюте.
2. Сумма обязательств из совокупности операций с производными финансовыми инструментами превышает 10 миллиардов рублей либо эквивалентную сумму в иностранной валюте в течение расчетного периода (три месяца подряд).
3. Все операции, которые были осуществлены с первого числа, следующего за расчетным периодом, в котором были достигнуты пороговые значения.

Таким образом, можно выделить две основные группы субъектов операций с деривативами: субъекты, осуществляющие операции на организованных торгах (преимущественно профессиональные участники рынка ценных бумаг) и субъекты внебиржевых операций с деривативами.

#### **Библиографический список использованных источников:**

1. Малов Григорий Александрович. Кредитные организации на срочном рынке: вопросы правового регулирования: диссертация ... кандидата юридических наук: 12.00.03 - Москва, 2015;

2. Федеральный закон от 07.02.2011 N 7-ФЗ «О клиринге, клиринговой деятельности и центральном контрагенте»//«Российская газета», N 29, 11.02.2011;

3. Федеральный закон от 29.11.2001 N 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах»//«Собрание законодательства РФ», 03.12.2001, N 49, ст. 4562,

4. Федеральный закон от 07.05.1998 N 75-ФЗ «О негосударственных пенсионных фондах»//«Российская газета», N 90, 13.05.1998,

5. Федеральный закон от 10.07.2002 N 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»// «Парламентская газета», N 131-132, 13.07.2002

6. Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»//«Собрание законодательства РФ», N 17, 22.04.1996

7. Постановление Правительства РФ от 30.11.2017 N 1449 «О порядке осуществления операций по управлению остатками средств на едином

счете федерального бюджета в части купли-продажи иностранной валюты и заключения договоров, являющихся производными финансовыми инструментами, предметом которых является иностранная валюта, на организованных торгах»//«Собрание законодательства РФ», 11.12.2017, N 50 (Часть III), ст. 7610;

8. Указание Банка России от 29.04.2015 N 3629-У «О признании лиц квалифицированными инвесторами и порядке ведения реестра лиц, признанных квалифицированными инвесторами»// «Вестник Банка России», N 51, 15.06.2015

9. «Базовый стандарт совершения операций на финансовом рынке при осуществлении деятельности форекс-дилера», утвержденный Банком России протоколом КФН от 27.04.2017 N КФНП-15;

10. Правила допуска к участию в организованных торгах ПАО Московская Биржа. Часть III. Срочный рынок. [Электронный ресурс]: <https://fs.moex.com/files/18055> (Дата обращения: 10.04.2019).

*Журавлева А.С.*

*Студент магистратуры Удмуртского Государственного Университета  
Юрисконсульт компании ООО «Новый дом»*

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ ДОЛЕЙ СУПРУГОВ ПРИ ПРИОБРЕТЕНИИ НЕДВИЖИМОСТИ

*Zhuravleva A.S.*

*Master's student at Udmurt State University  
Legal Advisor of the company "New Home"*

## DETERMINATION OF THE PROPORTION OF SPOUSES IN THE ACQUISITION OF REAL ESTATE

### *Аннотация*

*В данной статье рассмотрена проблема определения долей супругов в праве совместной собственности при приобретении недвижимости по договору купли-продажи. Приводится пример из судебной практики применения законодательства в части определения долей супругов. Предлагаются возможные решения пробелов законодательства.*

### *Abstract*

*This article discusses the problem of determining the shares of spouses in the right of joint ownership when purchasing real estate under a contract of sale. An example is given from the judicial practice of applying legislation in terms of determining the shares of spouses. Possible solutions for gaps in legislation are proposed.*

**Ключевые слова:** *брак, совместная собственная супругов, законный режим, брачный договор, долевая собственность.*

**Key words:** *marriage, common property of spouses, legal regime, marriage contract, shared ownership.*

Проблема определения долей в праве совместной собственности супругов является актуальной, поскольку на сегодняшний день существуют пробелы в праве, которые приходится восполнять проведением судебного разбирательства. Но сегодня в производстве судов находится слишком большое количество дел, поэтому перед нами стоит задача восполнить имеющиеся пробелы в законодательстве.

В статье будет рассмотрено, как определяются доли супругов при приобретении недвижимости в их совместную собственность, нормативно-правовое регулирование, а так же правовые последствия данной сделки.

Как известно, все имущество супругов, что нажитое ими во время брака является их совместной собственностью, и принадлежит каждому в равных долях.

То же самое правило действует и при разделе имущества супругов. Как гласит статья 39 Семейного Кодекса Российской Федерации (далее СК РФ) «При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами».

Таким образом, мы видим, что перед нами диспозитивная норма, которая предоставляет супругам

право отходить от общего принципа равенства долей и заключать договоры на установление долей в совместной собственности супругов. СК РФ содержит главу 8 «Договорный режим имущества супругов», которая регламентирует отступление от законного режима имущества супругов.

Согласно вышесказанному при приобретении имущества супругов в период брака, их доли будут равны.

Предлагаем рассмотреть данные положения на примере приобретения квартиры.

Нередки случаи, когда при оформлении купли-продажи квартиры в договор включается условие об определении долей супругов на недвижимость. Однако, такое условие в договоре будет являться действительным, только при соблюдении требований п.2 ст.41 СК РФ, который гласит, что брачный договор заключается в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению.

Таким образом, включая в договор купли-продажи условие об определении долей необходимым условием является его обязательно нотариальное удостоверение. В противном же случае такое условие, содержащееся в договоре, будет являться предметом спора в суде.

Так, можно привести в пример дело №2-4420/11 от 12 сентября 2011 года. «ФИО2 обратилась в суд с иском к Павлову Д.С., Федеральному государственному унитарному предприятию «Главное управление специального строительства по территории Дальневосточного федерального округа при Федеральном агентстве специального строительства» о признании недействительным договора купли-продажи по пер. Донскому в от ДД.ММ.ГТТГ в части определения долей в праве собственности. В обоснование заявленных требований указав, что ДД.ММ.ГТТГ между ФГУП «ГУСС «Дальспецстрой» при Спецстрое России», ФИО2 и Павловым Д.С. был заключен договор купли-продажи указанной квартиры, в соответствии с п.1.1 которого Павлову Д.С. была установлена 19/20 доли в праве, а ее доля определена в 1/20. На момент приобретения квартиры они находились с ответчиком в законном браке, проживали совместно и на покупку квартиры были затрачены совместно нажитые в период брака и заемные денежные средства. В отсутствие брачного договора, супруги могут купить имущество в долевую собственность, определив в договоре свои доли только равными. Договор купли-продажи, закрепляющий неравные доли супругов в праве собственности на объект недвижимости должен быть нотариально удостоверен. Возмездный договор, по которому в общую долевую собственность супругов приобретается какое-либо имущество, будучи заключенным в простой письменной форме является ничтожным. Суд решил признать договор купли-продажи в части определения долей: 19/20 доли в праве – Павлову Дмитрию Сергеевичу и 1/20 доли в праве ФИО2 – недействительным. Обязать Управление федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по внести изменение в Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок в виде вида собственности

ФИО2 и Павлова Дмитрия Сергеевича на объект недвижимости – квартиры, расположенной по адресу: , пер.Донской, указав на вид собственности – совместная»[1].

Такие случаи не единичны, и часто встречаются на практике. В связи с этим среди юристов поднимается весьма актуальная проблема - «вопрос о правомерности государственной регистрации права собственности недвижимого имущества, приобретенного в период брака, с указанием доли в праве каждого из супругов при отсутствии между ними брачного договора».

Так как регистрация права собственности на недвижимое имущество супругов в разных долях встречается довольно часто, предлагаем несколько способов решения данной проблемы:

1. Обязать орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество, истребовать у супругов-собственников брачный договор либо нотариально заверенный договор купли-продажи, при условии, что супруги владеют правом собственности в разных долях. В случае отсутствия надлежаще оформленного договора, орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимое имущество, должен указать вид собственности – совместная, согласно действующему законодательству.

2. Применять к пунктам договоров купли-продажи, устанавливающих долевой режим собственности супругов, положения статьи 180 ГК РФ, согласно которой - «недействительность части сделки не влечет недействительности прочих ее частей, если можно предположить, что сделка была бы совершена и без включения недействительной ее части»[1]. Таким образом, при применении данной статьи сам договор, как основание возникновения права собственности на недвижимое имущество, остается действительным, ничтожным является только пункт устанавливающий долевую собственность супругов. В данном случае, Зайцева Т.И. предлагает – «расценивать договор заключенным по общим правилам, т.е. считать имущество приобретенным супругами в совместную собственность»[2].

3. Дополнить статью 41 семейного кодекса РФ пунктом 3 в следующей редакции: "К брачному договору приравнивается договор купли-продажи недвижимости, устанавливающий долевой вид собственности на приобретаемое имущество. К такому договору купли-продажи применяются те же положения, что и к брачному договору". Наличие на сегодняшний день не соблюдения нотариальной формы к договорам купли-продажи, устанавливающих долевой вид собственности может быть обусловлено отсутствием такой нормы в законодательстве.

#### Список используемой литературы:

1. Зайцева Т.И. Нотариальная практика: ответы и вопросы // Федеральная нотариальная палата. М., 2007. С.201;
2. Шаина М.А. О проблемах долевой собственности супругов // Адвокат. 2015. №7. С.12.

*Журавлева А.С.**Студент магистратуры Удмуртского Государственного Университета  
Юрисконсульт компании ООО «Новый дом»***АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СУДОПРОИЗВОДСТВА ПО ДЕЛАМ О РАЗДЕЛЕ ИМУЩЕСТВА СУПРУГОВ***Zhuravleva A.S.**Master's student at Udmurt State University  
Legal Advisor of the company "New Home"***CURRENT PROBLEMS OF SHIPPRODUCTION BY CASES ABOUT THE DIVISION OF SPOUGHE PROPERTY****Аннотация**

*В статье рассматриваются преобладающие на сегодняшний день процессуальные проблемы, возникающие при разделе общего имущества супругов. Предлагается решение каждой выделенной проблемы. Приводится судебная практика, показывающая наличие проблемы законодательства на сегодняшний день.*

**Abstract**

*The article presents the prevailing data on existing problems. A solution to each highlighted problem is proposed. Judicial practice is presented, showing the existence of problems in legislation today.*

**Ключевые слова:** *брак, совместная собственная супругов, законный режим, брачный договор, долевая собственность.*

**Key words:** *marriage, common property of spouses, legal regime, marriage contract, shared ownership.*

На сегодняшний день можно выделить несколько процессуальных проблем, возникающих при рассмотрении судами дел о разделе имущества супругов. Предлагаем рассмотреть их более подробно в данной статье.

1. Проблема отсутствия исполнения согласия супруга на совершение сделки решением суда.

Данный вопрос поднимается в научной доктрине, так как действительно данная проблема является актуальной. Как отмечает Е.А. Чефранова: «Невозможность исполнить отсутствующее согласие супруга может поставить супруга – контрагента по сделке в весьма тяжелое положение в случаях, когда место пребывания другого супруга неизвестно или болезненное состояние другого супруга препятствует изъяслению согласия»[1].

В законодательстве Российской Федерации на сегодняшний день нет норм, позволяющих исполнить отсутствующее согласие второго супруга.

Однако, если мы обратимся к практике зарубежных стран, то увидим, что, например, Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) содержит подобную норму – статья 217 Гражданского Кодекса Франции: «Одному из супругов может быть разрешено судом единолично совершить сделку, в которой необходимы участие или согласие другого супруга, если последний не в состоянии выразить свою волю или же его отказ не обоснован интересами семьи. Сделка, совершенная в условиях, установленных решением суда, имеет юридическую силу в отношении супруга, участие или согласие которого не были получены, при этом на него не налагаются какие либо личные обязательства»

Данный вопрос возможности замены согласия супруга решением суда в научной литературе имеет

своих единомышленников и противников. Е.А. Чефранова заявляет, что «никаких препятствий к принятию и рассмотрению спора по существу в действующем законодательстве нет».[1] А вот Багрова Н.В. считает наоборот – «Возможность замены его согласия решением суда, по сути является одним из видов ограничений гражданских прав, которые, как известно, могут быть ограничены только федеральным законом (пункт 3 статьи 54 Конституции Российской Федерации)»[2]. Таким образом, мы видим, что конечно, есть основания для внесения изменений в действующее законодательство – без возможности замены согласия супруга, который, например, физически не может его выразить, второй супруг ставится в весьма затруднительное положение. С другой стороны, действительно, возникает вопрос, а не является ли замена согласия супруга решением суда ограничением законных прав гражданина? В связи с этим, предлагаем дополнить статью 35 СК РФ пунктом 4 в следующей редакции: « В случаях, когда местонахождение второго супруга неизвестно, супруг считается пропавшим без вести, либо физическое состояние супруга не позволяет принимать осознанные решения ввиду его длительного болезни, сделка, требующая согласия второго супруга может быть совершена по решению суда».

2. Проблема сроков исковой давности.

По общему правилу, согласно п.1 ст.9 СК РФ – сроки исковой давности не распространяются на требования, вытекающие из семейных отношений, за исключением случаев, прямо предусмотренных Семейным кодексом РФ. Согласно законодательству к таким случаям относятся требования супругов о разделе совместно нажитого имущества.



Однако, про момент начала течения срока исковой давности в Семейном Кодексе РФ ничего не сказано, но статья 9 СК РФ содержит отсылочную норму к положениям статьи 200 ГК РФ, согласно которой течение исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Как известно общий срок исковой давности составляет 3 года со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску.

Казалось бы, все просто, однако, между авторами на сегодняшний день существуют разногласия по данной теме. В доктрине одни авторы считают, что исковая давность начинает течь с момента расторжения брака, другие — с момента, когда супруг, предъявляющий иск, узнал или должен был узнать о нарушении своего права. По данному спорному вопросу существует разъяснение Верховного Суда РФ, которое закреплено в пункте 19 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 05.11.1998 N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" - течение трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут (п. 7 "ст. 38" СК РФ), следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 "ст. 200" ГК РФ).

Однако, на сегодняшний день имеется судебная практика, складывающаяся в связи с неправильным моментом определения начала течения сроков исковой давности (см. извлечение из Определения Верховного Суда РФ от 16.09.2014 N 3-КГ14-4, Приложение №1).

Решением данной проблемы предлагаем дополнить статью 9 СК РФ пунктом 3 следующего содержания: «По спорам, возникающим в отношении раздела имущества супругов, брак которых расторгнут в порядке, установленном законодательством, течение срока исковой давности начинает исчисляться со дня когда супруг, чье право нарушено узнал или должен был узнать о нарушении своего права».

Так же стоит отметить, что среди ученых поднимается вопрос не только о корректном исчислении сроков исковой давности при рассмотрении данной категории дел, но и вопрос об увеличении такого срока.

Например, А.В. Слепакова, считает необходимым устранение пробела регулирования вопроса о начале течения срока исковой давности в семейном законодательстве путем принятия нормы, которая устанавливала бы иной порядок течения исковой давности, который отличался бы от порядка, установленного ГК РФ. По ее мнению, отличие должно

заключаться в том, что начало течения срока исковой давности должно связываться с моментом расторжения брака, а не с моментом, когда бывший супруг узнал или должен был узнать о факте нарушения своего права на имущество.

Однако, если же мы обратимся к общим положениям исковой давности, то увидим, что исковой давностью признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. В связи с чем, привязывать начало течения срока исковой давности к моменту расторжения брака является не разумным, противоречащим законодательству.

#### **Список используемой литературы:**

1. Чефранова Е.А., Механизм семейно-правового регулирования имущественных отношений супругов: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук М., 2007. С.14.

2. Багрова Н.В. Согласие супруга на совершение другим супругом сделок по распоряжению общим имуществом // Актуальные вопросы развития юридической науки и практики в современных условиях: сборник статей по материалам международной научно-практической конференции. – Новосибирск: изд. Новосибирский государственный технический университет, 2017. С. 35;

Приложение №1

### **ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

#### **ОПРЕДЕЛЕНИЕ**

**от 16 сентября 2014 г. N 3-КГ14-4**

(извлечение)

И. обратилась в суд с иском к В. о разделе совместно нажитого имущества, обосновав требования следующими. Она состояла в браке с В., в период брака супругами был приобретен автомобиль. После расторжения брака в 2009 году раздел имущества между супругами не производился, названное транспортное средство находилось во владении ответчика. В 2010 году истица узнала, что ответчик продал автомобиль. В связи с этим она просила взыскать с ответчика 1/2 долю стоимости спорного имущества, а также судебные расходы.

В. обратился в суд со встречным иском к И. о взыскании денежных средств, указав, что в 2008 году (в период брака) между В. и банком был заключен кредитный договор на сумму, которая была израсходована на семейные нужды. После фактического прекращения семейных отношений и ведения общего хозяйства с И. ответчик В. в 2009 году произвел выплату основного долга по кредитному договору и уплату процентов за пользование кредитом. В. просил взыскать с И. 1/2 доли суммы, выплаченной им в счет погашения задолженности по кредитному договору, а также возместить судебные расходы.

Представителем истицы заявлено о пропуске В. срока исковой давности по встречным исковым требованиям.

Разрешая спор и удовлетворяя исковые требования И., а также встречные исковые требования В., суд первой инстанции пришел к выводу о том, что

спорное имущество - транспортное средство и денежные средства, полученные ответчиком по кредитному договору, являются совместно нажитым имуществом сторон и общим долгом супругов, соответственно, доли спорного имущества в силу положений семейного законодательства признаются равными.

Удовлетворяя встречное требование В. и признавая кредитную задолженность общим долгом супругов, суд руководствовался п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака" и указал, что о нарушении своего права в связи с единоличным исполнением обязательств по кредитному договору В. стало известно лишь после предъявления И. иска в суд. Суд пришел к выводу, что предусмотренный п. 7 ст. 38 СК РФ для раздела общего имущества супругов трехлетний срок исковой давности, о применении которого заявлено представителем И., ответчиком пропущен не был.

С выводами суда первой инстанции согласился суд апелляционной инстанции.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ 16 сентября 2014 г. отменила состоявшиеся по делу судебные постановления и, не передавая дело на новое рассмотрение, приняла новое решение, которым в удовлетворении встречных исковых требований В. отказала по следующим основаниям.

Согласно п. 1 ст. 38 СК РФ раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов.

В силу п. 7 ст. 38 названного Кодекса к требованиям супругов о разделе общего имущества супругов, брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности.

В соответствии с п. 1 ст. 200 ГК РФ течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 19 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. N 15 "О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака", течение трехлетнего срока исковой давности для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов,

брак которых расторгнут (п. 7 ст. 38 СК РФ), следует исчислять не со времени прекращения брака (дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния при расторжении брака в органах записи актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде - дня вступления в законную силу решения), а со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права (п. 1 ст. 200 ГК РФ).

Однако в нарушение указанных выше норм права и разъяснений Пленума Верховного Суда РФ суд первой инстанции, разрешая встречные исковые требования В. о компенсации понесенных расходов по выплате кредитной задолженности, исчислил срок исковой давности не с того дня, когда ответчик узнал или должен был узнать о нарушении своего права на компенсацию расходов, а с момента подачи искового заявления И. в суд.

Поскольку в 2009 году ответчиком единолично была погашена задолженность, то именно с момента исполнения взятых на себя обязательств у В. возникло право на получение от И. компенсации понесенных расходов по выплате кредитной задолженности, однако ответчик не воспользовался этим правом.

Поэтому течение срока исковой давности по требованию о компенсации понесенных расходов по выплате кредитной задолженности в данном случае следовало исчислять с момента, когда бывшему супругу стало известно о нарушении своего права со дня полной оплаты кредита В. Однако это судом учтено не было.

При таких обстоятельствах вывод суда первой инстанции о том, что при предъявлении встречных исковых требований срок исковой давности ответчиком не был нарушен, неправомерен.

Исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, сделанному до вынесения судом решения. Истечение срока исковой давности, о применении которого заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске (п. 2 ст. 199 ГК РФ).

Поскольку срок для предъявления требования о взыскании с И. 1/2 доли суммы, выплаченной ответчиком в счет погашения задолженности по кредитному договору, истек, у суда первой инстанции не имелось оснований для удовлетворения встречных исковых требований В.

*Кисляк Захар Сергеевич*  
*студент 4 курса юридического факультета, группы ЮЮБ-505, ФГБОУ ВО ОмГУ*  
*им. Ф.М. Достоевского*

## «ИНТЕРНЕТ-ПЛАТФОРМЫ» КАК СУБЪЕКТЫ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ

*Kislyak Zakhar*  
*4th year law student, group UUB-505, Dostoevsky Omsk State University,*  
*OmsSU*

### INTERNET-PLATFORMS AS A SUBJECTS OF LABOUR RELATIONS

#### **Аннотация**

*В данной научной статье рассматривается вопрос трудовых отношений между компаниями - агрегаторами и исполнителями услуг. Раскрываются мнения ведущих ученых в этой области, ставится вопрос о расширении границ трудового права и приводится позиция автора по данному аспекту. Поднимается вопрос закрепление организационной связи между компанией-агрегатором и исполнителем услуг. На основе приведенных мнений автор делает вывод, что необходимо закрепить организационную связь между таким работодателем и работником.*

#### **Abstract**

*This scientific article deals with the issue of labor relations between companies - aggregators and service providers. The opinions of leading scientists in this field are disclosed, the question of expanding the boundaries of labor law is raised and the author's position on this aspect is given. The question of the consolidation of the organizational link between the aggregator company and the service provider is raised. Based on these opinions, the author concludes that it is necessary to consolidate the organizational link between such an employer and an employee.*

**Ключевые слова:** *трудовое право, интернет - платформы, компаний - агрегаторы, расширение границ трудового права.*

**Keywords:** *labor law, internet platforms, aggregator companies, expanding the boundaries of labor law.*

С 1 января 2019 года вступил в силу Федеральный закон «О внесении изменений в Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей». Данный закон ввел на потребительский рынок новую категорию участников: компании - агрегаторы. Закон устанавливает ответственность «владельцев агрегатов информации о товарах и услугах» за недостоверную информацию об услуге, товаре или продавце. С компаний - агрегаторов можно требовать возврата денежных средств, компенсации убытков. Но самое главное, что законодательно определено понятие «владельца агрегатора». Владелец агрегатора - это организация либо индивидуальный предприниматель, являющиеся владельцами сайта или программы, которые предоставляют потребителю в отношении определенного товара возможность одновременно ознакомиться с предложением продавца о заключении договора купли-продажи товара, заключить такой договор, а также произвести предварительную оплату путем перевода денежных средств владельцу агрегатора в рамках применяемых форм безналичных расчетов[16]. Задача таких компаний - предоставление информации для потребителя, они выступают посредниками между продавцом и клиентом. Яндекс.Маркет, Google Merchant, Товары@mail.ru, Яндекс. Такси, Uber, Gett - это лишь несколько ярких примеров компаний - агрегаторов, которые на сегодня являются крупнейшими представителями на рынке. Интернет - платформы являются инструментом, позволяющим соединить

потребителей, компаний - агрегаторов и исполнителей услуг.

Наибольшее количество сотрудников привлекается сегодня компаниями, оказывающими на базе использования интернет-платформ, услуги по перевозке легковым такси. В связи с высокой степенью рисков, которым могут быть подвергнуты потребители данных услуг, водители и иные участники дорожного движения, эта сфера стала объектом пристального внимания нормотворческих и судебных органов, не только в России, но и за рубежом[3, 7].

Открытым остается вопрос о системе правовых отношений, складывающихся между компанией - агрегатором и непосредственным исполнителем услуги. Для трудоустройства в такие компании на сегодняшний день требуется лишь скачать необходимое приложение и зарегистрироваться[13]. Данная технология реализации потребительских услуг очень распространена в зарубежной практике и получила наименование crowdsourcing (с англ. - использование ресурсов толпы)[1].

Раньше других организаций и государств проблемой определения такого рода отношений озаботилась Международная Организация Труда (далее - МОТ). В 2016 году был опубликован доклад Генерального секретаря Международной ассоциации социального обеспечения, структурной организации МОТ, в котором было замечено, что занятость граждан в компаниях - агрегаторах приводит

к снижению уровня их социальной защищенности[22]. Работодатели, то есть владельцы интернет - платформ, не обязаны соблюдать требования нормативных актов о труде, обеспечивать безопасные условия работы, выплачивать пособие по временной нетрудоспособности в случае болезни[17]. Мировые инструменты социального обеспечения не успевают развиваться вслед за новыми формами занятости, которые даже сами международные организации называют «нетипичными».

Такие формы занятости влекут за собой появление неустойчивой занятости (англ. *precarious work*)[14], подразумевающей под собой краткосрочный характер трудовых отношений и лишение работников ключевых элементов социальной защиты, присущих традиционным отношениям в сфере труда. Такая форма занятости, по мнению С.И. Котовой, способствовала выделению такой социальной группой, как *прекариат* [5].

Применительно к интернет - платформам международная организация[21] использует термин «*gig-economy*» (сдельная - экономика) и выделяет такую форму занятости, как *crowdwork*. *Crowdwork* является результатом новой стратегии менеджмента «*краудсорсинг*»[24]. Главное отличие этой стратегии от *аутсорсинга* в том, что организация или определенное лицо предлагают с помощью интернет - платформы выполнить некоторую работу, но не конкретной организации или конкретному лицу, а неопределенному кругу лиц на основе открытого запроса. *Crowdwork* - это работа, которая организуется с помощью онлайн интернет-платформ, которые позволяют установить контакт между неопределенным количеством организаций, фирм и физических лиц вне зависимости от их территориальной удаленности[21]. Такая работа предлагается посредством мобильных приложений и чаще всего относится к таким видам деятельности, как перевозка пассажиров легковым такси, уборка, работа курьером[21].

Проведя анализ условий сотрудничества с крупнейшими такси-компаниями можно утверждать, что с большинством из них водители заключают гражданско-правовой договор. До недавнего времени такой порядок организации деятельности такси - агрегаторов был общемировой практикой, но в последнее время ранее сформировавшийся подход к природе этих отношений начал коренным образом меняться.

Первый случай, послуживший толчком к преобразованию отношений между работниками и компаниями - агрегаторами, произошел в 2016 году. Суд Великобритании рассмотрел жалобу 19 таксистов и признал их работниками компании Uber. Основные претензии водителей сводились к тому, что на них не распространялись требования трудового законодательства. По словам работников такси, им приходится работать по 80-90 часов в неделю, спать в машинах, подолгу не видеть свои семьи. При этом у них не получается заработать даже минимальную заработную плату[20].

Согласно решению, вынесенному в пользу работников, компания должна применять к отношениям с работниками требования нормативных актов в сфере труда. Апелляционная инстанция отклонила жалобу компании Uber[23]. По мнению суда, в формулировке стандартного соглашения между компанией Uber и её водителями, которая устанавливала, что таксист является независимым подрядчиком, была «высокая доля фикции», фактически водители работали по найму, при этом имели достаточно мало прав.

Возникает вопрос, насколько работа по запросу посредством приложений «вписывается» в современную концепцию регулирования трудовых отношений в нашей стране? Признаками, объединяющими такие отношения с отношениями наемного труда, регулируемого нормами отечественного трудового права, на наш взгляд, являются:

- привязанность водителя такси к рабочему месту, а именно к транспортному средству; если водитель такси находится вне автомобиля - услуга не может быть оказана;

- возмездный характер труда, система материального и нематериального стимулирования работников;

- подконтрольность водителя компании, необходимость следовать должностным инструкциям, применять установленные тарифы, предоставлять отчет о выполненной работе;

- выполнение трудовой функции лично работником без возможности ее передачи третьим лицам;

- постоянная электронная переписка между работником и работодателем. В отношении микропредприятий Пленум Верховного Суда РФ в своем недавнем постановлении от 28 мая 2018 г. прямо указал на электронную переписку, как доказательство существования трудовых отношений[8]. Данная норма, мы считаем применима ко всем трудовым отношениям независимо от размера работодателя.

В рекомендациях МОТ подчеркивается, что существование трудовых отношений должно, в первую очередь, определяться на основе фактов, подтверждающих выполнение работы и выплату вознаграждения работнику[11]. Национальная судебная практика выдвигает аналогичные критерии признания отношений трудовыми, относя к их числу личностный характер труда, включение работника в производственную деятельность предприятия, соблюдение работником норм внутреннего трудового распорядка, выполнение работ определенного рода, возможность применения к работнику мер дисциплинарной ответственности[9]. В большинстве случаев судебная практика квалифицирует договорные правоотношения, складывающиеся между агрегатором, потребителем и исполнителем услуг, как агентские[6]. Такая позиция обосновывается стремлением государства придать этим отношениям какую-то форму. Т.В. Дерюгина полагает, что такие решения судов имеют ярко выраженную практическую направленность, позво-

ляющую не дожидаться изменений законодательства, а регулировать возникающие правоотношения в соответствии с существующими нормами права[2].

В настоящее время российскими судами рассматриваются несколько споров, связанных с возмещением вреда жизни и здоровью пассажиров при заказе ими такси с помощью интернет - платформ. Одним из самых громких дел является иск Е. Гращенко к ООО «Яндекс.Такси» о возмещении вреда, причиненного здоровью и компенсации морального вреда, при рассмотрении которого ответчик ссылается на то, что «Яндекс.Такси» - это только программное обеспечение, которое связывает пользователей с таксопарками и диспетчерскими службами. По мнению агрегатора, он занимается исключительно оказанием безвозмездных информационных услуг населению, при этом ответственность за качество и безопасность перевозки несёт непосредственно водитель.

В 2018 году Высший суд Европейского союза принял решение, которым признал крупнейшего международного агрегатора такси транспортной компанией[15]. Согласно данному решению, организация соединяет пассажиров с водителями для обслуживания на коммерческой основе с помощью мобильного приложения. Теперь переложить вину на водителей стало невозможно, компания - агрегатор самостоятельно несет ответственность за качество оказываемых услуг и безопасность пассажирских перевозок. Решение суда Европейского союза не повлияло на статус компаний - агрегаторов, занимающихся перевозкой в Российской Федерации. На сайте компании Uber в пользовательском соглашении сказано: «компания Uber не обеспечивает осуществление перевозок или логистических услуг и не функционирует как транспортная компания, и что такие перевозки или логистические услуги предоставляются сторонними подрядчиками, которые не являются сотрудниками компании Uber»[12]. Общепризнанной считается точка зрения О.В. Чесалиной, согласно которой лица, выполняющие работы через интернет - платформы, не имеют статус работника (они фрилансеры), т.к. считается, что они не находятся в личной зависимости от провайдера платформы, они могут отказаться от выполнения такой работы, им оплачивается только результат[18]. Работодателем является не интернет - платформа, а компания - агрегатор, создавшая определенный сайт или приложение.

Как верно был поставлен вопрос О.В. Чесалиной: можно ли модернизировать и применить к данным формам труда нормы о надомном труде, о дистанционных работниках? И самое главное, кто является работодателем лиц, работающих посредством использования интернет - платформ[19]?

Проанализировав основные черты взаимодействия работника и компании – агрегатора, можно прийти к выводу о наличии в них признаков несамостоятельного труда с рядом нетипичных для

классических трудовых отношений черт, в числе которых: выполнение работы без определенного графика, не систематически; оказание услуг удаленно; преобладание самодисциплины работника при минимальном контроле со стороны работодателя. Последние два признака характерны и для таких форм организации труда как надомный или дистанционный труд. «Надомники», дистанционные работники, а также лица, привлеченные с помощью интернет - платформ выполняют работу вне места расположения работодателя и могут делать это с помощью своих средств. По мнению В.И. Шкатулы, работник должен максимально реализовать свои трудовые обязанности при минимальном контроле со стороны работодателя, в том числе при его отсутствии[4]. Вместе с тем, для работ, выполняемых по заданию компании интернет - агрегатора, характерен более высокий уровень организации деятельности со стороны работодателя. Признание компаний - агрегаторов самостоятельными участниками рынка оказания услуг с возложением на них ответственности за качество оказываемых услуг с течением времени приведет лишь к расширению их функций по организации деятельности непосредственных исполнителей.

Все вышеизложенное требует вовлечения в круг субъектов трудового права все большего числа участников не вполне типичных форм организации трудовых отношений, более гибких подходов к регулированию отношений в области использования наемного труда, возможному расширению в перспективе сферы действия данной отрасли.

В контексте изложенного вызывают опасения высказываемые сегодня предложения об исключении из сферы действия трудового права отдельных категорий работников, которые могут быть причислены к самозанятым гражданам[10]. Категория самозанятых работников постепенно отдаляется от трудового права, переходя в рамки гражданского права. Неоправданное отнесение работников, имеющих более низкий уровень организационной связи с работодателем, к числу самозанятых лиц, неизбежно приведет к снижению уровня их социальной защищенности, переносу на них центра тяжести в области распределения социальной ответственности.

Для достижения результата в этой сфере государству в лице представительных органов необходимо найти социальный компромисс с работодателем. Законодательно стоит задуматься о расширении границ трудового права, поскольку непонимание сложившейся ситуации со стороны государства может в самом ближайшем времени привести к социальному кризису в стране. Закрепление организационной связи работника с работодателем играет ключевую роль в регулировании этих отношений. При наличии такой связи компании - агрегаторы будут вынуждены применять трудовое законодательство в отношениях с работниками. Формой выражения такого правового регулирования может стать специальный федеральный закон, учитывающий всю специфику данных отношений и их динамичность. Представляется, что вектор развития

«интернет - занятости» в России должен быть ориентирован на сближение статуса занятых в этой сфере лиц со статусом наемных работников.

#### Список использованной литературы:

1. Булавкина Л. Краудсорсинг, или как набрать интеллектуальную толпу // Кадровик. Рекрутинг для кадровика. 2012. № 9. С. 170.

2. Дерюгина Т.В. Правовая природа договора, опосредующего возникновение правоотношений с участием агрегатора // Гражданское право. – 2018. – № 6.

3. Законопроект № 481004-7 О государственном регулировании отношений в области организации и осуществления деятельности по перевозке легковым такси и деятельности служб заказа легкового такси, внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных положений законодательных актов Российской Федерации от 05.06. 2018 г.- [Электронный ресурс]. URL: <http://asozd2.duma.gov.ru/main.nsf/%28Spravka%29?OpenAgent&RN=481004-7> (дата обращения 26.02.2019).

4. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / под общ. ред. В.И. Шкатуллы. 5-е издание., перераб. М., 2007.

5. Котова С.И. Трудовое право и защита прекариата на рынке труда // Трудовое право в России и за рубежом №4 – 2017.

6. Определение Верховного Суда РФ от 9 января 2018 г. N 5-КГ17-220 // URL: <http://www.vsrf.ru> (дата обращения: 23.03.2019).

7. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 июня 2018 г. N 26 «О некоторых вопросах применения законодательства о договоре перевозки автомобильным транспортом грузов, пассажиров и багажа и о договоре транспортной экспедиции» // СПС "КонсультантПлюс" (дата обращения: 04.03.2019).

8. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.05.2018 № 15 «О применении судами законодательства, регулирующего труд работников, работающих у работодателей — физических лиц и у работодателей — субъектов малого предпринимательства, которые отнесены к микропредприятиям» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2018. № 7.

9. Постановление Федерального арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 1 ноября 2006 по делу г. N А33-4217/2006-Ф02-5620/06-С1 // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 27.02.2019).

10. Проект Федерального закона «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации (в части совершенствования правового регулирования трудовых отношений отдельных категорий работников)» // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 12.03.2019).

11. Рекомендация Международной Организации Труда №198 О трудовом правоотношении от 31 мая 2006 г.- [Электронный ресурс] URL: [https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed\\_norm/](https://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_norm/)

[normes/documents/normativeinstrument/wcms\\_r198\\_ru.htm](normes/documents/normativeinstrument/wcms_r198_ru.htm) (дата обращения : 27.02.2019).

12. Сайт Uber. - URL: <https://support-uber.com/legal/tos?lang=ru> (дата обращения 22.03.2019).

13. Сайт Яндекс.Такси.-URL: <https://taxi.yandex.ru/rabota/gorod/omsk/#white> (дата обращения: 23.02.2019).

14. Стэндинг, Гай Прекариат: новый опасный класс. — М.: Ад Маргинем Пресс, 2014.

15. Только без рук. Посредника между пассажиром и такси признали транспортной компанией [Электронный ресурс]. URL: <https://rg.ru/2018/01/22/agregatora-taksi-priznali-transportnoj-kompaniej.html> (дата обращения: 28.03.2019).

16. Федеральный закон "О внесении изменений в Закон Российской Федерации "О защите прав потребителей" от 29.07.2018 N 250-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 15.02.2019).

17. Харченко В.С. Фриланс, е-ланс, аутстаффинг, аутсорсинг, ко-воркинг – осваивая новый словарь занятости / В.С. Харченко // Вопросы структуризации экономики. № 2 - 2010.

18. Чесалина О.В. От нестандартных форм занятости до работы на основе интернет - платформ // Трудовое право в России и за рубежом. 2018. № 1.

19. Чесалина О.В. Работа на основе интернет-платформ (crowdwork и work on demand via apps) как вызов трудовому и социальному праву / О.В. Чесалина // Трудовое право в России и за рубежом. – 2017. – № 1. – С. 52 - 55.

20. *Business Insider UK*. [Электронный ресурс] URL: <https://www.businessinsider.com/lawyer-fighting-for-uber-drivers-uber-cant-call-itself-an-agent-2017-9?r=UK>. (дата обращения : 25.02.2019).

21. De Stefano V. The rise of the "just-in-time workforce": On-demand work, crowdwork and labour protection in the "gig-economy". Conditions of work and employment, Series No. 71. Geneva: ILO, 2016. P. 1. URL: [http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed\\_protect/--protrav/travail/documents/publication/wcms\\_443267.pdf](http://www.ilo.org/wcmsp5/groups/public/---ed_protect/--protrav/travail/documents/publication/wcms_443267.pdf). (дата обращения : 28.02.2019).

22. Does Uber signal the end of social security? [Электронный ресурс] URL: <https://iloblog.org/2016/07/28/does-uber-signal-the-end-of-social-security/> (дата обращения : 27.02.2019).

23. Employment Appeal Tribunal -URL: [https://assets.publishing.service.gov.uk/media/5a046b06e5274a0ee5a1f171/Uber\\_B.V.\\_and\\_Others\\_v\\_Mr\\_Y\\_Aslam\\_and\\_Others\\_UKEAT\\_0056\\_17\\_DA.pdf](https://assets.publishing.service.gov.uk/media/5a046b06e5274a0ee5a1f171/Uber_B.V._and_Others_v_Mr_Y_Aslam_and_Others_UKEAT_0056_17_DA.pdf) (дата обращения: 25.02.2019).

24. Wobbe W. Digitalisation of work and the social impact of the platform economy, in: The digital economy and the single market - employment prospects and working conditions in Europe, Brussels: FEPS, 2016. P. 29. [Электронный ресурс] URL: <http://www.feps-europe.eu/assets/4200c007-f19f-4aec-be49-1789d5804674/book-feps-hd-okpdf.pdf>. (дата обращения : 28.02.2019).

УДК 34

**Клефель Мария,**  
студент 3 курса юридического факультета  
Санкт-Петербургского Государственного Экономического университета)  
**Потемкина Екатерина Владимировна**  
Научный руководитель:, доцент, кандидат исторических наук профессор кафедры теории и истории государства и права  
Санкт-Петербургского государственного экономического университета

## В. И. ЛЕНИН О ПРИНЦИПАХ СОВЕТСКОГО ПРАВА

**Klefel Mariia Elmarovna.**  
3rd year student of law faculty of St. Petersburg State University of Economy, Saint-Petersburg, Russia  
**Potemkina Ekaterina Vladimirovna**  
Scientific adviser:, associate professor, candidate of historical sciences, professor of the Department of theory and history of state and law of St. Petersburg State University of Economy

## V. I. LENIN ABOUT PRINCIPLES OF SOVIET'S LAW

### **Аннотация:**

Будучи юристом по образованию, Владимир Ильич Ленин прекрасно осознавал, насколько важна роль законодательства в стране. В условиях только-только зарождающегося нового советского государства было важно создать новое право, принципиально не имеющее связи с буржуазными законами прошлого времени. Оно должно было отображать политические взгляды нового государственного строя, стать орудием, с помощью которого можно было бы грамотно проводить государственную политику, а также стать средством защиты для советских граждан. Вместе с тем это должна была быть четко отлаженная, единая структура, идеологически соответствующая новым веяниям того времени. В процессе развития советского государства и советского общества законодательство все больше видоизменялось, структурировалось, проверялось на соответствие. В самом же начале существовало правовое регулирование общественных отношений в самом общем виде, были принципы, на которые опирались в своей работе. В их основе лежали воззрения В. И. Ленина, который на тот момент времени хорошо видел, что лучше на тот момент времени для молодого советского государства. Данная статья рассказывает об основных положениях, положенных в основу советского законодательства. Согласно мнению В. И. Ленина, именно они должны являться основными факторами в развитии советского права.

### **Abstract:**

As a lawyer by education, Vladimir Ilyich Lenin was well aware of the importance of the role of legislation in the country. In the context of the newly emerging new Soviet state, it was important to create a new law, fundamentally unrelated to the bourgeois laws of the past. It was to reflect the political views of the new state system, to become a tool with which it would be possible to competently pursue public policy, to become a means of protection for Soviet citizens. At the same time, it had to be a well-established, unified structure, ideologically corresponding to the new trends of the time. In the process of development of the Soviet state and Soviet society the legislation was more and more modified, structured, checked for compliance. At the very beginning there was a legal regulation of social relations in the most General form, there were principles on which they relied in their work. At their base lay the views of V. I. Lenin, who at that point in time well see that better at that point in time for the young Soviet state. This article talks about the main provisions formed the basis of Soviet legislation. According to V. I. Lenin, they should be the main factors in the development of Soviet law.

**Ключевые слова:** советское право, советское законодательство, основные принципы, В. И. Ленин, обязательность, законность, культурность, народные массы.

**Keywords:** soviet law, soviet legislation, basic principles, V. I. Lenin, obligation, legality, culture, popular mass.

Владимир Ильич Ленин известен мировой истории как создатель и руководитель первого в мире социалистического государства. Будучи юристом по образованию, он хорошо понимал, какую роль играет законодательство в государстве. Находясь на посту председателя правительства молодой Советской России, он проявлял повышенный интерес к вопросу развития советской юридической науки - им лично были написаны проекты Декретов 2-го Всероссийского Съезда Советов о мире, о земле, об

образовании рабоче-крестьянского правительства, под его руководством была создана первая советская Конституция 1918 года... Постараемся рассмотреть, какие представления легли в основу его взглядов на социалистическое право.

Прежде всего, необходимо отметить тот момент, что В. И. Ленин рассматривал право и его основное конкретное выражение - закон как орудие политики и ее функцию. Отсюда можно вывести важный теоретический момент: подчеркивается



государственный характер закона и тем самым права в целом, то есть зависимость права от политики и обусловленность его государственной властью.

Одну из самых общих характерных особенностей права Ленин видел в том, что оно применяет в принципе одинаковый эталон к неравным в социальном положении лицам. Он подчеркнул, что:

- буржуазное право» отпадает, так как ликвидируется частная собственность и возможность эксплуатации
- остается право вообще, поскольку фактически применяется одинаковый масштаб к неравным людям.

Когда же социалистическое право запрещает частную собственность на средства производства и эксплуатацию человека человеком, то регулирование по своему характеру становится публично-правовым, более непосредственно связанным с политическим господством.

Таким образом, первые нормы права, отражая политические требования того времени, были созданы с целью выдвинуть определенные политические задачи: мобилизовать широкие народные массы на их выполнение. Соответственно, нормативно-правовые акты тех лет обладали рядом специфических особенностей:

1. они ограничивались регулированием общественных отношений в самом общем виде
2. в отношении большинства законов не существовало альтернативы
3. большая часть правового материала того времени была направлена на выбор целесообразных форм исполнения
4. максимально простой стиль написания правовых актов.

Необходимо отметить, что нормативно-правовые акты тех лет имели свою особую классификацию, которая позволяла развивать молодое советское законодательство:

- Правовые акты, укрепляющие и развивающие Советы как органы рабочего класса, которые контролируют и осуществляют политическую власть
- Правовые акты, закрепляющие национальное освобождение и самоопределение народов России и тем самым, фиксируют основные принципы развития советского государства
- Правовые акты, благодаря которым устраняются или ослабляются важнейшие устои капиталистической экономики
- Правовые акты, служащие провозглашению, упрочению расширению прав и свобод граждан советского государства

Основные положения ленинского учения о революционной законности составляют:

- 1)общезакономерность советских законов;
- 2)единство законности для всего Советского государства;
- 3)недопустимость противопоставления законности и целесообразности;

4)неразрывная связь законности с культурностью, ее воспитательная роль в развитии социалистической правовой культуры населения;

5)обязательность в борьбе за законность опираться на помощь народной массы.

#### 1)Общезакономерность советских законов.

**В.И. Ленин** требовал «...соблюдать свято законы и предписания Советской власти и следить за их исполнением всеми» [1]

Новое демократическое советское общество предполагает равенство всех перед законом и обязанность всех соблюдать законы. Это конституционная обязанность каждого гражданина. В Союзе Советских республик не может быть закон, который обязателен для одних граждан и необязателен для других. Права и свободы граждан находятся под защитой Советского государства и всего советского общества.

На посту главы Советского правительства **В.И. Ленин** показывал пример неуклонного соблюдения законов и установленных правил, своим личным примером воспитывал членов партии, всех трудящихся в духе добросовестного соблюдения декретов Советской власти. 23 мая 1918 г. В.И. Ленин писал Управляющему делами Совета Народных Комиссаров В.Д. Бонч-Бруевичу: «Ввиду невыполнения Вами настоятельного моего требования указать мне основания для повышения мне жалованья с 1 марта 1918 г. с 500 до 800 руб. в месяц и ввиду явной незаконности этого повышения, произведенного Вами самочинно по соглашению с секретарем Совета Николаем Петровичем Горбуновым, в прямое нарушение декрета Совета Народных Комиссаров от 23 ноября 1917 года, объявляю Вам строгий выговор»

#### 2) Единство законности для всего Советского государства.

Данный фактор заложен в самой сути социалистического строя и определяется единой экономической и политической основой советского общества, едиными целями и задачами, стоящими перед всеми советскими союзными республиками на пути совершенствования общественных отношений и строительства коммунистического общества, Программой Коммунистической партии, интересами укрепления Советского государства, его могущества.

«...законность не может быть калужская и казанская, а должна быть единая всероссийская и даже единая для всей федерации Советских республик...» [1]

Устав Коммунистической партии Советского Союза указывает, что соблюдение партийной и государственной дисциплины одинаково обязательно для всех членов партии. Не может быть двух дисциплин — одна для руководителей, другая для рядовых членов партии, так как партия имеет одну дисциплину, один закон для всех коммунистов независимо от заслуг и занимаемых ими постов. Нарушение как партийной, так и государственной дисциплины рассматривается как большое зло,

наносящее ущерб партии, и несовместимо с пребыванием в ее рядах. Советские законы одинаково обязательны для всех советских людей. [4]

3) **Недопустимость противопоставления законности и целесообразности.** Говоря о факторах, раскрывающих законность, лидер первого социалистического государства прямо указывал на невозможность противопоставления законности и целесообразности, предупреждая об опасности в то же время формализма при применении правовых норм. Он осуждал такой способ применения закона, в результате которого рабочие и крестьяне получают нечто «...формально правильное, а по сути издевательство» [1]

Здесь необходимо отметить два важных момента: формализм – это искажение истинной сути закона, но в борьбе с ним нельзя опускать требования, которые указаны в законе. Законы должны всегда соблюдаться. В тех ситуациях, когда какая-либо правовая норма устаревает, ее требования отстают от зарождающихся новых общественных отношений, она изменяется решением высшего законодательного органа страны в установленном порядке.

В каждом отдельном случае при рассмотрении хозяйственного или административного вопроса или судебного дела закон должен неукоснительно соблюдаться, но в пределах закона и на его основании должна быть принята та мера из предусмотренных законом, которая является наиболее целесообразной для данного случая с учетом конкретных обстоятельств.

4) **Неразрывная связь законности с культурностью, значение воспитательной функции в развитии социалистической правовой культуры населения.**

**В.И. Ленин** всегда связывал законность с культурностью. Вождь революции подчеркивал, что если не соблюдать единые установленные для всей федерации законы «...во что бы то ни стало, то ни о какой охране и ни о каком создании культурности не может быть и речи». [1] Это – и культурность должностных лиц, на которых всегда лежала и лежит особая обязанность борьбы за законность, и культура населения в целом. Во всей своей полноте встает проблема повышения правовой культуры населения. Невозможно успешно бороться за законность, ликвидировать правонарушения, если не поднимать правовую культуру и правовую сознательность населения. Претворение ленинских идей о культурности и законности в реалии гражданского общества возможно лишь через повышение правовой культуры населения.

23 декабря 1918 г. постановлением Наркомпроса упразднились юридические факультеты, вместо них были созданы факультеты общественных наук (ФОНы). Институт общественных наук в вузах должен был выполнять функцию внедрения пролетарской идеологии в сознание студентов.

5) **Обязательность в борьбе за законность опираться на помощь народной массы.**

**В.И. Ленин** видел успех борьбы с правонарушениями в активной позиции широких масс трудящихся, в усилении их роли во всех областях экономической, политической и культурной жизни. В докладе на II Всероссийском съезде политпросветов, касаясь борьбы с волокитой, бюрократизмом и взяточничеством, В.И. Ленин учил, что «обеспечить успех в этой борьбе, завершить ее можно только если сама народная масса поможет» [1]

В. И. Ленин заложил и обосновал те принципиальные положения, которые являлись основой советского права. Он всегда исходил из трактования понятия *права* как трансформировавшейся в закон воли господствующего класса, чье содержание определяют классовые материальные условия и интересы, которые сформированы как система норм, установленных государственной властью. Если вспомнить марксистско-ленинскую дефиницию права в условиях диктатуры пролетариата, то оно должно применять к правоотношениям революционное правосознание, а не устаревшие буржуазные правовые нормы.

#### Список литературы:

1. ВКП(б) –Всероссийская коммунистическая партия большевиков (<http://bolshevick.org>) Ленин В.И. Полное собрание сочинений <http://bolshevick.org/lenin-v-i-polnoe-sobranie-sochinenij/> дата обращения – 06.04.2019
2. Научная электронная библиотека «Киберленинка» (<https://cyberleninka.ru/>) «В. И. Ленин о законах и законности» (<https://cyberleninka.ru/article/v/v-i-lenin-o-zakonah-i-zakonnosti-k-138-letiyu-so-dnya-rozhdeniya>) дата обращения – 04.04.2019
3. Руденко Р.А. | В.И. Ленин о социалистической законности ([http://ульянов-ленин.пф/leninizm/4\\_Rudenko\\_Lenin\\_o\\_sotsialisticheskoy\\_zakonnosti\\_1.php](http://ульянов-ленин.пф/leninizm/4_Rudenko_Lenin_o_sotsialisticheskoy_zakonnosti_1.php)) дата обращения – 06.04.2019
4. Устав коммунистической партии СССР (<http://www.hist.msu.ru/ER/Etext/vkpb1926.htm>) – дата обращения – 05.04.2019
5. Чхиквадзе В.М., Топорнин Б.Н. «В.И. Ленин о социалистическом государстве и праве» Академия наук СССР, институт государства и права, Издательство «Наука», Москва 1969, 223 стр.

*Козарь Ксения Витальевна*  
Студент магистратуры, ФГБОУ ВО  
«Югорский государственный университет»  
г. Ханты-Мансийск

## ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДОВ ОБЩЕЙ ЮРИСДИКЦИИ

*Kozar' Kseniya Vital 'evna*  
2nd year master student of "Ugra State University",  
Khanty-Mansiysk

## PROBLEMS AND PROSPECTS FOR THE DEVELOPMENT OF LEGAL REGULATION OF COURTS OF GENERAL JURISDICTION

### **Аннотация:**

*Автор исследует основные проблемы и пути развития правового регулирования деятельности судов общей юрисдикции, начало которому было положено Концепцией судебной реформы в РСФСР в 1991 году.*

### **Abstract:**

*The author explores the main problems and ways of developing the legal regulation of the activities of courts of general jurisdiction, which began with the Concept of Judicial Reform in the RSFSR in 1991.*

**Ключевые слова:** *суды общей юрисдикции, правовое регулирование, правосудие, судебные инстанции.*

**Keywords:** *courts of general jurisdiction, legal regulation, justice, judicial instances.*

В октябре 1991 года Верховным Советом РСФСР было постановлено «считать проведение судебной реформы необходимым условием функционирования РСФСР как демократического правового государства и одним из приоритетных направлений законопроектной деятельности» [8]. По сути, данная реформа явилась единственным действенным шагом в этом аспекте после судебных реформ 1864 года, результаты которых олицетворяли процесс (и его направление) Российской империи, а затем и Советского государства вплоть до развала Союза ССР.

Как отмечает Е.И. Алексеевская, «концепция судебной реформы 1991 года определила 6 главных задач и 6 важнейших направлений, для реализации которых сформулировано 13 идей и мероприятий» [1]. Однако, не все заложенные в этом документе идеи были воплощены в жизнь.

Поэтому в настоящее время перед законодателем, правоприменителями и научным сообществом в настоящее время стоит вопрос о необходимости выбора дальнейшего направления развития отечественной судебной системы. И в особенности это касается судов общей юрисдикции.

Работа в этом направлении постепенно набирает обороты. Так, согласно Постановлению IX Всероссийского съезда судей от 8 декабря 2016 г. № 1 [6] указаны важные направления в дальнейшем развитии судебной системы нашего государства.

Ранее своим постановлением Правительство Российской Федерации от 27 декабря 2012 г. № 1406 [6] учредило федеральную целевую программу «Развитие судебной системы России на 2013 - 2020 годы», ввиду необходимости совершенствования деятельности судов в области правосудия.

Отметим, что в отношении создания единого централизованного Верховного Суда Российской Федерации воспринимается в научном сообществе и специалистами неоднозначно. Большинство ученых положительно оценивают данное решение законодателя (в том числе и авторы Постановления IX Всероссийского съезда судей от 8 декабря 2016 г. № 1), но есть и противники.

Как подчеркивает Л.Л. Шамшуринов, «судебная реформа вызвала серьезный резонанс в юридическом сообществе и у предпринимателей, заявление главы государства об объединении судов явилось полной неожиданностью, в т.ч. и для судейского корпуса» [9]. Но судейским сообществом признавалась «настоятельная потребность необходимость разработки государственного проекта стратегических преобразований организационно-правового механизма отечественного правосудия, конечной целью которых стало бы построение справедливого суда, отвечающего чаяниям российского общества» [7].

Так вот, противники такого развития событий (в том числе образования нового «суперсуда») указывают на «политическую подоплеку» данного решения, а также на явное противоречие данного решения сложившейся в стране системе правосудия.

Согласно Постановлению Всероссийского съезда судей от 8 декабря 2016 г. № 1 указано, что «в целях формирования независимых и самостоятельных апелляционных и кассационных инстанций съезд поддерживает концепцию дальнейшего развития судостроительства системы судов общей юрисдикции, подготовленную Верховным Судом Российской Федерации, о создании самостоятельных кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции, структурное выделение которых, не

связанное границами административно-территориального деления, позволит унифицировать построение судебной системы Российской Федерации и оптимизировать судебную нагрузку».

В Постановлении подчеркивается необходимость решения вопроса о пересмотре времени пребывания на своей должности председателей судов общей юрисдикции (их заместителей) в пользу ухода от его ограничения. Также поднимается вопрос о правовом режиме мирового судьи.

Вместе с вышеуказанным, мы вынуждены отметить существующее до сих пор несовершенство системы судов общей юрисдикции. Даже регулярное совершенствование норм действующего Гражданского процессуального кодекса РФ [2] никак не влияет положительным образом на это состояние дел.

В настоящее время, как отмечает В.В. Момотов, «создание структурно самостоятельных кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции объективно обусловлено современными стандартами судебской независимости, согласно которым «совмещение» нескольких судебных инстанций в рамках одного суда может породить сомнения в объективности и беспристрастности судей при рассмотрении апелляционных и кассационных жалоб» [4]. Процесс это не быстрый и очень сложный.

Однако, реформирование судебной системы не должно в итоге ограничиваться объединением высших судебных инстанций. Проблема здесь более глубокая. «Разной в судебной практике при рассмотрении однородных дел происходит и в рамках каждой подсистемы: и в арбитражных судах, и судах общей юрисдикции. Именно нарушение единообразия в толковании и применении норм права является преобладающим основанием для отмены в порядке надзора обжалуемого судебного постановления как в гражданском, так и в арбитражном процессе. И это, пожалуй, главная проблема, объединенному суду будет еще сложнее обеспечивать единство судебной практики, и в первую очередь нижестоящих судов» [4].

В итоге именно возможность беспрепятственной реализации заинтересованным лицом своего права на судебную защиту и является показателем совокупности предпринимаемых в этой сфере мер. Однако, все это должно сопровождаться развитием самой системы судов общей юрисдикции, модернизацией регламентов работы судов общей юрисдикции и т.д. «При этом необходимо учитывать, что процессуальное законодательство и законодательство о судостроительстве тесно связаны между собой. Устройство судебной системы должно быть подчинено тем же задачам, которые стоят перед правосудием, важнейшей задачей его является обеспечение прав и свобод человека и гражданина. Необходим единый концептуальный подход к развитию процессуального законодательства и законодательства о судостроительстве» [3]. «Рабочей группой, в состав которой входят видные ученые, судьи и члены профильного Комитета Государственной Думы РФ, разработан проект Концепции единого Кодекса

гражданского судопроизводства Российской Федерации, который был одобрен профильным Комитетом Государственной Думы 8 декабря 2014 г.» [9].

В заключение настоящего исследования отметим основные выводы.

1. Реформирование судебной системы Российской Федерации вообще в настоящее время носит эпизодический характер, законодатель, на наш взгляд, «точечными» доработками пытается исправить ситуацию. А отсутствие системности в этом вопросе, а также целенаправленного воздействия на ряд проблемных моментов – в целом создают негативный фон всей реформе.

2. Нагрузка на суды общей юрисдикции, загруженность судейского корпуса, что в конечном итоге негативно сказывается на имидже судебной системы вследствие большой доли судебных ошибок, – все необходимо решать в срочном порядке. Неслучайно, по этому вопросу отработывает рабочая группа по законопроекту о нормах служебной нагрузки на судей.

3. Особую нагрузку испытывают судебные инстанции, которые кроме своей повседневной работы занимаются проверкой правосудности судебных актов, вынесенных нижестоящими судами. К примеру, акты мировых судей не проверяются в ВС РФ, что исключает исправление судейского недочета в работе судьи.

4. Очень много существует технических недоработок, которые влияют на осуществление судебного процесса. Так, сложно продвигается вопрос с обеспечением судов общей юрисдикции комплектами видеоконференц-связи. Либо таковая в судах имеется, но есть вопросы к стабильности ее работы.

5. До сих пор система судов общей юрисдикции лишена возможности работать в системе, аналогичной «Электронному арбитражу», которая несколько лет с успехом используется арбитражными судами.

6. Указанная выше проблема связана с другой, более серьезной – система судов общей юрисдикции исторически является более закрытой, чем система арбитражных судов. Поэтому новшества современности и техническое оснащение судов общей юрисдикции сталкиваются их неприятием специалистами «старой закалки».

7. В результате нынешних преобразований в судебной системе, направленных, думается, на еще большую доступность правосудия населению, указанная публичная услуга должна будет «заработать в полную силу». В то же время, при перезагрузке судебной системы касательно судов общей юрисдикции, необходимо учитывать то лучшее, что уже наработано теми же арбитражными судами (электронное правосудие и др.).

#### **Список литературы:**

1. Алексеевская Е.И. Мониторинг верховенства права и доступа в суд: 25 лет судебной реформе. М.: Инфотропик Медиа, 2017. 176 с.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Российская газета. 2002. № 220.

3. Жуйков В.М. Общая концепция развития процессуального законодательства и законодательства о судостроительстве // Журнал российского права. 2010. № 7. С. 21-26.

4. Момотов В.В. Судебная реформа 2018 года в Российской Федерации: концепция, цели, содержание (часть I) // Журнал российского права. 2018. № 10. С. 134 - 146.

5. Постановление Правительства Российской Федерации от 27 декабря 2012 г. № 1406 «Об утверждении федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России на 2013 - 2020 годы» // Сборник законодательства Российской Федерации. 2013. № 1. Ст. 13.

6. Постановление IX Всероссийского съезда судей от 8 декабря 2016 г. №1 «Об основных итогах функционирования судебной системы Российской

Федерации и приоритетных направлениях ее развития на современном этапе» // Вестник Высшей квалификационной коллегии судей РФ. 2017. № 1.

7. Постановление VIII Всероссийского съезда судей от 19 декабря 2012 г. «О состоянии судебной системы Российской Федерации и основных направлениях ее развития» // URL: [ssrf.ru](http://ssrf.ru) съезд судей.

8. Постановление ВС РСФСР от 24.10.1991 № 1801-1 «О Концепции судебной реформы в РСФСР» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 44. Ст. 1435.

9. Шамшурин Л.Л. Новый этап судебной реформы: суть, побудительные причины и ожидаемые результаты // Российский судья. 2015. № 6. С. 11 - 15.

**Коннов Роман Андреевич**

Студент, ДВФУ, Россия, Владивосток

## ПРЕДМЕТ КОРПОРАТИВНОГО ПРАВА

**Konnov Roman**

Student, FEFU, Russia, Vladivostok

## SUBJECT OF CORPORATE LAW

### **Аннотация**

*В представленной статье затрагивается проблема определения предметного поля корпоративного права как самостоятельного образования в российской системе права. Предлагаются, раскрываются и критически осмысливаются закрепившиеся к настоящему времени в отечественной правовой науке подходы к определению предмета корпоративного права, обозначаются их методологические достоинства и недостатки. Делается попытка комплексного рассмотрения гражданского законодательства с целью выявления сути и специфики корпоративных правоотношений. Автор акцентирует внимание, в первую очередь, на отношениях членства в корпоративной организации, а также на отношениях по управлению корпорацией. Предлагается видение проведенной реформы Гражданского кодекса Российской Федерации в части закрепления понятия корпоративных правоотношений. В заключении предлагается трактовка корпоративных правоотношений в узком и широком аспектах.*

### **Abstract**

*The article deals with the problem of determining the subject field of corporate law as an independent entity in the Russian legal system. The approaches to the definition of the subject of corporate law, fixed to date in the domestic legal science, are proposed, disclosed and critically comprehended, their methodological advantages and disadvantages are indicated. An attempt is made to consider civil legislation in order to identify the essence and specifics of corporate relations. The author focuses primarily on the relationship of membership in a corporate organization, as well as on the relationship of management of the Corporation. The vision of the reform of the Civil code of the Russian Federation in terms of consolidation of the concept of corporate relations is proposed. In conclusion, the interpretation of corporate legal relations in narrow and broad aspects is proposed.*

**Ключевые слова:** корпоративное право, корпорация, корпоративные правоотношения.

**Keywords:** corporate law, Corporation, corporate relations.

Непрекращающееся совершенствование рыночных форм хозяйствования, дальнейшее развитие экономической сферы жизни общества в течение последних 30 лет поставило перед государством задачу урегулирования нарождающихся общественных отношений. Установление новых организационно-правовых форм хозяйственной деятельности, принятие в 1994 году Первой части Гражданского кодекса Российской Федерации (да-

лее – ГК РФ) и, как следствие, расширение количества институтов гражданского законодательства обозначили проблему конкретизации вопросов корпоративных правоотношений, ставших базой для принципиально нового образования в отечественном праве [6].

Реформирование ГК РФ, носившее, на наш взгляд, непоследовательный характер, не разрешило многие противоречия между нормами вве-

денного в действие ГК РФ и положениями отдельных федеральных законов. Представленная тенденция распространилась и на нормы корпоративного права.

Так, корпоративный договор, рассматриваемый в рамках романо-германской и англо-саксонской правовых семей, некоторые исследователи относят к элементам договорного права. Данную точку зрения ученые аргументируют тезисом о диспозитивности правового статуса участников корпоративных правоотношений, то есть о свободе выбора некоторых конкретных субъективных прав и юридических обязанностей, фактически на договорной основе – без императивного регулирования со стороны государства.

Мы убеждены в том, что теоретические положения корпоративного права все еще не до конца проработаны учеными-цивилями. Это выражается, в том числе, в неопределенности места корпоративного права в системе отраслей права. Некоторые авторы относят корпоративное право к сфере регулирования предпринимательского права, иные ученые отстаивают точку зрения о принадлежности корпоративного права хозяйственному праву. Кроме того, в юридической науке существует мнение о вхождении корпоративного права в систему организационных правоотношений.

Некоторые теории закрепляют положение о том, что корпоративные правоотношения являются составным элементом акционерного права [9, с. 180]. Тем не менее, ряд отечественных ученых-цивилистов (В. А. Белов, Е. А. Суханов, И. С. Шиткина) рассматривают корпоративные правоотношения как самостоятельное направление в правовой науке.

Между тем, для формирования целостного представления о корпоративном праве как самостоятельной отрасли права надлежит обозначить предмет корпоративного права, то есть определенную сферу общественных отношений, охватываемую правовой регламентацией.

При рассмотрении проблемы предметного обозначения корпоративного права нам следует учитывать новизну данной отрасли для отечественного права. На наш взгляд, до изменений в гражданском законодательстве 2012 года регулирование корпоративных правоотношений как таковых отсутствовало. Правовой базой корпоративного права явилась входящая в абз. 1 п.1. ст.2 ГК РФ дефиниция корпоративных правоотношений как отношений, связанных с «с участием в корпоративных организациях или с управлением ими». Таким образом, предметом корпоративного права в широком смысле выступают корпоративные правоотношения [1, с. 18].

Однако следует иметь в виду тот факт, что в п. 2 ст. 65.1 ГК РФ корпоративные права связываются с отношениями участия (членства) в корпоративной организации. В результате сопоставления двух формулировок ГК РФ возникает мысль о разделении корпоративных правоотношений на два вида: отношений в связи с вхождением лица в корпорацию, на основе которых возникают субъективные

права участников, и отношений в связи с управлением корпорацией, на основе которых субъективные права участников не возникают. Отсюда прямо вытекают следующие выводы: во-первых, корпоративные правоотношения могут реализовываться без субъективных прав, во-вторых, отношения по управлению корпорацией могут протекать без участия членов корпорации, содержание таковых правоотношений и их субъектный состав не определены, что позволяет отнести к содержанию данных правоотношений множество сторон. Речь идет, в частности, о отношениях по управлению корпорацией участниками корпорации, о отношениях по внутрикорпоративному управлению органами управления корпорации, отношения по управлению работниками корпорации органами управления корпорации, отношения по управлению производственными процессами со стороны работников корпорации, отношения по управлению корпорацией со стороны регуляторно-контрольных институтов [3, с. 56].

Считаем необходимым обратить внимание на то, что подобная трактовка приводит к неоправданному смешению корпоративных правоотношений с правоотношениями трудовыми, административными, а также с отношениями, не являющимися по своей природе неправовыми: с организационно-управленческими и производственными правоотношениями. Представленный подход идет вразрез с гражданско-правовой природой корпоративных правоотношений, фундаментом которых выступают исходные начала гражданского права – принципы юридического равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. При дальнейшем распространении данного подхода придется сделать заключение о том, что корпоративные гражданско-правовые отношения с субъективными корпоративными правами – это лишь часть корпоративных отношений, никак не связанная с отношениями по управлению корпорацией. Кроме них, в корпоративные отношения входят также иные гражданско-правовые отношения по управлению корпорацией без субъективных корпоративных прав, а также межотраслевые управленческие отношения, в том числе между субъектами, не являющимися субъектами гражданского права (органами корпорации, производственными единицами, административными образованиями). В таких отношениях возникают различного рода межотраслевые управленческие правомочия, которые в субъективные корпоративные права не включаются.

Совершенно очевидно, что при закреплении в предмете гражданского права корпоративных отношений речь шла о принадлежности корпоративных правоотношений к гражданско-правовым. Известно также, что гражданское правоотношение немислимо без присущих этому правоотношению субъективных прав. Поэтому корпоративное право, как разновидность субъективного гражданского права должно характеризоваться с позиции содержания данного правоотношения. Это содержание сводится к комплексу правомочий, связанных с

управлением юридическим лицом. То есть содержание субъективного корпоративного права связано прежде всего с управлением корпорацией [3, с. 58].

Учитывая все вышесказанное, мы делаем вывод о том, что предметом корпоративного права являются отношения, складывающиеся между корпорацией, ее участниками и членами органов корпорации.

При этом при рассмотрении корпоративных отношений можно обозначить два аспекта корпоративных отношений: в узком смысле – как внутренние отношения в корпорации, например, связанные с участием акционеров (участников) в управлении и контроле за деятельностью общества; в широком смысле – как отношения, возникающие в связи с предпринимательской деятельностью корпорации как юридического лица (связан с государственным регулированием образования и функционирования корпораций, например, контролем за выпуском в обращение ценных бумаг корпорации, за аффилированностью хозяйственных организаций).

#### Список литературы

1. Белов В.А. Корпоративное право: актуальные проблемы теории и практики. / В.А. Белов. М.: Юрайт, 2009. С. 21

2. Гражданский кодекс Российской Федерации: федер. закон от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. N 32. Ст. 3301.

3. Гутников О.В. К вопросу о правовой природе субъективного корпоративного права / О.В. Гутников // Журнал российского права №3. 2017. С. 54-59.

4. Долинская В.В. Акционерное право. Основные положения и тенденции. / В.В. Долинская. М.: Волтерс Клувер, 2006. 736 с.

5. О внесении изменений в главы 1,2,3 и 4 части первой Гражданского кодекса РФ от 30.12.2012. №302-ФЗ // Собр. Законодательства Рос. Федерации. 2012. №53. Ст. 7627.

6. Пономарев М.О. Правовая сущность корпоративных правоотношений / М.О. Пономарев // Российская Академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ, Москва, 2018. С 1-2.

7. Суханов Е.А. Об итогах реформы гражданского кодекса Российской Федерации/ Е.А. Суханов // Актуальные вопросы частного права / Москва, 2016. С. 90-99.

8. Суханов Е.А. Сравнительное корпоративное право / Е.А. Суханов. М.: Статут. 2014. 456 с.

9. Шиткина И.С. Корпоративное право: Учебный курс В 2 т. / И.С. Шиткина. М.:2018. 990с.

УДК 346.93

*Кузьмин Глеб Викторович*

*Магистрант, ВУЗ- СИУ РАНХиГС (Сибирский институт управления- филиал Российской академии народного хозяйства и государственной службы при президенте Российской Федерации)*

### КОНТРОЛИРУЮЩИЕ ДОЛЖНИКА ЛИЦА В ПРОЦЕДУРЕ БАНКРОТСТВА

*Kuzmin Gleb Viktorovich*

*Undergraduate, UNIVERSITY - SIOUX the Russian Academy of Sciences (Siberian Institute of management - branch of Russian presidential Academy of national economy and public administration under the President of the Russian Federation)*

### CONTROLLING PERSONS IN THE PROCEDURE BANKROSTVA

#### Аннотация

Актуальность темы исследования заключается в том, что в законодательство о несостоятельности (банкротстве) были внесены ряд изменений, которые касаются вопросов определения круга лиц, относящихся к контролирующим должника. Целью статьи является выявить список новелл в законодательстве, затрагивающих понятие контролирующих должника лиц в процессе несостоятельности (банкротства). Достижение указанной цели обусловило необходимость постановки и решения следующих задач: рассмотрение перечня контролирующих лиц должника; характеристика оснований, в результате которых возникает возможность определять действия должника. Объектом исследования является комплекс общественных отношений, связанных с понятием контролирующих лиц должника. Предмет исследования – совокупность правовых норм, определяющих понятие контролирующих должника лиц, практика их применения. Исследование проводилось с использованием как общих методов научного познания (анализа, синтеза, обобщения и др.), так и частнонаучных методов исследования – системного, сравнительно-правового. В заключении были сформулированы выводы, касающиеся возможности дальнейшего применения и толкования понятия контролирующих должника лиц.

#### Abstract:

The Relevance of the research topic is that a number of changes have been made to the insolvency (bankruptcy) legislation, which relate to the issues of determining the range of persons related to the controlling debtor. The purpose of the article is to identify a list of innovations in the legislation affecting the concept of controlling the debtor of persons in insolvency (bankruptcy). Achieving this goal necessitated the formulation and solution of



*the following tasks: consideration of the list of controlling persons of the debtor; characteristics of the grounds, as a result of which it is possible to determine the actions of the debtor. The object of the study is a complex of social relations associated with the concept of controlling persons of the debtor. The subject of the research is a set of legal norms that define the concept of controlling persons of the debtor, the practice of their application. The study was conducted using both General methods of scientific knowledge (analysis, synthesis, generalization, etc.) and private scientific research methods – systemic, comparative legal. In conclusion, the conclusions concerning the possibility of further application and interpretation of the notion of controlling debtor were formulated.*

**Ключевые слова:** несостоятельность (банкротство), контролирующее должника лицо, руководитель должника, номинальный руководитель, субсидиарная ответственность.

**Keywords:** insolvency (bankruptcy), controlling person of the debtor, head of the debtor, nominal head, subsidiary liability

Понятие лиц, контролирующих должника, прописано в абз. 34 ст. 2 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» [1] (далее – Закон о банкротстве). С принятием Федерального закона № 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» [2] (далее – Закон № 266-ФЗ) была введена глава III.2, а абз. 34 ст. 2 Закона о банкротстве, которая утратила силу. Закон № 266-ФЗ расширил круг лиц, которых возможно привлечь к субсидиарной ответственности в деле о банкротстве (теперь в зоне риска оказались не только владелец и директор, но и в некоторых случаях даже лица, не имеющие формального отношения к компании).

В действующем своде Закона о банкротстве поменялись подходы к определению «контролирующего должника лица». В частности, опровержимая презумпция контроля должника применяется к лицам, которые последние 3 года до банкротства должника можно отнести к следующим категориям:

- руководители должника или управляющей организации должника, члены исполнительного органа должника, ликвидатор должника, члены ликвидационной комиссии;

- лица, имеющие право самостоятельно либо совместно с заинтересованными лицами управлять пятьюдесятью и более процентами голосующих акций акционерного общества, или более чем половиной долей уставного капитала общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью, или более чем половиной голосов в общем собрании участников юридического лица либо имеющие право избирать руководителя должника;

- лицо, извлекавшее выгоду из незаконного или недобросовестного поведения лиц, уполномоченных выступать от имени юридического лица.

В пункте 3 Постановления Пленума Верховного Суда РФ №53 от 21.12.2017 [3] (далее – Постановление Пленума № 53) было установлено, что по общему правилу, необходимым условием отнесения лица к числу контролирующих должника является наличие у него физической возможности определять должнику обязательные для исполнения указания или иным образом контролировать его действия. Также было решено (лучше - отмечено), что именно суд определяет степень вовлеченности

лица в процесс управления должником. Пленум Верховного суда РФ тем самым отметил свободу судей в определении контролирующего должника лица.

Одной из самых важных новелл в законодательстве о субсидиарной ответственности стало наделение арбитражных судов правом признавать лицо контролирующим должника по иным основаниям, которое предусмотрено п. 5 ст. 61.10 Закона о банкротстве. Несмотря на оговорку, что к контролирующим должника лицам не могут быть отнесены лица, связанные исключительно с прямым владением менее чем десятью процентами уставного капитала, данное понятие является настолько неточным, что позволяет, злоупотреблять им. Теперь суды ссылаются не только на закон, но и на личные внутренние убеждения, характер рассматриваемого дела и объем представленных доказательств.

К сожалению, на сегодняшний день практика судебных и иных государственных органов ведет к максимально широкому толкованию признания контролирующим лицом «по иным основаниям». Так, в соответствии с п. 3 Постановления Пленума № 53 принятие фактического контроля над должником может быть осуществлено вне зависимости от наличия (отсутствия) формально-юридических признаков аффилированности (через родство или свойство с лицами, входящими в состав органов должника, прямое или опосредованное участие в капитале либо управлении и т.п.).

Согласно п. 2.2 Письма ФНС России от 16.08.2017 № СА-4-18/16148@ «иными основаниями» могут быть «любые неформальные личные отношения, в том числе возникшие в ходе оперативно-разыскных мероприятий, например совместное проживание (в том числе состояние в гражданском браке), длительная совместная служебная деятельность (в том числе военная служба, гражданская служба), совместное обучение (однокурсники, однокурсники) и т.п.». Таким образом, если существует подтвержденный факт, что лицо, например, училось несколько лет назад в одном классе с директором организации-банкрота, этого достаточно для того, чтобы поместить его в лист подозреваемых. В итоге уличить его в том, что он контролировал деятельность фирмы и, соответственно, привлечь его к субсидиарной ответственности.

С введением понятия контролирующего должника в отечественной судебной практике возникло понятие «фактический контроль». Такой термин принято относить непосредственно к конечному владельцу, получателю доходов корпорации. Для обнаружения конечного владельца используются разные критерии, которые свидетельствуют о наличии контроля. Примером такой практики может стать Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 05.10.2018 г. по делу № А45-4279/2017. В ходе расследования (лучше - рассмотрения дела) было установлено, что в управлении компанией участвовали три лица. В Едином государственном реестре юридических лиц одно из лиц было зарегистрировано как единственный учредитель, другие же лица работали и руководили процессом с организацией-должником. Судом апелляционной инстанции, повторно рассмотревшим возникший спор по имевшимся в деле и дополнительно предоставленным доказательствам, в частности, установлено, что в течение 2012-2014 годов главные средства, которыми владело общество, включая здания, земельный участок и технику, были присвоены (лучше - переданы) учредителем обществу с ограниченной ответственностью, в котором ответчик по документам являлся финансовым директором, а его супруга – владельцем доли в размере 75,35% уставного капитала. Суд пересмотрел представленные доказательства и счел доказанным использование учредителем механизма назначения «номинальных руководителей» с целью предотвращения возложения на него какой-либо ответственности в ходе процесса работы исполнительных производств, а также процедур банкротства, целенаправленно подчеркнув то, что номинальный и фактический руководители несут субсидиарную ответственность совместно [4].

По мнению Шиткиной И.С. «сущность фактического контроля концентрируется в существовании реальной власти (фактической, а не юридической) одного лица над другим лицом, фактически в подавлении воли контролируемого лица, в способности контролирующего лица принимать решения за подконтрольного лица» [5, С. 21-40].

Еще одним заметным нововведением, сделанным Законом № 266-ФЗ, является установление термина «номинальное руководство». Конечно практика назначения номинальных или так называемых «фиктивных» руководителей часто применяется на практике, однако в законодательстве данная терминология используется впервые.

В постановлении Пленума № 53 определение «номинального руководителя» является обшным и таковым принято считать «руководителя, формально входящего в состав органов юридического лица, но не осуществляющий фактического управления, например, полностью отдавший управление другому лицу на основании доверенности, либо принимавший важные решения по указанию или при наличии действующего согласия третьего лица, не имевшего соответствующих формальных полномочий (фактического руководителя)».

Номинальный руководитель также как и контролирующее должника лицо должен быть привлечен к субсидиарной ответственности. Однако номинальный руководитель обладает рядом преимуществ и может быть частично или полностью освобожден от ответственности если докажет, что он не осуществлял действия, направленные на деятельность юридического лица, с целью давления и осуществления функции органа управления номинально. Если благодаря представленным этим лицом доказательствам установлено фактически контролирувавшее должника лицо и (или) контролирующее должника лица, то в данном случае становится понятно и объективно стремление законодателя сопротивляться нечистоплотным предпринимателям. В то же время присутствует риск того, что недобросовестный руководитель организации-должника вправе объявить себя номинальным руководителем и снять с себя ответственность путем предъявления ложных сведений в отношении непричастного лица.

С другой стороны, законодательные изменения изначально не преследуют цели, чтобы привлечь как можно большего количества лиц к субсидиарной ответственности. Законом о банкротстве сформированы защитные механизмы, которые обязаны ограничить возможность злоупотребления привлечением к субсидиарной ответственности (например, п. 10 ст. 61.11 Закона о банкротстве).

В заключении хотелось бы отметить, что изменения, внесенные Законом № 266-ФЗ, являются новым инструментом в борьбе с различными незаконными схемами в предпринимательстве. Они несут в себе существенный прогресс и вместе с тем в отношении субсидиарной ответственности контролирующих должника лиц предполагают значительное расширение круга лиц, на которых может возлагаться такая ответственность. При этом неточность формулировок, сделанных законодателем, и отсутствие дополнительного перечня критериев, для признания лица контролирующим должника, оставляют в вопросе привлечения к субсидиарной ответственности право последнего слова за арбитражным судом. Если арбитражные суды опробуют непротиворечивую практику определения критериев контролирующих должника лиц, которых возможно привлечь к субсидиарной ответственности, то мы получим более или менее исчерпывающий перечень признаваемых судами «иных оснований контроля». В противном случае возникает угроза реализации всех тех злоупотреблений, о рисках которых было сказано выше.

#### Список литературы

1. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 27.12.2018) «О несостоятельности (банкротстве)» // «Российская газета». 2002. № 209-210.
2. Федеральный закон от 29.07.2017 N 266-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» и Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» // «Российская газета». 2017. № 172

3. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 21.12.2017 N 53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве» // «Российская газета». 2017. N 297

4. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 05.10.2018 г. по делу № А45-4279/2017 // СПС КонсультантПлюс.

УДК 342.41

5. Шиткина И.С. «Ответственность контролирующих должника лиц при несостоятельности (банкротстве) (лекция в рамках учебного курса «Предпринимательское право») // Предпринимательское право. Приложение «Право и Бизнес». 2017. № 4. С. 21-40

**Лошкарев А.В.,**

кандидат юридических наук, доцент  
кафедры «Гражданский и арбитражный процесс»  
Самарский государственный экономический университет  
Россия, г. Самара

**Обухова Е.А.**

студент 2 курса  
Юридического факультета  
Самарский государственный экономический университет  
Россия, г. Самара

## ОРГАНЫ ПРОКУРАТОРЫ КАК СУБЪЕКТЫ АДМИНИСТРАТИВНО – ДЕЛИКАТНОГО ПРАВА

**Loshkarev A.V.,**

PhD in Law, Associate Professor  
of the department "Civil and arbitration process"  
Samara State University of Economics  
Russia, Samara

**Obukhova E.A.**

2nd year student  
Faculty of Law  
Samara State University of Economics  
Russia, Samara

## ORGANS PROCURATORS AS SUBJECTS ADMINISTRATIVE - DELICT RIGHTS

### **Аннотация**

Рассмотрены роль и характеристика органов прокуратуры в контексте рассмотрения дел об административных правонарушениях. Систематизированы нормативно-правовые акты, определяющие особенности их функционирования. Приведены полномочия органов прокуратуры в сфере административной юрисдикции. Раскрыты аспекты деятельности органов прокуратуры при обеспечении прав и свобод несовершеннолетних.

### **Abstract**

The role and characteristics of the Prosecutor's office in the context of consideration of cases of administrative offenses. The normative legal acts defining features of their functioning are systematized. Powers of bodies of Prosecutor's office in a cut of administrative jurisdiction are resulted. Aspects of activity of bodies of Prosecutor's office at ensuring the rights and freedoms of minors are opened.

**Ключевые слова:** Генеральный прокурор, органы прокуратуры, административное правонарушение, постановление по делу об административном правонарушении, должностное лицо.

**Keywords:** The attorney General, the prosecutors, an administrative offense, ruling in the case of an administrative offense, the officer.

Органы прокуратуры как представители государственно-властных структур согласно действующему российскому законодательству, регламентирующему административное делопроизводство, признаются полноправными субъектами по делам об административных правонарушениях.

Генеральный прокурор Российской Федерации (далее – РФ), согласно ст. 24.6 Кодекса Российской

Федерации об административных правонарушениях РФ (далее – КоАП РФ) [2] во взаимодействии с назначаемыми им прокурорами в рамках делегируемых законодательством РФ полномочий осуществляют надзор за соблюдением правовых норм, изложенных в основном законе государства – Конституции РФ [3]. Помимо этого в компетенцию данных участников административно - процессуаль-

ного права входит надзор за исполнением действующих на территории РФ нормативно – правовых актов, регламентирующих производство по делам об административных правонарушениях за исключением дел, входящих в компетенцию судов, функционирующих в рамках судебной системы РФ.

Полномочия прокурора определены в рамках ст. 25.11 КоАП РФ [2], в которой декларируется, что данный субъект административно - процессуального права имеет возможность:

- ✓ возбуждать производство по делу об административном правонарушении;
- ✓ выступать участником дела об административном правонарушении;
- ✓ представлять доказательства, заявлять ходатайства, а также предоставлять заключения в контексте производства по делу об административном правонарушении;
- ✓ заявлять протест на постановление, вынесенное в результате рассмотрения дела об административном правонарушении;
- ✓ совершать иные действия, предусмотренные КоАП РФ и иными нормативно-правовыми актами РФ.

Стоит отметить, что действующая редакция КоАП РФ в ст. 28.4 утверждает ряд принципиальных моментов для эффективного производства по делу об административном правонарушении [2]. Так, устанавливается исчерпывающий перечень административных правонарушений, по которым прокурор имеет возможность возбуждать дела об административных правонарушениях. Помимо прочего прокурору предоставляется право в рамках обеспечения надзорных мероприятий возбудить дело об ином административном правонарушении, юридическая ответственность по которому предусмотрена КоАП РФ или законодательством субъекта РФ.

Составляемое прокурором постановление выносится на обозрение в тот момент, как только обнаружено совершение административного правонарушения. Временные рамки, обуславливающие процесс вынесения постановления, зафиксированы в ст. 28.5 КоАП РФ. Помимо этого постановление, согласно ст. 28.2 КоАП РФ, должно содержать совокупность следующих сведений:

- дату и место составления;
- фамилию и инициалы прокурора, составившего протокол;
- сведения о правонарушителе, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении;
- информацию, связанную со свидетелями и потерпевшими, если такие участники имеют место быть;
- особенности совершенного административного правонарушения (место и время совершения, а также событие правонарушения);
- особенности установления административной ответственности в рамках определенной законодательством РФ статьи;
- объяснения правонарушителя;

- другие сведения, наличие и интерпретация которых необходима для разрешения дела [2].

В суд составленное прокурором постановление направляется в течение суток после вынесения постановления. Также данный нормативный документ адресуется в государственный орган или должностному лицу, которые уполномочены рассматривать дело.

Немедленное направление постановления в суд происходит в том случае, если вследствие совершенного административного правонарушения налагается такой вид юридической ответственности как административный арест.

Прокурор в рамках своих полномочий может вынести определение об отказе в возбуждении дела об административном правонарушении (ст. 29.12 КоАП РФ) [2]. Составление определения должно основываться на таких принципах как мотивированность и логичность изложения.

Стоит отметить, что прокурор как участник административно - процессуального права выступает в таком статусе постольку, поскольку имеет полномочия по возбуждению административных дел об административном правонарушении. Участвуя в рассмотрении дела, прокурор, таким образом, имеет право предъявлять доказательства, заявлять ходатайства и давать заключения по возникающим в ходе рассмотрения дела вопросам [5, с. 88].

Помимо прочего, в рамках действующего Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» от 24.06.1999 N 120-ФЗ, органы прокуратуры имеют право осуществлять надзор за государственными органами и учреждениями, деятельность которых прямо связана с профилактикой правонарушений несовершеннолетних (ст. 10) [4]. В таком случае полномочия прокурора связаны с непосредственным присутствием на заседаниях комиссии по делам несовершеннолетних, а также защите их прав. Прокурор, согласно нормативным положениям КоАП РФ, должен быть извещен надлежащим образом о месте и времени рассмотрения дела в комиссии по делам несовершеннолетних или в иных публично-правовых образованиях административной юрисдикции. Таким образом, присутствие прокурора как представителя закона при рассмотрении дел об административных правонарушениях несовершеннолетних выступает дополнительной гарантией прав и свобод для лиц, не достигших восемнадцати лет.

Протест в рамках вынесенного постановления по делу об административном правонарушении прокурор может вынести в любом случае, даже не являясь участником рассмотрения дела (п. 3 ч. 1 ст. 25.11 КоАП РФ) [2]. Так, к примеру, протест может быть принесен на судебные акты, не разрешающие в полной мере дело по существу. При этом ст. 30.10 КоАП РФ декларирует, что подобный протест может заявляться должностным лицам, судебным органам, а также иным участникам административного делопроизводства.

Наконец, стоит дополнительно сказать, что прокурор имеет право опротестовать постановления по делу об административном правонарушении, которые уже вступили в законную силу. Помимо постановлений опротестованию подлежат решения по результатам рассмотрения жалоб и протестов на них. Протесты, согласно ст. 30.14 - 30.15 КоАП РФ [2], направляются председателю суда субъекта РФ, если вынесенное решение не соответствует процессуальным требованиям, декларируемым соответствующим законодательством. Помимо прочего причиной протеста может выступить неправильное применение норм материального права [1, с. 20].

Таким образом, органы прокуратуры выступают доминантными субъектами административно - процессуального права, что связано не только с принципиальностью и важностью выполняемых ими полномочий, но и кругом вопросов, которые затрагивают интересы широкого круга лиц.

#### Список используемых источников:

1. Карпова А.И. Формы участия прокурора в рассмотрении судами общей юрисдикции административных дел в порядке административного судопроизводства // Российское право: Образование. Практика. Наука. 2017. - №2 (98). – С. 18-21.

2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30 дек. 2001 г. №195-ФЗ (ред. от 18.03.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.03.2019) // Консультант Плюс: справ, правовая система [Электронный ресурс]. Режим доступа - URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_34661/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34661/) (дата обращения 06.04.2019)

3. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Консультант Плюс: правовая система Электронный ресурс URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_28399/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/) (дата обращения 03.04.2019)

4. Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних: Федеральный закон от 24.06.1999 N 120-ФЗ // Консультант Плюс: справ, правовая система [Электронный ресурс]. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_23509/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_23509/) (дата обращения 06.04.2019)

5. Чиж А.А. «Прокурор как субъект административного процесса» // Инновационная наука. - 2017. - №6. – С. 87 – 90.

УДК 34.347.4

*Магомадова Э.И.,  
Чеченский Государственный Университет*

### ДОГОВОР: СУЩНОСТНЫЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ, ВИДЫ

*Magomadova E. I.,  
Chechen state University*

### CONTRACT I: ESSENTIAL FEATURES, TYPES

#### Аннотация

*Целью исследования явилось изучение термина «договор», под которым подразумевают соглашение двух или более сторон. Договор выступает одним из важнейших средств индивидуального, правового регулирования имущественных и неимущественных отношений, благодаря договору совершенствуется процесс распределения производственных материальных благ, устанавливается юридическая связь между участниками. В работе приводится краткая классификация видов договоров.*

#### Abstract

*The aim of the study was to study the term "contract", which refers to the agreement of two or more parties. The contract acts as one of the most important means of individual, legal regulation of property and non-property relations, thanks to the contract the process of distribution of production material goods is improved, the legal relationship between the participants is established. The paper provides a brief classification of types of contracts.*

**Ключевые слова:** договор, законодательство, права, обязанности, правообладатель, правовые отношения.

**Keywords:** contract, legislation, rights, obligations, right holder, legal relations.

В современной гражданской правовой системе существует множество договоров и для неспециалиста часто возникает путаница в определениях понятия «договор», его основных видах и существенных характеристиках. Целью исследования явилось изучение термина «договор», под которым подразумевают соглашение двух или более сторон.

Согласно Статье 420. ГК РФ «договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [3].

Следует отметить, что договоры делятся на: двусторонние и многосторонние, а также односторонние.

Двусторонний и многосторонний договор часто объединяют в единую группу, что достаточно обосновано. Смысл заключается в том, что в договоре присутствуют две или более стороны и у каждой из сторон имеются корреспондирующие друг друга права и обязанности, то есть каждая из сторон выступает, как и должник, и кредитор. Такой договор является двусторонним или же многосторон-

ним, с учетом количества сторон. Чтобы было понятно приведем пример, в договоре купли-продажи присутствует продавец и покупатель, это двусторонний, или как часто его называют двусторонне обязывающий. Также многосторонним является договор лизинга, который зачастую состоит из трех сторон: лизингодатель, лизингополучатель и право-обладатель - собственник.



Рисунок 1. Виды договоров.

Если говорить об *одностороннем договоре*, то условия о наличии в нем двух или более сторон сохраняется. В договоре присутствие как минимум двух сторон является обязательным, в противном случае, договариваться будет просто не с кем. Однако при этом, у этих двух или более сторон права есть только у одной из них, а обязанности у другой. Эти права и обязанности также являются корреспондирующими, но у кредитора есть только право требовать, а у должника обязанность исполнить. Встречных прав и обязанностей не существует. В качестве примера одностороннего договора можно привести – договор дарения. Здесь у дарителя есть только обязанность предоставить дар, а у одаряемого есть право требовать предоставления ему да подаренного имущества прав и обязанностей.

Еще одна классификация договоров представляет собою деление их по содержанию на:

- *имущественные;*
- *корпоративные (организационные);*
- *смешанные (гибридные формы)*

*Имущественные* договоры предполагают в своей сути передачу имущества, либо каких-то имущественных прав, результатов работ, оказание услуг, либо иных действий, которые удовлетворяют потребности одной из сторон. Если же договор носит уже организационный характер, то как правило такие договоры направлены на установление прав и обязанностей субъектов по осуществлению общей деятельности. Например, установление прав и обязанностей учредителей юридического лица относительно друг другу, а также созданного ими юридического лица. [2, с. 82]

*Смешанные договоры*, таких на рынке достаточно большое количество. Они представляют собой комплексное регулирование как имущественных, так и

зачастую организационных отношений. Любое практически учредительный договор имеет в своем составе нормы касающиеся имущественных отношений субъекта. К примеру, можем взять выплаты дивидендов, каких-то поев или взносов, выполнение имущественных прав или обязанностей.

В качестве отдельного вида договора рассмотрим *предварительный договор*. Он достаточно специфичен для российского законодательства, потому что он по своей сути не влечет никаких иных правовых последствий, кроме как обязанности к заключению основного. По содержанию предварительный договор включает в себя безусловно все существенные условия, которые могут быть в последующем переписаны на основной договор. Данный термин представляет собой соглашение сторон, которое применяется в американской системе, или так называемый генеральный договор, известный германской правовой системе и применяемый на сегодняшний день в Европе. Этот договор обеспечивает нам объективную возможность заключения одного или нескольких договоров на тех же существенных условиях, указанные в предварительном договоре [1, с. 341]

Если сторона, заключившая договор добровольно, не заключает в последующем основной договор, то контрагент может заявить в суд, за принуждение к исполнению договора. В данном случае мы снова встречаемся с примером отхождения от общего принципа свободы договора. Но в этом случае следует иметь в виду, что все-таки воля заключения контракта обеими сторонами была выражена в тот момент, когда они подписывали предварительный договор. Здесь нельзя говорить, что свобода договора ограничена. Стороны просто в силу

изменения тех или иных обстоятельств действительно могут столкнуться с необходимостью изменения существенных условий либо в принципе пересмотре необходимости заключения такого контракта. Такие вопросы можно решить в переговорном порядке либо в судебном рассмотрении.

Необходимо отметить также деление договора на *консенсуальные и реальные* по моменту возникновения прав и обязанностей сторон. В консенсуальном договоре права и обязанности возникают в момент достижения соглашения между участниками по условиям данного договора. В случае же с реальным договором правовые обязанности возникают не только с момента достижения соглашения, а с момента передачи вещи (денег) по договору. Для возникновения отношения по реальному договору соглашение сторон необходимо, но оно не является определяющим моментом, ведущим является предпосылка передачи денег или имущества.

УДК 34.347.4

Подводя итоги вышесказанному отметим, что договор выступает одним из важнейших средств индивидуального, правового регулирования имущественных и неимущественных отношений, благодаря договору совершенствуется процесс распределения производственных материальных благ, устанавливается юридическая связь между участниками.

#### Список литературы

1. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Ч. III.: 1896. – С. 341
2. Шершеневич ГФ. Учебник русского гражданского права. М.: 1998. – С. 82.
3. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) [www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_5142/80d946bb2e2c22c74d20a8bdb37d0f0c034aa6bc/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/80d946bb2e2c22c74d20a8bdb37d0f0c034aa6bc/) (Дата обращения 2.05.2019).

*Магомедова Э.И.,  
Чеченский Государственный Университет*

### РОЛЬ АДВОКАТА В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

*Magomadova E. I.,  
Chechen state University*

### THE ROLE OF THE LAWYER IN CRIMINAL PROCEEDINGS

#### Аннотация

*В статье рассматривается роль адвоката в уголовном процессе. Автор анализирует основной порядок осуществления адвокатской деятельности, также порядок привлечения защиты к ответственности как к одной из процессуальных гарантий его деятельности.*

#### Abstract

*The article deals with the role of a lawyer in criminal proceedings. The author analyzes the basic procedure of advocacy, as well as the procedure for bringing the defense to justice as one of the procedural guarantees of its activities.*

**Ключевые слова:** *уголовное дело, защитник, обвиняемый, позиции защиты, преступление, юридическая помощь.*

**Keywords:** *criminal case, defender, defendant, defense positions, crime, legal aid.*

Каждый имеет право на качественную юридическую помощь независимо от своего материального положения, совершенных ошибок. Для этого необходимо правильно выбрать защитника по уголовному делу, который поможет без рискованных экспериментов со свободой, репутацией и семейным бюджетом.

Рассмотрим особенности правовых действий защитника в уголовном процессе. Позиция по уголовному делу – сложное многогранное понятие, определяемое и как результат деятельности защитника, и как процесс этой деятельности. В ходе защиты по уголовным делам защитнику и его подзащитному необходимо определиться с тем, каким способом они должны защищаться и какую из позиции защиты они выберут.

На первом этапе необходимо ознакомиться с постановлением о возбуждении уголовного дела, протоколом в ходе задержания, иных процессуальных документах, в которых описываются события преступления, то есть вообще имело ли место данное событие и попадало ли событие под уголовно-запрещенное деяние.

Если, все-таки преступление имело место быть, то на следующем этапе необходимо определить было ли лицо, которое обвиняется причастно к данному событию. В случае, если лицо было причастно к данному делу, то необходимо выбрать позицию защиты, при котором обстоятельства, указывающие на наличие события со стороны защиты не оспариваются. Однако оспаривается именно причастность подзащитного к совершению данного преступления.

Если событие имело место быть и подзащитный тем или иным образом причастен к этому событию, то возникает сложная ситуация, когда необходимо определить собственно верна ли квалификация данного события, то есть правильно ли следственные органы определили деяние и правильно указали его в процессуальных документах. Достаточно часто, возникает такая ситуация, когда преступление совершается одно, а классифицирует его следственные органы совсем по - другому. Рассмотрим это на примере: в одном случае, преступление классифицировалась как мошенничество, хотя, собственно исходя из тех доказательств, которые были получены, данное преступление относилось скорее к незаконному предпринимательству. Учитывая, что санкция за мошенничество намного тяжелее, чем за незаконное предпринимательство, то в данном случае позиция защиты заключается в том, что указывать нужно не только на наличие или отсутствие событий преступлений и на непричастности, или причастности подзащитного, а нужно указывать, что преступление неправильно квалифицировано, несмотря на то, что причастность здесь не оспаривается.

Если же, все-таки, случилось такая ситуация, когда событие верно определено и причастность лица установлена, квалификация верна, то здесь нужно выбрать способ, при котором можно будет максимально смягчить наказание тем или иным вариантом. Например, выбором судебного разбирательства, то есть в особом порядке, либо общем порядке [2, с. 26]. Защитник должен установить имеются ли какие-то смягчающие обстоятельства в данном деле или иными законными способами адвокат устанавливает варианты, смягчающие обстоятельства.

Самая тяжелая ситуация для защитника возникает тогда, когда какое-то событие следственные органы считают преступлением и лицо, причастность которого к этим событиям достаточно сомнительна, следственные органы все равно считают причастным. Поэтому, адвокату необходимо не только отработать то, что доказательства, полученные о причастности подзащитного не являются достоверными, но также доказательства, указывающие на преступное деяние, не являются также законными.

Прежде чем определиться с тактикой защиты, необходимо установить имеются ли намерения у

подзащитного признать свою вину. Потому что, может быть такая ситуация, когда и преступление доказано, и причастность установлена, но подзащитный отказывается признавать свою вину. В такой ситуации защитник не имеет права идти против воли подзащитного, он не имеет права утверждать, что в данном случае вина его доказана или она установлена. Однако, необходимо отметить, что даже очень опытный адвокат никогда не сможет дать стопроцентную гарантию достижения положительного результата по делу, поскольку количество факторов, могущих влиять на результат расследования или судебного рассмотрения уголовного дела не поддаются расчету [1, с. 11]. Хороший и опытный адвокат, обязательно постарается вникнуть в суть вопроса, получить предварительную информацию и изучить доступные документы. Для этого ему может понадобиться от получаса до нескольких дней. Как правило, за консультацией к адвокату нужно идти сразу, как только стало известно, что вы попали в поле зрения правоохранительных органов. Защитник должен знать, как работает правоохранительная и судебная система, и уметь достойно взаимодействовать с ее представителями. Он обязан держать в курсе всех дел, касающихся подзащитного и пояснять, какие действия он совершает для достижения нужного результата

Как мы отметили в начале работы, в Российской Федерации каждому гражданину гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи, но хотелось бы, чтобы защитник смог оказать качественную юридическую помощь и эффективно противостоял бюрократической правоохранительной машине.

Таким образом, роль защитника (адвоката) в уголовном процессе практически неопределима, потому что именно защитник может помочь обвиняемому оправдаться (реабилитироваться) или смягчить уголовное наказание.

#### **Список литературы**

1. Дабижа Т.Г. Особенности процедуры привлечения адвоката к ответственности. М., 2012. С.11
2. Калачева Е.Н. Роль адвокатуры в совершенствовании видов адвокатской деятельности. М., 2011. С. 26



*Магомедова Э.И.,  
Чеченский Государственный Университет*

## О СИТУАЦИИ С ПОДБРОСОМ НАРКОТИКОВ СОТРУДНИКАМИ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ

*Magomadova E. I.,  
Chechen state University*

### ABOUT THE SITUATION WITH THE TOSS OF DRUGS BY LAW ENFORCEMENT OFFICERS

#### **Аннотация**

*В данной статье рассматриваются делинквентные ситуации с подбросом наркотиков или иных незаконных средств во время осмотра сотрудниками правоохранительных органов. Автор отмечает несколько важных правил, которыми нужно пользоваться при сложившейся сложной ситуации: не позволять проводить досмотр без участия понятых; обязательно настаивать на составление документов; ни в коем случае не трогать руками то, что вам подбросили; обязательно написать жалобу сразу после того, как все произошло.*

#### **Abstract**

*This article deals with delinquent situations with the planting of drugs or other illegal means during the inspection by law enforcement officers. The author notes several important rules that should be used in this difficult situation: do not allow the inspection without the participation of witnesses; be sure to insist on the preparation of documents; in any case, do not touch what you planted; be sure to write a complaint immediately after everything happened.*

**Ключевые слова:** наркотические вещества, досмотр, правопорядок, жалоба, понятые, протокол.

**Keywords:** narcotic substances, inspection, law and order, complaint, witnesses, protocol.

На сегодняшний день одной из самых острых проблем, связанной с тем, что в правоприменительной практике правоохранительных органов имеются случаи, когда добропорядочным гражданам подбрасываются наркотики. Возникает вопрос, как с этим бороться? Поэтому, мы чуть ниже поговорим о такой сложной жизненной ситуации, с которой сталкиваются граждане, и обсудим возможные варианты решения проблемы.

В случае, если гражданина задержали сотрудники полиции при проведении ими якобы оперативно-розыскных мероприятий, таких как: проверочная закупка, оперативный эксперимент, наблюдение, либо просто сотрудниками полиции патрульно-постовой службы, которые составляют какой-либо документ в рамках закона. При всех этих случаях сотрудники полиции обязаны составлять процессуально значимый документ, в которых имеется графа «замечания». Если гражданин считает себя невиновным и наркотическое средство ему не принадлежит, а было подброшено, то первое, что нужно сделать это в предложенном ему для подписания процессуальном документе в графе «замечания» необходимо зафиксировать данный факт. Задержанный должен указать, что при себе он никаких запрещенных наркотических веществ не имел, а данное вещество было подброшено, и если может, то на месте указать конкретно на того, кто из сотрудников это сделал. Если задержанный не видел, кто это сделал, то указать, что кто-либо из лиц, производивших задержание, совершил данное противоправное действие.

Отметим, что нельзя позволить проводить досмотр либо вещей, одежды, либо автомобиля без

участия понятых. Это очень важно, даже если гражданин остановили сотрудники патрульно-постовой службы для проверки документов и пытаются провести личный досмотр, что часто происходит, нужно постараться остановить просто прохожих, то есть проходящих мимо. Если даже не составляется никаких протоколов при вашем досмотре, но данные свидетели должны присутствовать, здесь вы уже исключите случаи подброса.

Необходимо при досмотре абсолютно спокойно пояснить, что вы готовы показать свои вещи, скрывать нечего и доказать, что вы законопослушный гражданин, но хотелось бы проводить данную процедуру в присутствии свидетелей. Эти же свидетели, в случае если у вас что-то обнаружат незаконное, будут вписаны в протокол, и они в дальнейшем смогут в суде прояснить происходящее.

Необходимо также отметить, что при досмотре обязательно потребовать составления протокола. Часто встречаются случаи, когда автомобили останавливаются на дороге, и сотрудники полиции предлагают досмотреть машину, то есть в машине полностью проводят обыск, если ничего не обнаружено говорят «до свидания». По сути, гражданин не может обжаловать их действия, хотя у него потратили время определенное, и в принципе законны ли такие действия не может сразу же на месте сориентироваться [2, с. 59]. Досмотр проводить в автомобиле сотрудники полиции имеют право, но в определенных ситуациях, когда идут мероприятия по розыску определенного автомобиля. Если вы считаете, что провели незаконный досмотр, то имеете право написать жалобу. При досмотре автомобиля

лучше не выходить из машины, необходимо участвовать вместе с понятыми при досмотре. Когда начался досмотр вашего транспортного средства нужно постараться, чтобы понятые и сотрудник полиции, к примеру, как это проводится правильно, то есть если досматривается водительская часть автомобиля, то вы имеете право пересесть рядом. Но встречаются ситуации, когда при досмотре участвуют два или более сотрудника полиции и проследить за действиями каждого невозможно. В таких ситуациях необходимо попросить сотрудников полиции проводить осмотр автомобиля по порядку, чтобы действия каждого сотрудника были видны понятым.

Как быть, если наркотические средства пытаются подбросить на улице при задержании, не приглашая понятых, не реагируя на ваши просьбы? В случае подкидывания неизвестного свертка, необходимо при появлении понятых пояснить, что в заднем левом кармане находится какой-то объект, и объяснить, что вы не знаете, что это за сверток, он мне не принадлежит. После этого при вашем личном досмотре, если этот сверток достают из вашего заднего кармана, то конечно здесь уже при понятых имеется шанс оспорить данное следственное действие. Понятые пояснят в суде, что когда они прибыли, лицо уже находилось в наручниках и сразу нам пояснило, что у него в заднем в левом кармане какие-то вещества. При этом, когда проведут обязательную телескопическую экспертизу и не установят наличие ваших отпечатков пальцев, то будут сняты все обвинения.

УДК 34.347.4

Таким образом, подводя итог нашей работы, хотелось бы подчеркнуть важные правила, которые следует знать каждому гражданину:

- важно сохранить относительное спокойствие и трезвость мысли[2];
- не позволять проводить досмотр без участия понятых;
- проанализировать действия свидетелей (если таковые имеются) и определить являются ли они подставными[3];
- обязательно настаивать на составление документов;
- ни в коем случае не трогать руками то, что вам подбросили;
- написать жалобу сразу после того, как все произошло;
- направить запрос о вас в полицию (были ли на учете);
- привлечь адвокатов по возможности;
- провести медицинское обследование (врачи не смогут найти у вас следов от наркотиков в организме, тогда вы напишете жалобу после случившегося).

#### Список литературы

1. Иншаков С.М. Криминология. М, 2005. С.59.
2. <https://konsultant228.ru/s-chegonachinat/podbrosili-narkotiki/> (Дата обращения 22.04.2019)
3. <https://право-в.рф/podbrosili-narkotiki-kak-zashhitit-sebya-v-etoj-situacii.html> (Дата обращения 22.04.2019)

*Магомедова Э.И.*

*Чеченский Государственный Университет*

### СУЩНОСТЬ ПОНЯТИЯ «ОБЯЗАТЕЛЬНОСТЬ» И СПОСОБЫ ЕГО ПРЕКРАЩЕНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

*Magomadova E. I.,  
Chechen state University*

### THE ESSENCE OF THE CONCEPT OF "OBLIGATION" AND WAYS OF ITS TERMINATION IN CIVIL LAW

#### *Аннотация*

*В данной статье рассматривается сущность понятия «обязательство» и способы его прекращения или исполнения в гражданском праве. Автор отмечает, что если обязательство исполнить надлежащим образом невозможно, то существует целый ряд возможных альтернативных вариантов прекращения обязательства: надлежащее исполнение, получение отступного, обязательства зачетом и т.д.*

#### *Abstract*

*This article discusses the essence of the concept of "obligation" and the ways of its termination or performance in civil law. The author notes that if the obligation to perform adequately it is impossible, then there are a number of possible alternatives to the termination of the commitments: the proper execution, receipt of compensation, offset obligations, etc.*

**Ключевые слова:** *зalog, обязательства, долг, кредитор, должник, новация.*

**Keywords:** *pledge, liabilities, debt, creditor, debtor, novation.*

Изучение оснований прекращения обязательств является важным требованием для утверждения законности прекращения обязательств[3].

Термин «обязательство» в гражданском праве толкуется как исполнения долга, когда одна сторона должна осуществить действия в пользу другой

стороны. Это может быть выполнение каких-либо работ, передача вещей или денежных средств.

Любое обязательство может быть прекращено в соответствии с возникшей ситуацией. Под прекращением обязательства понимается ликвидация или завершения взаимоотношений между двумя сторонами. В юридической практике часто используются разные способы прекращения обязательств. Самым основным способом прекращения любого обязательства является его надлежащее исполнение. Если обязательства исполнить надлежащим образом невозможно, то существует целый ряд возможных альтернативных вариантов прекращения обязательства.

Рассмотрим на примере предоставление отступного. Отступной предполагает, что должник вместо исполнения обязательств, предоставляет денежную сумму кредитору, которая, как правило, меньше той на которую может рассчитывать кредитор. Однако, исходя из сути их отношений совершенно очевидно, что это максимум что может предоставить должник, и для кредитора это является альтернативой иногда достаточно затяжного судебного процесса с не всегда гарантированным результатом.

Часто кредитор соглашается на получение отступного. Необходимо учитывать, что его размер может совпадать по размеру с долгом должника. Если, например, должник обязан был доставить товар, но не смог его поставить, в силу того, что он не прошел таможенную границу, то должник может по своему усмотрению предоставить отступные, равные стоимости всех издержек кредитора, возможно даже с учетом неустойки и каких-либо дополнительных трат кредитора, тем самым полностью покрыв все издержки кредитора. Другим способом прекращения обязательств является обязательства зачетом. Когда должник по одному обязательству является кредитором с этим же контрагентом по другому обязательству, то осуществлять оба эти обязательства нецелесообразно. К примеру, можно взять случай, когда в 2016 году И. Иванова оформила заем у А. Тимофеева на сумму сто рублей, а в 2017 году А. Тимофеев оформил встречный заем у И. Ивановой на ту же сумму. Если сумма меньше, то зачетом можно прекратить не все обязательство, а лишь обязательство в какой-то части. Уже в 2019 году А. Тимофеев и И. Иванова могут прекратить оба встречных заемных обязательства зачетом, то есть зачесть долг Ивановой в долг Тимофеева, и если сумма совпадает, обязательства считаются прекращенными. При этом необходимо учитывать, что требования должника и кредитора по обоим обязательствам должны быть встречными, то есть нельзя в данном обязательстве задействовать третьих лиц [1, с. 963].

Рассмотрим еще один способ так называемый новация. Новация – это замена одного обязательства на другое. Так, в нашем примере, И. Иванова должна А. Тимофееву сто кг картошки, но она не в состоянии ему их поставить, и они договариваются о новации данного обязательства, то есть о переводе на денежный эквивалент. Они договариваются, что одно обязательство будет заменено на другое, то есть фактически договор поставки будет заменен на договор займа.

Еще одним способом является по сути прощение долга. Это способ предполагает отказ кредитора от всех своих прав в отношении обязательств установленных относительно данного должника. Здесь должник освобождается кредитором от обязанности исполнения заключенного договора. Прощение долга является безусловным, то есть оно не может осуществляться под условием и производится, как правило, в добровольном порядке, либо в качестве мирового соглашения, когда стороны в результате судебного разбирательства пришли к возможности прекращения обязательства.

Существует также способ прекращения долга, когда должник совпадает с кредитором в одном лице, как правило, в сфере осуществления предпринимательской деятельности, когда речь идет о юридических лицах. Например, в результате многократной реорганизации, где первая организация получила заем у второй, в последующем была реорганизована и присоединена к второй компании в качестве самостоятельного юридического лица, а просто как структурного подразделения. Соответственно, в данной ситуации совпадает должник и кредитор, то есть первая организация стала частью кредитора (второй) и превратилась из категории должника в кредитора [2, с. 852].

Обязательства прекращаются также в случае смерти должника или кредитора, поскольку исполнение также становится невозможным, так как нет второй стороны обязательства.

Кроме того, возможно ситуации, когда будет обязательство прекращено в результате невозможности его исполнения. Это очень спорный момент, который трактуется в судебной практике по-разному. Невозможность исполнения оценивается либо сторонами, либо судебными инстанциями. Но если такой факт будет считаться установленным, то должник считается освобожденным от исполнения своих обязанностей. В качестве примера можно привести ситуацию банкротства, когда должник оказывается банкротом, в отношении его уже проводится конкурсное производство, при этом имущества и денежных средств у должника практически нет, и возможности исполнить взятые на себя обязательства у него также нет. Тем не менее, все обязательства в отношении данного должника будут считаться прекращенными. Потому что, физически получить с него долги уже невозможно, в связи с этим мы признаем данного должника уже не субъектом обязательств, а ликвидированным субъектом.

Еще одним способом прекращения обязательств является издание государственного либо муниципального акта, делающим невозможным исполнения ранее заключенного обязательства.

#### **Список литературы:**

1. Годеме Е. Общая теория обязательств. М., 2008, С. 963.

2. Калмыков Ю.Х. Вопросы применения гражданского-правовых норм. – С.: 2006, С.852.

3. stud.wiki/law/3c0b65635a2ad79b5d53b89421216c37\_0.html (Дата обращения 27.04.2019)

Магомедова Э.И.  
Чеченский Государственный Университет

## ПРИЧИНЫ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА

Magomadova E. I.  
Chechen state University

### THE REASONS FOR INITIATION OF CRIMINAL PROCEEDINGS

#### Аннотация

В статье рассматривается понятие «возбуждение уголовного дела», то есть что представляет собой начальный процесс расследования. Автор анализирует причины возбуждения уголовного дела, то есть первым этапом расследования по сути является проверка сообщения о преступлении как таковом.

#### Abstract

The article deals with the concept of "initiation of criminal proceedings", that is, what is the initial process of investigation. The author analyzes the reasons for the initiation of criminal proceedings, that is, the first stage of the investigation in fact is the verification of the report of the crime as such.

**Ключевые слова:** уголовный кодекс, уголовное дело, защитник, обвинение, судебный процесс, наказание, подсудимый.

**Keywords:** criminal code, criminal case, defender, prosecution, trial, punishment, defendant.

В уголовно-процессуальной науке нет единого мнения относительно понятия «возбуждение уголовного дела». Это указывает на универсальность данного понятия.

Возбуждение уголовного дела — начальная стадия уголовного процесса. Именно с возбуждения уголовного дела начинается уголовный процесс по каждому определенному делу.

Процесс расследования уголовных дел состоит из нескольких этапов и занимаются этим процессом следственные органы, также в этот процесс вовлечена прокуратура в качестве представителя надзорного органа либо в качестве поддерживающей государственное обвинение, и, собственно, в этот процесс вовлечен суд, который принимает окончательное решение по уголовному делу в виде приговора.

Первым этапом расследования является проверка сообщения о преступлении или же проверка материалов о совершенном преступлении. Целью проверки является: установить имеется ли собственно событие преступления и признаки его состава. Итогом этой проверки должны явиться постановления об отказе возбуждения уголовного дела либо возбуждения дела. В случае, если следователь выносит постановление о возбуждении уголовного дела, то начинается следующий этап [3, с. 107].

Второй этап начинается с предварительного расследования. Данный этап бывает двух видов, либо форме дознания, либо предварительного следствия. Занимаются этим различные следственные органы, следственные комитеты, органы МВД. Все зависит от того, какое дело расследуется и какому подследствию оно относится. На этом этапе, если следственные органы установили подозреваемого, то данное лицо привлекается в качестве подозреваемого. С ним проводятся определенные следственные действия: поиск доказательств, установление

тех или иных обстоятельств совершенного преступления и закрепления данных доказательств для того, чтобы в дальнейшем они были рассмотрены в суде. Для этого существуют определенные процедуры, которые прописаны в уголовно-процессуальном законодательстве.

В дальнейшем, если следственные процедуры с подозреваемым проведены, если имеется достаточно доказательств, которые закреплены для того чтобы предъявить обвинения, следственные органы выносят постановление о привлечении данного лица в качестве обвиняемого. После предъявления постановления о привлечении очень часто следственные органы проводят завершающий этап и предъявляют все материалы, которые они имеют к данному лицу.

Происходит уже завершающий этап предварительного расследования. Этот этап включает в себя ознакомление со всеми предъявленными материалами, также обвиняемого знакомят с обвинительным заключением, которое предварительно было утверждено прокурором и только после этого все материалы уголовного дела направляются в суд.

Судебный процесс рассмотрения уголовного дела в общем делится на два вида: особый порядок и предварительное слушание. Суть первого этапа заключается в том, что если подсудимый соглашается с предъявленным ему обвинением, то данное дело будет рассмотрено без судебного следствия, то есть никакие доказательственные действия не рассматриваются, а решается вопрос о вынесении обвинительного приговора и назначения ему наказания. [1, с. 123]

Если же уголовное дело в суде рассматривается в общем порядке, то следующим этапом после поступления материала в суд может быть этап предварительного слушания. Однако, предварительное слушание не всегда проводится в российском суде, т.к. проведение его не обязательно, но

все-таки суд первоначально проводит все необходимые мероприятия для подготовки дела к рассмотрению.

Следующим этапом судебного разбирательства является судебное следствие. Сторона обвинения и сторона защиты предъявляют на судебном следствии доказательства, которые либо оправдывают, либо обвиняют подсудимого, и в дальнейшем все эти доказательства суммируются, оцениваются.

Еще одним этапом судебного процесса можно выделить этап прения сторон. На данном этапе стороны защиты и обвинения выступают со своими итогами, рассказывая суду как им видится в данном случае это дело, то есть в чем заключается суть обвинения и защиты [2, с. 87]. В результате после прения сторон суд удаляется для вынесения решения.

Итоговое решение по уголовному делу называется приговором, он может быть оправдательным либо обвинительным. Данный приговор может быть обжалован в операционном и надзорном порядке. В этой ситуации возникает вопрос на каком этапе необходим защитник, если нас или наших родственников привлекли к уголовной ответственности. В соответствии Уголовному Кодексу РФ

УДК 343.115

нужно обратиться с того момента, когда наши права были ограничены либо могут быть ограничены.

Процесс расследования уголовных дел очень сложный кропотливый длительный процесс, в котором роль этапов возбуждения уголовного процесса состоит в том, что позволяет защитить права и законные интересы граждан, которые в случаях бездоказательного возбуждения уголовного дела могли бы оказаться нарушенными. Таким образом, можно подвести итог: стадия возбуждения уголовного дела имеет важное значение и служит тому, чтобы все решения о возбуждении уголовного дела были законными и обоснованными.

#### Список литературы

1. Махов А.В. Возбуждение уголовного дела в отношении определенного лица. М., 1997. – С.123.
2. Панюков А. Процессуальная деятельность без возбуждения уголовного дела. М., 2003. - С.87.
3. Щербаков А. Ограниченность права прокурора возбуждать дела частного обвинения. М., 2001. – С.107.

*Максимова Ольга Дмитриевна*

*Студент магистратуры,*

*ФГБОУ ВО «Югорский государственный университет» г. Ханты Мансийск*

## ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОЙ РЕГЛАМЕНТАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДА ПРИСЯЖНЫХ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

*Maksimova Olga Dmitrievna*

*master student of "Ugra State University", Khanty-Mansiysk*

## FEATURES OF THE LEGAL REGULATION OF THE ACTIVITIES OF THE JURY AT THE PRESENT STAGE

### *Аннотация*

*Статья посвящена актуальным проблемам функционирования института суда присяжных. Анализируется законодательная регламентация деятельности коллегии присяжных, сопоставляется законодательная модель, используемая в Российской Федерации и в Королевстве Испания.*

### *Abstract.*

*The article is devoted to the actual problems of functioning of the jury. The article analyzes the legislative regulation of the jury, compares the legislative model used in the Russian Federation and in the Kingdom of Spain.*

**Ключевые слова:** *суд присяжных, присяжные заседатели, институт судебной системы, состав коллегии присяжных*

**Keywords:** *jury, jurors, Institute of the judicial system, composition of the jury*

Принцип независимости судебной власти положен в основу концепции правового государства, при этом основополагающим составным элементом судебной ветви власти выступает суд присяжных как голос народа, общества. Независимость суда присяжных обусловлена тем, что присяжные подбираются с соблюдением определённых условий. В состав коллегии присяжных включаются только граждане, которые объективно не зависят от госу-

дарственной власти (не имея родственных и профессиональных связей в органах исполнительной власти и правоохранительной системе), а также не были судимы, т.е. не имеют отношения к криминальной среде.

Россия активно стремится к статусу правового государства, в связи с чем в силу конституционной нормы, закрепленной ч. 4 ст. 123 Конституции Российской Федерации [2], в особых случаях, которые

прямо определены федеральным законом, уголовное судопроизводство осуществляется с участием представителей народа – присяжных заседателей.

В странах континентального права, в том числе РФ, суд присяжных участвует в отправлении исключительно уголовного судопроизводства. Судом присяжных именуется комплексный институт судебной системы, который состоит из коллегии присяжных заседателей, т.е. граждан, отбираемых по принципу случайной выборки. Коллегия собирается для разрешения конкретного дела, и только для данного дела и решает исключительно вопросы доказанности/недоказанности факта. Также с коллегией присяжных работает один профессиональный судья, на которого возлагается разрешение правовых вопросов.

На рассмотрение суда присяжных возлагается рассмотрение по первой инстанции резонансных уголовных дел по обвинению, как правило, в совершении тяжких преступлений. Решая вопрос факта в уголовном процессе, коллегия присяжных выносит вердикт о виновности/невиновности подсудимого, который по общему правилу становится основой приговора, который выносит профессиональный судья.

История суда присяжных в России получила начало в 1864 году, и данный институт применялся вплоть до упразднения в 1917 году, а затем возродился уже в постсоветское время, когда в 1993 году после принятия ныне действующей Конституции РФ в качестве эксперимента был введен в ряде регионов страны. Следует отметить, что возрождение института суда в России [4].

Для преодоления негативных явлений и расширения практики использования судов присяжных в последние годы предпринят ряд законодательных шагов, так, с 01.06.2018 действуют изменения, внесенные в разд. XII гл. 42 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ) [5], Федеральным законом № 190-ФЗ «О внесении изменений в УПК РФ в связи с расширением применения института присяжных заседателей» [6], который затронул важные аспекты отечественного института суда присяжных. В первую очередь обращает внимание расширение компетенции данного вида судебного состава, которая включила ряд категорий дел, рассматриваемых районными судами. В то же время радикально изменился подход к составу коллегии присяжных: если классический состав традиционно составляет 12 человек, в российских судах в ходе реформы стал использоваться усеченный состав (в судах регионального уровня – 8 присяжных, а в районных – всего 6). Следует отметить, что данный подход законодателя, основанный в первую очередь на стремлении снизить материальные расходы на судебную процедуру, вызвал активную дискуссию среди специалистов. Следует согласиться с обоснованным мнением, высказанным Н.Е. Бороховой о том, что снижение числа лиц, участвующих в вынесении вердикта, с очевидностью повышает вероятность тенденциозного подхода и неверного разре-

шения дела [7, С. 71-75]. Далее отечественный законодатель закрепил достаточно детализированные требования к выбору кандидатов в присяжные в специальном Федеральном законе "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации" [8].

Правила, по которым действует суд присяжных в разных странах, отличаются в зависимости от подхода национального законодателя. В наибольшей степени от европейской традиции отличается деятельность судов англо-саксонской правовой системы. Так, в большинстве штатов США (кроме штатов Луизиана и Орегон), решение коллегии присяжных может быть принято исключительно единогласно. В странах континентального, как правило, решение принимается простым или квалифицированным большинством. В частности, в РФ коллегия присяжных принимает решение большинством голосов. Вопрос об избрании меры уголовного наказания в большинстве стран решает только профессиональный судья, за исключением федеральных судов США и большинства штатов США, которые по уголовным делам, предполагающим возможность применения смертной казни, решение присяжных о неприменении смертной казни расценивают как окончательное и не подлежащее обжалованию.

Анализируя особенности судопроизводства с участием присяжных в странах западной Европы, сопоставим российский подход с законодательством Испании, где институт суда присяжных также длительное время был ликвидирован, и ныне возрожден. Судопроизводство с участием присяжных заседателей здесь осуществляется в соответствии с Органическим законом от 22.05.1995 [1], который предусмотрел данный институт спустя 60 лет отсутствия. Данная разновидность европейской модели суда присяжных предусматривает требования к кандидатам в присяжные заседатели, которые имеют большое сходство с российским подходом – так, С.А. Насонов указывает, что в силу ст. 8–12 Органического закона в качестве присяжных могут привлекаться совершеннолетние граждане королевства Испания, которые в полном объеме обладают политическими правами, не имеют физических или психических недостатков, которые препятствуют исполнению соответствующих обязанностей, умеют читать и писать; а также проживают недалеко от любого муниципального образования провинции, где имело место преступное деяние. Существует ряд причин, по которым испанский гражданин не может привлекаться к исполнению обязанностей присяжного: это факты привлечения к уголовной ответственности, а также определенное должностное положение – поскольку присяжными не могут быть король, министры, члены правительства, другие должностные лица и их родственники. Процедура назначения кандидатов в присяжные заседатели в Испании достаточно сложна и разделена на четыре этапа.

Кроме того, как и в России, уголовные дела в Испании рассматриваются при участии присяжных только по определенному кругу составов, таких,

как умышленное причинение смерти и угроза убийством, коррупционные преступления; незаконное обложение налогами; проведение государственными служащими незаконных сделок; побег заключенных из-под стражи и др. – имеется закрытый перечень таких составов, закрепленных законодательно. Имеются и отличия процессуального характера, к примеру, в испанской модели суда присяжных оглашение обвинительного акта возлагается на секретаря суда [3, С.154-160]. Испанский законодатель использует классический состав коллегии присяжных.

Таким образом, можно сделать вывод, что возникший в середине 1990-х годов в России и Испании институт суда присяжных на сегодняшний день в полной мере соответствуют правовой природе суда присяжных, которая, несмотря на наличие национальных особенностей, позволяет обеспечить вынесение присяжными вердиктов на основании здравого смысла и сложившихся в социуме представлений о справедливости.

#### Список литературы

1. Борохова Н.Е. К вопросу об оптимальном количественном составе коллегии присяжных заседателей. // Электронное приложение к Российскому юридическому журналу. – 2017, № 5. – С. 71-75.
2. Конституция РФ от 12 декабря 1993 года (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) // Российская газета от 25 декабря 1993 г. № 237.
3. Насонов С.А. Европейские модели производства в суде присяжных: суд присяжных в Испании (сравнительно-правовое исследование) // Актуальные проблемы российского права. – 2015, № 8(57). – С. 154-160
4. Судебный департамент при ВС РФ – официальный сайт. <http://www.cdep.ru/index.php?id=150&item=3420> Дата обращения 22.04.2019
5. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации" от 18.12.2001 № 174-ФЗ (с изм. и доп.) // [Электронный ресурс] Справочно-поисковая система Консультант Плюс. Дата обращения 22.04.2019
6. Федеральный закон № 190-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации в связи с расширением применения института присяжных заседателей» // [Электронный ресурс] Справочно-поисковая система Консультант Плюс. Дата обращения 22.04.2019
7. Федеральный закон от 20.08.2004 № 113-ФЗ (ред. от 01.07.2017) "О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации" // [Электронный ресурс] Справочно-поисковая система Консультант Плюс. Дата обращения 22.04.2019
8. Jurytrial.ru Органический закон о суде присяжных от 22.05.1995 // <http://Jurytrial.ru/library/item/8850> Дата обращения 22.04.2019

*Матвеева Татьяна Александровна*

*ФГБОУ ВО «Югорский государственный университет»  
«Адвокатура и правоохранительная деятельность»*

### ТЕОРЕТИКО-ПРИКЛАДНЫЕ ОСНОВЫ ОТНЕСЕНИЯ НОТАРИАТА К СИСТЕМЕ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫХ ОРГАНОВ

*Matveeva Tatyana Aleksandrovna  
FSBEI of HE "Ugra State University"  
"Bar and law enforcement"*

### THEORETICAL AND APPLIED BASIS OF ALLOCATION OF NOTARIES TO THE LAW ENFORCEMENT SYSTEM

#### *Аннотация*

*В данной статье исследуются вопрос об отнесении нотариата к правоохранительным органам. В контексте заявленной темы анализируется правовое соотношение основных признаков правоохранительных органов и органов нотариата.*

#### *Abstract*

*In this article, the theoretical and applied aspects of assigning notariate to law enforcement bodies are investigated. In the context of the stated topic, the legal correlation of the main features of law enforcement bodies and notary bodies is analyzed.*

**Ключевые слова:** *нотариат, орган гражданской юстиции, правоохранительные органы, судебные органы.*

**Keywords:** *notary, body of civil justice, law enforcement bodies, judicial bodies*

Нотариат – система государственных органов, а также должностных лиц на которых возложены обязанности удостоверения бесспорных фактов и прав, выполнения иных нотариальных действий.<sup>1</sup> Нотариат выполняет функции по организации правовой помощи и оказанию юридических услуг.

В юриспруденции нет единого мнения о принадлежности нотариата к правоохранительным органам. Одни исследователи считают, что нотариат является частью правоохранительной системы, другие же полагают, что он является органом гражданской юрисдикции.

Как известно, правоохранительные органы обладают следующими признаками:

- правоохранительные органы являются государственными органами;
- правоохранительные органы осуществляют свою деятельность только в соответствии с законодательством Российской Федерации, на его основании и с соблюдением определённых в законодательстве процедур;
- правоохранительные органы созданы для осуществления конкретных правоохранительных функций;
- при осуществлении своей деятельности правоохранительные органы вправе применять меры юридического воздействия.<sup>2</sup>

Исходя из понятия нотариата, нотариат является государственным органом. Следовательно, данный признак правоохранительного органа присущ и нотариату.

Нотариат действует в соответствии с законодательством Российской Федерации. В качестве правовой основы деятельности нотариата можно назвать, в первую очередь, Конституцию Российской Федерации<sup>3</sup>, а также закон Российской Федерации «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате»<sup>4</sup> и т. д. То есть, второй признак нотариата как правоохранительного органа тоже подходит.

Правоохранительная функция для каждого правоохранительных органов различна. Для прокуратуры она заключается в осуществлении надзора за соблюдением Конституции Российской Федерации и законодательства Российской Федерации. Для органов внутренних дел – охрана правопорядка, обеспечение общественной безопасности. Адвокатуре также присуща правоохранительная функция по оказанию юридической помощи гражданам и юридическим лицам. Данный признак – правоохрани-

тельные органы созданы для осуществления конкретных правоохранительных функций – подходит как правоохранительным органам, так и нотариату.

Что же касается мер юридического воздействия, то органы нотариата им не обладают. Право на юридические меры воздействия является одним из главных признаков правоохранительных органов. Следовательно, нотариат нельзя отнести к правоохранительным органам.

И всё же, немало исследователей причисляют нотариат к правоохранительным органам, несмотря на отсутствие у нотариата полномочий применять меры принуждения. К примеру, как считает Н. И. Комаров «нотариат входит в систему правоохранительных органов государства, но в то же время является правовым органом гражданского общества, который нередко характеризуется как орган превентивного, досудебного правосудия».<sup>5</sup>

Действительно, природа нотариата двойственна: нотариус одновременно выступает и в качестве представителя гражданского общества, и в качестве носителя публично-правовых полномочий.<sup>6</sup>

Некоторые относят нотариат к правоохранительным органам, называя его органом профилактики правонарушений. Данные исследователи считают, что все изменения в действующем законодательстве, которые регулируют, в первую очередь, наследственные отношения, обязывают вносить изменения и в законодательство о нотариате, так как нотариат является основным правоохранительным органом, который обеспечивает законность в наследственной сфере.

Нередко нотариат относят к органам правосудия, отнесение которых, в свою очередь, к правоохранительным органам также является весьма спорным вопросом. Деятельность нотариата, как и деятельность суда, направлена на защиту гражданских прав. И суд, и нотариат используют властные полномочия в своей деятельности. Хотя нотариат использует их в меньшей степени, чем суд, они необходимы, например, если требуется наложить запрет на отчуждение имущества.

Ответить на вопрос, является ли нотариат правоохранительным органом нельзя однозначно. Как указывалось выше, нотариат не обладает всеми основными признаками правоохранительных органов – отсутствует такой признак как право на применение мер юридического воздействия. Однако, по остальным признакам нотариат схож с правоохрани-

<sup>1</sup> Щербачева Л.В. Нотариат: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Л.В. Щербачева [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. С.21

<sup>2</sup> Авдонкин В.С. Правоохранительные и судебные органы России: учебник / В.С. Авдонкин [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: Российский государственный университет правосудия, 2015. С.18-19

<sup>3</sup> Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от

05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание Законодательства РФ от 2014г. Ст.4248

<sup>4</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2019) // Российская газета от 2019г. № 36

<sup>5</sup> Комаров Н.И. Нотариат в Российской империи во второй половине XIX – начале XX века (Историко-правовое исследование): Дис. канд. юрид. наук. – М., 2014 С.19

<sup>6</sup> Лакоба А. Д. Место и роль нотариата в системе правоохранительных органов. М., 2014. С. 88



нительными органами. Также данная проблема связана с тем, что природа нотариата является двойственной: нотариус одновременно выступает и в качестве представителя гражданского общества, и в качестве носителя публично-правовых полномочий.

В результате вышеизложенного, можно прийти к выводу, что нотариат является правоохранительным органом. Он обладает большинством признаков, присущих правоохранительным органам. Также он обеспечивает законность в некоторых сферах общественных отношений, например, таких как наследственная сфера. И большинство учёных также солидарно с тем, что нотариат несомненно является правоохранительным органом Российской Федерации.

#### Список использованных источников.

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание Законодательства РФ от 2014г. Ст.4248

2. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 27.12.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.02.2019) // Российская газета от 2019г. № 36

3. Авдонкин В.С. Правоохранительные и судебные органы России: учебник / В.С. Авдонкин [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: Российский государственный университет правосудия, 2015. – 434 с.

4. Комаров Н.И. Нотариат в Российской империи во второй половине XIX – начале XX века (Историко-правовое исследование): Дис. канд. юрид. наук. – М., 2014 – 209с

5. Лакоба А. Д. Место и роль нотариата в системе правоохранительных органов. М., 2014. С. 87-90.

6. Щербачева Л.В. Нотариат: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Л.В. Щербачева [и др.]. – Электрон. текстовые данные. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. – 319 с.

УДК 34

*Мороз Алина Федоровна*

*ФГБОУВО «Югорский государственный университет»  
«Правоохранительная деятельность и адвокатура»*

## ПРОКУРОРСКИЙ НАДЗОР ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА КАК КРИТЕРИЙ СОБЛЮДЕНИЯ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

*Moroz Alina Fedorovna*

*FGBOUVO, "Yugra state University"  
"Law enforcement and Advokatura"*

## PROCURATORIAL SUPERVISION OVER ENVIRONMENTAL LAW ENFORCEMENT AS A CRITERION FOR COMPLIANCE WITH ENVIRONMENTAL SAFETY

### *Аннотация.*

*В статье изучаются основные положения организации прокурорского надзора за исполнением экологического законодательства.*

### *Abstract.*

*The article studies the main provisions of the organization of the prosecutor's supervision over the implementation of environmental legislation.*

*Ключевые слова:* прокурорский надзор, экологическая безопасность, актуальные проблемы, экологические права, контроль.

*Keywords:* prosecutor's supervision, environmental safety, current issues, environmental rights, control.

В статье 42 Конституции РФ закреплено право каждого на благоприятную окружающую среду. Обеспечение экологической безопасности является одним из приоритетных направлений деятельности нашего государства. Данное направление является таковым, так как состояние экологии в государстве напрямую влияет на жизнь, здоровье людей и животных [1].

Существует немало проблем, связанных с экологической безопасностью, которые делятся по различным основаниям. Например, по территориаль-

ному принципу выделяют: локальные, региональные и глобальные, по основаниям возникновения: антропогенные факторы и стихийные бедствия.

Прокурорский надзор за исполнением законов об охране окружающей среды и природопользования отнесен к одному из приоритетных направлений с учетом жизненно важной потребности человека в сохранении окружающей среды.

Учитывая экологическую обстановку в определенном регионе, прокурорский работник обязан обеспечить эффективный надзор за исполнением

законов об охране окружающей среды и природопользования. В случае получения информации о преступлении или о правонарушении организовать проверку с привлечением компетентного должностного лица. По результатам рассмотрения дела обеспечить немедленного устранения нарушения требований законодательства в данной сфере, привлечения виновных лиц к установленной законом ответственности и взыскания причиненного материального ущерба [3].

Ответственность за экологические правонарушения – это меры принуждения государственно-правового типа, которые предусмотрены законодательством за совершение экологического преступления. Законодательство в области экологии предусмотрела эколого-правовую ответственность, которая возложена на специальные государственные органы. Основанием для возбуждения эколого-правовой ответственности служит причинение вреда природной, окружающей среде, а также здоровью, жизни и имуществу гражданина.

На практике сложилось так, что поводами для проведения сотрудниками прокуратуры выездных проверок являются: непосредственные (письменные и устные) обращения граждан и должностных лиц; материалы уголовных, гражданских, арбитражных дел, административных производств, контролируемых органов; публикации в средствах массовой информации; результаты анализа статистических данных о прокурорской и правоприменительной практике [3].

Экологическая безопасность в определенном регионе и в стране целом напрямую зависит от проводимой государством политики в сфере экологии и от количества совершаемых экологических правонарушений и преступлений. Рост экологических правонарушений и преступлений приводит к дестабилизации обстановки в регионах.

На основании ст. 22 ФЗ «О прокуратуре», в целях устранения нарушений законов прокурор вправе:

- вносить протест правовым актам, если они противоречат законам;
- вносить представления об устранении нарушений законов;
- ходатайствовать об освобождении лиц, которые были незаконно подвергнуты административному задержанию или аресту (вторая группа полномочий).

Также, прокурорские работники могут направлять информации в органы представительной и исполнительной власти о состоянии законности в определенном регионе и принимаемых прокуратурой мерах по ее укреплению.

В целях привлечения правонарушителей к установленному виду ответственности прокурор вправе:

- ставить вопрос перед соответствующими должностными лицами о привлечении виновных в нарушении закона лиц к дисциплинарной ответственности, а также о возмещении причиненного материального ущерба за счет виновных лиц;
- возбуждать производство об административном правонарушении или уголовное дело (третья группа полномочий) [1]

Данные вышеперечисленные требования обязательны для исполнения всеми субъектами, как юридическими, физическими, так и должностными лицами. За неисполнение или же ненадлежащее исполнение требований прокурора субъекты несут ответственность по статье 17.7 КоАП.

Также у прокурорских работников есть право обращения с исками в суды общей юрисдикции и арбитражные суды в защиту законных интересов граждан, так и государства.

#### **Список литературы:**

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с изм. от 05.02.2014 №2-ФКЗ, от 21.07.2014 №11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 04.08.2014. №31. Ст. 4398.
2. Марихова Н. Прокурорский надзор за исполнением экологического законодательства // Вестник Университета имени О.Е. Кутафина. 2016. С. 108-111
3. Приказ Генпрокуратуры России от 07.12.2007 №195 (ред. от 21.06.2016) "Об организации прокурорского надзора за исполнением законов, соблюдением прав и свобод человека и гражданина" // Российская газета от 2016г. № 129
4. Федеральный закон от 17.01.1992 N 2202-1 (ред. от 27.12.2018) "О прокуратуре Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.01.2019) // Собрание законодательства РФ. 29.01.2019. - №42.- Ст. 3658

*Мялькин Виталий Валериевич*  
студент магистратуры,  
МГУ им. М.В. Ломоносова, Россия, Москва,

## ПРИНЦИП ПРОПОРЦИОНАЛЬНОСТИ И ЦЕЛИ ЕГО РЕАЛИЗАЦИИ В РЕГУЛИРОВАНИИ

*Myalkin Vitaly*  
master's student,  
Lomonosov Moscow State University, Russia, Moscow

### THE PROPORTIONALITY APPROACH AND PURPOSES OF ITS INTEGRATION INTO REGULATION

#### *Аннотация*

Статья посвящена анализу принципа пропорционального регулирования, выявлены причины и обоснована необходимость его внедрения, описан механизм пропорционального регулирования, особое внимание уделено российскому опыту пропорционального регулирования.

#### *Abstract*

The article analyzes proportionality approach, describes its mechanism, special attention is paid to the Russian experience.

**Ключевые слова:** пропорциональное регулирование, мегарегулятор, микрофинансовый рынок, риски, Концепция.

**Keywords:** proportionality approach, megaregulator, microfinance, risks, Concept.

Периоды посткризисной адаптации нормативно-правовой базы неизменно сопровождаются установлением новых требований, суть введения которых – реакция регулятора с целью недопущения повторения кризисного явления.

Когда регулятор в качестве базовой установки к используемым им подходам к регулированию деятельности участников рынка избирает принцип пропорциональности, это означает, что при создании правил, в ходе построения системы требований к деятельности регулятивная нагрузка на участников рынка будет различной в зависимости от определенного набора критериев: размер организаций, сложность их внутренней структуры и функционирования, риски, заложенные в их бизнес-моделях.

В июле 2018 года Банком России была представлена Концепция пропорционального регулирования и риск-ориентированного надзора за некредитными финансовыми организациями (далее – Концепция) [1], согласно которой принцип пропорционального регулирования ставит применяемые регулятором методы в зависимость от уровня риска, характерного для той или иной компании, группы компаний, рынка. Интересно, что в качестве критерия в указанном определении снова используется только генерируемый уровень риска (несмотря на то, что при описании имеющегося опыта использования принципа пропорциональности в ходе реформы банковского регулирования в 2017 году Концепция говорит о предъявлении к банкам различных регуляторных требований в зависимости от вида осуществляемых операций; заместитель Председателя Банка России В.А. Поздышев под пропорциональным регулированием подразумевает регулирование, пропорциональное сложности и уровню риска совершаемых операций [2]). Объясняется такой подход, по-видимому, тем,

что Концепция в целом говорит об изменении концептуальных подходов Банка России к функционалу мегарегулятора (т.е. при исполнении как регуляторных, так и надзорных полномочий) в связи с возрастанием значения категории «риск».

Кроме того, хотя международные документы говорят скорее о пропорциональном «микрорегулировании», то исходя из приведенного выше определения можно сделать вывод, что Концепция справедливо идет дальше международных практик в том плане, что принцип пропорциональности может и должен применяться в ходе регламентации деятельности участников формально разных рынков (например, профессиональные кредиторы, к которым относятся как кредитные, так и некредитные финансовые организации).

С реализацией принципа пропорциональности Банк России связывает достижение четырех целей:

- 1) Повышение конкурентоспособности российского финансового рынка;
- 2) Повышение доверия потребителей финансовых услуг к деятельности участников;
- 3) Уменьшение издержек участников рынка с небольшим объемом бизнеса и/или незначительными рисками в деятельности;
- 4) Оптимизация использования надзорных ресурсов.

Отмечаем, что указанные цели, как и перечисленные Концепцией причины внедрения принципа пропорциональности, носят скорее надзорный характер.

Концепцией выделяются направления пропорционального регулирования для некредитных финансовых организаций: требования к собственным средствам (капиталу), требования к работникам, нормативы, требования к системе управления рис-

ками, требования к внутреннему контролю, требования к внутреннему аудиту, требования к корпоративному управлению, требования к непрерывности деятельности. Ошибочным было бы в связи с этим делать вывод, что пропорциональное регулирование деятельности российских участников финансового рынка идет по пути определения показателей: Insights № 1 в качестве показателей в различных юрисдикциях выделяет: риск ликвидности, кредитный риск, требования к проведению стресс-тестирований, концентрационные риски (размер риска на одного заемщика, etc.), требования к портфелю финансовых инструментов. Качественный состав перечисленных в Концепции направлений пропорционального регулирования для некредитных финансовых организаций позволяет говорить об использовании Банком России подходе «регулятивных окон».

Помимо перечисленных Концепцией целей и задач, достижение которых Банк России связывает с введением и развитием пропорционального регулирования, по нашему мнению, на практике соблюдение принципа пропорциональности при регулировании деятельности участников финансового рынка также должно сопровождаться выполнением еще двух интересных функций. Первая заключается в стимулировании развития рынка. Образующаяся вследствие выстраивания регулирования в соответствии с указанным принципом градация уровней призвана показать финансовой организации, каким критериям и требованиям должна соответствовать ее деятельность для качественного, а не количественного масштабирования ее бизнеса, в том числе путем освоения новых правовых механизмов и способов ведения деятельности. Для развивающихся рынков (каким является в том числе рынок микрофинансирования) введение и развитие принципа пропорциональности регулирования за счет выполнения этой функции может становиться средством формирования кластера крепких высокопрофессиональных организаций, с поступательно развивающимися бизнес-процессами и долгосрочной рыночной стратегией без существенного затруднения при этом допуска организаций на финансовый рынок для поддержания стабильно высококонкурентной среды.

Другая цель связана с предыдущей и заключается в том, что пропорциональное регулирование

должно являться средством решения конфликтов при увеличении регуляторной нагрузки на участников рынка вследствие установления дополнительных либо повышенных требований к определенным видам деятельности на финансовом рынке. Это хорошо видно на примерах, когда рынок не готов к тому, чтобы полностью перейти на какие-либо новые стандарты ведения деятельности, сразу соответствовать повышенному уровню требований. Так или иначе, новое регулирование вводится для части компаний, которые готовы ему соответствовать, и за счет повышения доверия к таким компаниям со стороны регулятора в результате введения новых правил одновременно таким организациям предоставляется больший спектр возможностей для реализации ими собственных бизнес-стратегий. Для прочих организаций спектр таких возможностей может остаться прежним либо сокращаться, но регуляторная нагрузка на них останется прежней либо сократится, действительно эффективно работающие бизнес-модели продолжат существовать в новой реальности, но по старым правилам, становясь региональными, нишевыми игроками.

Итак, в соответствии с принципом пропорциональности регулятивная нагрузка должна быть различной в зависимости от определенного набора критериев (главным образом, размера организации), что выражается в усложнении регулирования деятельности крупных и более сложных участников рынка и упрощении регулирования для малых и менее сложных организаций. При реализации принципа пропорциональности могут преследоваться три типа целей: пруденциального характера, надзорного характера, стимулирование развития рынка.

#### Список литературы:

1. Концепция пропорционального регулирования и риск-ориентированного надзора за некредитными финансовыми организациями [Электронный ресурс] / Официальный сайт Банка России. URL: <http://www.cbr.ru/content/document/file/46871/propnadz.pdf>
2. Поздышев В.А. Банковское регулирование в 2016–2017 годах: основные изменения и перспективы // Деньги и кредит / 2017 № 1 с. 9-17

*Ефимов Всеволод Антонович,*  
студент Санкт-Петербургского государственного университета,  
Россия, г. Санкт-Петербург  
*Павлов Егор Алексеевич*  
студент Санкт-Петербургского государственного университета,  
Россия, г. Санкт-Петербург

## ВЛИЯНИЕ МОДЕЛЕЙ ФИКТИВНОГО БАНКРОТСТВА НА КРЕДИТНО-РАСЧЕТНЫЕ ОТНОШЕНИЯ ДОЛЖНИКА С БАНКОМ

*Efimov Vsevolod Antonovich,*  
student of St. Petersburg State University,  
Russia, St. Petersburg  
*Pavlov Egor Alekseevich*  
student of St. Petersburg State University,  
Russia, St. Petersburg

## INFLUENCE OF FICTITIOUS BANKRUPTCY MODELS ON CREDIT-SETTLEMENT RELATIONS OF A DEBTOR WITH A BANK

### **Аннотация**

В настоящей научной статье представлены наиболее распространенные модели недобросовестного поведения участников гражданского оборота. Изучены способы незаконного вывода активов юридического лица посредством института банкротства, с целью обращения денежных средств в свою пользу. Проанализирована категория аффилированных лиц, с целью выявления незаконного вывода активов предприятия. Рассмотрен взгляд на внедрение новых объективных методик по выявлению недобросовестных субъектов рынка, в частности внедрение более продвинутой системы оценки кредитного риска, применительно к кредитным отношениям в России.

### **Abstract**

This article presents the most common patterns of unfair behavior of participants in official turnover. The ways of unlawful withdrawal of assets of a legal entity through a bankruptcy institution with the purpose of circulation of funds in their favor have been studied. Analyzed the category of affiliates the purpose of which is the illegal withdrawal of assets of the company. The issue of introducing new objective methods for identifying unscrupulous market actors, in particular the introduction of a more advanced credit risk assessment system in relation to credit relations in Russia, is being considered.

**Ключевые слова:** кредитно-расчетные отношения, фиктивное банкротство, правовая категория, финансовая категория, вывод активов.

**Keywords:** credit and settlement relations, fictitious bankruptcy, legal category, financial category, withdrawal of assets.

В настоящее время наблюдается тенденция использования механизмов фиктивного банкротства участников гражданского оборота с целью получения незаконной выгоды. Данная тенденция негативно влияет на кредитно-расчетные отношения, так как подрывает стабильность гражданского оборота, в частности банковской системы. Очевидно,

возникает проблема того, каким образом законодатель, правоприменитель, может если не решить эту проблему окончательно, то по крайней мере усложнить использование моделей недобросовестного вывода финансовых активов должника.

Для наглядного понимания проблемы, рассмотрим наиболее распространенные механизмы вывода активов должника [4, с. 12-17]:



Рисунок 1, Механизмы движения активов

Данная схема показывает каким образом происходит вывод денежных средств организации (рисунок 1). Для этого используются ценные бумаги. Менеджмент организации – «учредителя» обналичивает и присваивает денежные средства компании, путем использования юридического лица, которое станет банкротом. Логичным завершением процедуры банкротства фирмы станет ликвидация организации. Данный механизм дает возможность

скрыть следы хищения денежных средств кредитной организации, а значит таким способом недобросовестные субъекты гражданского оборота избегают проверок по операции с ценными бумагами, будь то аудит или проверки налоговых органов.

В следующей схеме (рисунок 2) представлена модель формирования кредиторской задолженности в предвидении банкротства.



Рисунок 2, Модель формирования кредиторской задолженности

Как уже говорилось ранее, кредиторская задолженность формируется для того, чтобы обеспечить контроль за ходом процедуры банкротства. Предположим, завод берет кредит в банке под высокий процент вкупе со штрафными процентами на короткий срок. Далее, завод не имеет возможности выполнить денежные обязательства перед банком и оформляет новый кредит на сумму основного долга и на сумму процентов (рефинансирование). Таким образом, происходит неоднократное увеличение суммы по денежным обязательствам перед банком. Обеспечением по обязательствам является имущественный комплекс завода. Соответственно, банк имеет внушительное количество голосов на собрании кредиторов, следовательно, банк может принимать решения в ходе процедуры банкротства. То есть, банк определяет действия конкурсного управляющего и может руководить процессом продажи имущественного комплекса завода. Банк является

первым в очереди кредиторов, поскольку задолженность завода перед банком обеспечена чаще всего залогом. А залоговый кредитор в соответствии с Законом о банкротстве входит в первую очередь погашения кредиторской задолженности. В данном случае все приведенные выше действия, свидетельствуют о признаках фиктивного банкротства с участием менеджмента завода и банка. Таким образом, банк может приобрести имущественный комплекс завода через аффилированные структуры через процедуру банкротства. Очевидно, что интерес банка в этом случае заключается в том, что банк приобрел завод по цене намного ниже рыночной, хотя сумма от продажи имущественного комплекса могла бы пойти на расчет с другими кредиторами.

Далее, следует разобрать пример банкротства, совершенного путем финансовых мошенничеств (рисунок 3).



Рисунок 3, Пример банкротства, совершенного путем финансовых мошенничеств

Предположим, есть завод, который приводят в состояние несостоятельности. На заводе 95 процентов сырья, стоимость которого составляет 80 процентов себестоимости выпускаемой продукции и всё это закупалось по цене выше средней на 35 процентов. Это привело к удорожанию себестоимости продукции. За год до банкротства доля поставщика, который продавал сырье по завышенной цене составляла 30 процентов против 95 процентов общего объема закупки сырья к моменту банкротства. Таким механизмом можно привести завод в зависимость от единственного поставщика, который предлагает невыгодные цены на сырьевом рынке. Такого поставщика выбирают потому, что собственником поставщика является менеджмент завода. И дополнительную прибыль поставщика менеджмент получает в форме дивидендов.

Соответственно, за этот год число покупателей продукции значительно сократилось, при чем на одного из покупателей приходилось 95 процентов

продаж. Цены для этого покупателя были ниже рыночных, следовательно, завод недополучал прибыль. Прибыль накапливал этот крупнейший покупатель. Так, завод понес убытки, которые привели к неплатежеспособности, что и являлось целью «заказчиков» банкротства – менеджмента. Эти «заказчики» контролировали ход процедуры, поскольку их инструментом выступал самый крупный кредитор завода – поставщик. Таким образом, поставщик получил возможность приобретения завода по цене ниже рыночной.

Схема иллюстрирует возможность недобросовестных лиц создать ситуацию, в которой требования банка, не являющегося залоговым кредитором, не будут удовлетворены. Подобное актуально, например, в случае если сырье покупалось за счет кредитных средств банка.

Следующий механизм производится путем не оприходования товаров предприятия (рисунок 4).



Рисунок 4. Процедура банкротства

С помощью этого механизма предприятие вводится в процедуру банкротства путем неполного учета фактов хозяйственной деятельности организации. Существует поставщик товара и оптовик. Оптовик не отражает факт приобретения товара у поставщика для сокрытия нарастающей кредитор-

ской задолженности. Далее товар поступает в реализацию организации, так называемой «фирмы – однодневки», а оптовик проявляет неплатежеспособность по отношению к поставщику товара. Факт неплатежеспособности выявляется во время сверки расчетов между поставщиком и оптовиком. Далее, компания-поставщик вынуждена инициировать



банкротство компании-оптовика, поскольку возможность погасить задолженность у оптовика отсутствует по причине недостаточности выручки. Таким образом, оптовик получает прибыль с реализации купленного товара через фирму-однодневку и соответственно не имеет возможности погасить задолженность перед поставщиком. В этой связи встает вопрос о возможности применения субсидиарной ответственности должностных лиц несостоятельного должника. Однако на практике этот институт слабо реализуем, ибо у должностных лиц

в свою очередь также отсутствует имущество, на которое возможно обратить взыскание.

Отметим, что рассмотренная схема отражает ту же проблему «непогашения» требований банка, на средства которого покупался товар.

Также распространенным примером недобросовестного поведения контрагентов банка является ситуация, при которой последние используют векселя, дабы требования кредитной организации не были удовлетворены (рисунок 5).



Рисунок 5. Процедура банкротства

Этим механизмом, используя процедуру банкротства, выводятся денежные средства с использованием неликвидных ценных бумаг. Третьи лица получают векселя от покупателей в счет погашения дебиторской задолженности. Эти векселя не отражаются в учете организации и предъявляются к оплате от имени должностных лиц банкрота с зачислением средств на их счета или на счет «фирмы-однодневки». Также возможен исход обмена ликвидных векселей на неликвидные. Соответственно, вместо реально дебиторской задолженности в балансе банкрота мы получаем неликвидные векселя.

Таким образом, с использованием данных механизмов у недобросовестных лиц появляется возможность контролировать активы предприятий, при этом не покупая имущества или акций организации.

В настоящее время, в России формально существует работающий инструмент для вывода денежных средств из предприятия и ухода от обязательств. Подобного рода действия позволяют лицам недобросовестно обращать финансовые активы в свою пользу. Это наводит на мысль о том, что необходимо исследовать различные варианты развития событий при реализации фиктивных банкротств.

Рассмотренные выше механизмы наглядно показывают факт заинтересованности недобросовестных лиц в процедуре банкротства. Поэтому следует рассмотреть вопрос об аффилированности.

Закон «О несостоятельности (банкротстве)» дает легальное определение аффилированным лицам – «физические и юридические лица, способные оказывать влияние на деятельность юридических и

(или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность». [3]

Также ст. 4 закрепляет перечень лиц, которые являются заинтересованными по отношению к должнику. Таковыми являются: член Совета директоров (наблюдательного совета) или иного коллегиального органа управления юридического лица, член коллегиального исполнительного органа, а также лицо, осуществляющее полномочия единоличного исполнительного органа, лица, которые имеют право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица, юридическое лицо, в котором данное юридическое лицо имеет право распоряжаться более чем 20 процентами общего количества голосов, принадлежащих на голосующие акции либо составляющие уставный или складочный капитал вклады, доли данного юридического лица, если юридическое лицо является участником финансово-промышленной группы, к его аффилированным лицам также относятся члены Советов директоров (наблюдательных советов) или иных коллегиальных органов управления, коллегиальных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы, а также лица, осуществляющие полномочия единоличных исполнительных органов участников финансово-промышленной группы. Также заинтересованными лицами по отношению к должнику-гражданину признаются его супруг, родственники по прямой восходящей и нисходящей линии, сестры, братья и их родственники



по нисходящей линии, родители, дети, сестры и братья супруга.

Таким образом, аффилированность проявляется в связанности одних физических и юридических лиц с другими за счет преобладающего участия в уставном капитале, осуществлении функций корпоративного управления, отношений родства и иных признаков, которые позволяют одному лицу оказывать влияние на предпринимательскую деятельность другого.

Наличие между участниками гражданского оборота аффилированности само по себе не порождает для них каких-либо негативных последствий в имущественной сфере, не влечет лишения правовых гарантий, в частности, не лишает их права на судебную защиту и не может являться препятствием для отказа в возмещении судебных расходов, понесенных в ходе судебного разбирательства. Но при проведении арбитражным управляющим анализа на предмет наличия признаков фиктивного банкротства понятие аффилированности лиц может свидетельствовать о недобросовестности всей процедуры банкротства. Также наличие аффилированности позволит усилить позицию о том, что отношения зависимости повлияли на условия совершенных сделок, что для отдельных лиц повлекло причинение убытков.

Признак аффилированности, при его выявлении, дает суду достаточные основания для отклонения соответствующего требования со ссылкой на ст. 10 ГК РФ о недопустимости злоупотребления правом (Постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 18.03.2014 по делу N А69-845/2013).

Выявление аффилированности позволяет определить, получил тот или иной кредитор преимущественное удовлетворение своего требования, в частности по банковскому переводу, позволяет выяснить, не был ли он осуществлен аффилированным по отношению к банку лицом с одного своего счета на другой, причем непосредственно в преддверии отзыва лицензии; знал или нет клиент банка в момент дачи распоряжения на перевод о неустойчивом финансовом положении банка (Определение ВС РФ от 08.04.2015 N 305-ЭС14-1353).

Исходя из того, что в процедуре «лжебанкротств» присутствуют заинтересованные лица, следовательно, эти лица заключают определенные сделки, которые являются оспоримыми. Законодательством о несостоятельности (банкротстве) в силу специфических задач, для выполнения которых оно служит, установлены особые (специальные) основания недействительности сделок. Третья глава закона закрепляет несколько особенностей оспаривания сделок должника: оспаривание подозрительных сделок должника, оспаривание сделок должника, влекущих за собой оказание предпочтения одному из кредиторов перед другими кредиторами, особенности оспаривания отдельных сделок должника, оспаривание сделок должника в отношении правопреемников.

Из разъяснений Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, содержащихся в Постановлении от 23 декабря 2010 г. N 63 "О некоторых вопросах,

связанных с применением главы III.1 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)" становится ясно, что могут быть оспорены:

- действия, являющиеся исполнением гражданско-правовых обязательств (наличные и безналичные платежи, передача имущества в собственность кредитора, а также так называемые "суррогаты исполнения" – соглашение об отступном, о новации, заявление о зачете);

- банковские операции, в том числе списание денежных средств со счета клиента-должника (совершенные как по распоряжению клиента, так и без него);

- выплата заработной платы;
- брачные контракты, соглашения о разделе общего имущества супругов;
- уплата налогов, сборов, таможенных платежей;
- действия по исполнению судебного акта;
- перечисление взыскателю в исполнительном производстве денежных средств, вырученных от реализации имущества должника.

Перечисленные же в главе III закона о банкротстве юридические действия, которые могут быть оспорены по соответствующим правилам, по существу, гражданско-правовыми сделками зачастую не являются.

Законодатель относит к таким сделкам достаточно широкий круг действий должника, ибо стремится к тому, чтобы имущество юридического лица максимально сохранялось для того, чтобы имущественные требования кредиторов были в последствии удовлетворены. В этой связи встает вопрос о стабильности гражданского оборота в той его части, в которой законодательство предусматривает достаточно широкий перечень сделок, совершаемых должником в преддверии его несостоятельности, которые могут быть оспорены. «Оптимальным решением возникшей дилеммы стало допущение оспаривания как самих сделок (при условии причинения в результате их совершения имущественного вреда в том или ином виде должнику и его кредиторам), так и действий по исполнению обязательств и обязанностей (далее - обязательства), возникших из различных оснований, не опровергая, однако, при этом юридическую силу этих последних, т.е. их оснований. Пример - возможность признать выплату заработной платы сделкой с предпочтением при сохранении юридической силы самого трудового договора, во исполнение которого осуществлялась выплата».[1]

В пункте 1 ст. 61.1 Закона о банкротстве речь идет о сделках, в п. 3 этой же статьи - о действиях по исполнению обязательств. В результате реализации подобного подхода вполне легитимные по форме и содержанию сделки (трудовой договор) сохраняют свою юридическую силу, однако фактически не подлежат исполнению в части обязательств, лежащих на должнике, до момента распределения конкурсной массы. Исполнение таких обязательств с нарушением этого правила влечет возможность оспорить данное действие с последующим возло-

жением на кредитора, получившего такое исполнение, обязанности возратить в конкурсную массу все полученное, а при невозможности возврата в натуре - компенсировать действительную стоимость полученного (п. 1 ст. 61.6 Закона о банкротстве).

Итак, мы рассмотрели механизмы вывода активов должника, с целью обращения выгоды в свою пользу, посредством осуществления фиктивного и преднамеренного банкротства.

В современных реалиях предприятия хоть и получили самостоятельность в ведении хозяйства, но одновременно с этим несут юридическую ответственность за свои действия. Финансовые показатели организации являются важнейшими показателями эффективности её деятельности. Поэтому такое явление, как банкротство помогает избавить рынок от тех предприятий, которые не способны выполнять денежные обязательства и держать свои финансовые показатели в плюсе. Данные постулаты являются идеальными условиями добросовестного поведения лиц в процедуре банкротства.

В законе присутствуют такие виды банкротства как преднамеренное и фиктивное, которые очень сложно вменить недобросовестным субъектам гражданского оборота ввиду того, что отсутствует реальный механизм выявления этих видов несостоятельности, потому что отсутствует какая-либо универсальная методика анализа финансовой отчетности и хозяйственной деятельности организации. Это прежде всего связано с тем, что бухгалтерскую (финансовую) отчетность ведет и направляет в налоговые органы сам должник. И поэтому, логичным выводом является то, что необходимо непосредственное участие государственных структур для проведения всестороннего исследования предприятий с учетом специфики их деятельности.

В литератур высказывается мнение о том, что «исследования зарубежных ученых в области банкротства предприятий и причин его возникновения показали, что из множества финансовых показате-

лей можно выбрать лишь несколько полезных и более точно предсказывающих банкротство и основания его образования, в связи с чем разработанные на Западе модели прогнозирования банкротства и оценки кредитного риска не соответствуют условиям развития экономики России, поэтому для их применения необходимо разработать адекватные модели» [3, с. 78-83]. Соответственно, для решения проблемы недобросовестного поведения субъектов гражданского оборота необходимо разработать эффективную методику оценки кредитного риска, применительно к российским реалиям.

Таким образом, сам институт банкротства в отечественном праве позволяет недобросовестным субъектам гражданского оборота прибегать к злоупотреблению правом. Именно поэтому необходимо совершенствовать систему и механизмы выявления признаков фиктивных и преднамеренных банкротств, путем исследования судебной практики. Кредитные организации, в свою очередь, должны трезво оценивать кредитные риски относительно своих контрагентов с учетом специфики их деятельности.

Как уже было ранее сказано, действующее законодательство нуждается в доработке в части применения методик и алгоритмов, которые позволяют точно установить факт будущего «недобросовестного» банкротства.

#### **Список литературы:**

1. Оспаривание сделок должника согласно нормам законодательства о несостоятельности (банкротстве) Аюрова А.А. // "Адвокат". 2014. N 11.
2. Правовые основы и методы выявления признаков фиктивного и преднамеренного банкротства Власенко Р.Н. // "Актуальные проблемы российского права". 2015. N 5. – ;
3. Федеральный закон "О несостоятельности (Банкротстве)" от 26.10.2002 N 127-ФЗ;
4. Чернова М.В. Фиктивное и преднамеренное банкротство: признаки и способы осуществления // Предпринимательское право. 2011. № 4;

**Павлов Егор Алексеевич,**  
студент Санкт-Петербургского государственного университета,  
Россия, г. Санкт-Петербург  
**Ефимов Всеволод Антонович**  
студент Санкт-Петербургского государственного университета,  
Россия, г. Санкт-Петербург

## РИСКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПРИ ОСПАРИВАНИИ СДЕЛОК ДОЛЖНИКА, СОВЕРШЕННЫХ С ЦЕЛЮ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА ИМУЩЕСТВЕННЫМ ПРАВАМ КРЕДИТОРОВ

**Pavlov Egor Alekseevich,**  
student of St. Petersburg State University,  
Russia, St. Petersburg  
**Efimov Vsevolod Antonovich**  
student of St. Petersburg State University,  
Russia, St. Petersburg

## RISKS OF ENTREPRENEURIAL ACTIVITY WHEN CHALLENGING THE DEBTOR'S TRANSACTIONS COMMITTED FOR THE PURPOSE OF HARMING THE PROPERTY RIGHTS OF CREDITORS

### **Аннотация**

В настоящей научной статье представлена проблема оспаривания сделок должника, совершенных с целью причинения вреда имущественным правам кредиторов. Изучен предмет и объем доказывания при оспаривании таких сделок. Рассмотрена проблема соблюдения баланса интересов кредиторов и самого должника. Исследована проблематика наличия рисков в предпринимательской деятельности в призме неустойчивости гражданского оборота, ввиду возможности оспаривания широкого круга действий должника. Рассмотрен вопрос об определении объективных критериев оспаривания сделок, совершенных с целью причинения вреда кредиторам.

### **Abstract**

This article presents the problem of challenging the debtor's transactions made for the purpose of harming the property rights of creditors. The subject and scope of evidence has been studied in disputing such transactions. The problem of keeping the balance of interests of creditors and the debtor itself is considered. The problem of the presence of risks in entrepreneurial activity in the prism of the instability of civil turnover is investigated, in view of the possibility of challenging a wide range of actions of the debtor. The issue of determining the objective criteria for challenging transactions made with the aim of causing harm to creditors was considered.

**Ключевые слова:** коммерческое право, оспаривание сделок, имущественные права, пределы доказывания, баланс интересов, кредитор, должник, имущественный вред.

**Keywords:** commercial law, challenging transactions, property rights, limits of proving, balance of interests, creditor, debtor, property damage.

Непосредственно перед началом процедуры банкротства, должник склонен к недобросовестным действиям для того, чтобы снизить свои издержки. Подобная практика ожидаемо является достаточно частой и представляет собой, несомненно, большой риск для участников оборота, для предпринимательской деятельности. Шершеневич Г.Ф. пишет, что должник «предвидя неминуемую катастрофу, думает только о личном обеспечении, о сохранении в свою пользу того, что при открытии конкурсного процесса должно было бы поступить к кредиторам» [1, с.265]. То есть должник посредством различных фиктивных, недействительных сделок создает такую ситуацию, когда на значительную часть своего имущества кредиторы не смогут обратить взыскание в процедуре банкротства.

Существуют общие и специальные основания, по которым оспариваются сделки должника. Общие основания приведены в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК РФ), а именно в ст. 10, 168 ГК РФ. Специальные основания предусмотрены Федеральным законом от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве). Статьи 61.2 и 61.3 Закона о банкротстве заключают в себе специальные основания оспаривания подозрительных сделок. В абз. 4 п. 4 Постановления Пленума ВАС РФ от 23.12.2010 № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Постановление №63) сказано, что наличие в указанном Законе специальных оснований (статьи 61.2 и 61.3) оспаривания сделок, само по себе не должно быть препятствием для суда в признании сделки,

при совершении которой было допущено злоупотребление правом, ничтожной (ст. 10 и 168 ГК РФ), в том числе при рассмотрении требования, основанного на подобной сделке.

В римском праве существует категория сделок *in fraudem creditorum*, то есть «совершение должником сделок, направленных на уменьшение его имущества с целью укрыть это имущество от обращения на него взыскания кредиторами» [2]. Данная категория сделок является прообразом того, что заложено в современном российском законодательстве.

В соответствии с п.2 ст.61.2 Закона о банкротстве, сделка, совершенная должником в целях причинения вреда имущественным правам кредиторов, может быть признана арбитражным судом недействительной, если такая сделка была совершена в течение 3 лет до принятия заявления о признании должника банкротом или после принятия указанного заявления и в результате ее совершения был причинен вред имущественным правам кредиторов и если другая сторона сделки знала об указанной цели должника к моменту совершения сделки (подозрительная сделка).

Исходя из буквального толкования диспозиции приведенной нормы, п.2 ст.61.2 Закона допускает возможность оспаривания лишь многосторонней сделки должника, ибо в предмет доказывания входит: направленность цели должника; осведомленность контрагента об этой цели. Однако норму некорректно истолковывать как ограничивающую возможность указанных лиц оспаривать в том числе и односторонние сделки должника или сделки иного лица, совершенные за счет должника, равно как и действия, направленные на прекращение обязательств, по указанному ранее основанию [3].

Для того, чтобы сделка была признана недействительной по п.2 ст.61.2 Закона о банкротстве, необходимо доказать, что целью сделки изначально являлось причинение вреда имущественным правам кредитора и в результате ее совершения, этот вред все-таки был причинен. Кроме того, необходимо доказывать, что контрагент по оспариваемой сделке знал или должен был знать о ее действительных целях.

При оспаривании сделки по п.2 ст.61.2 Закона о банкротстве, в объем доказывания входит установление цели причинения вреда имущественным правам кредиторов. Пункт 6 Постановления № 63 указывает на то обстоятельство, что согласно абз. 2-5 указанной нормы Закона о банкротстве, цель причинения вреда имущественным правам кредиторов презюмируется, если наличествуют одновременно два условия. Во-первых, на момент совершения сделки должник должен быть неплатежеспособным или иметь недостаточность имущества, во-вторых, должно быть хотя бы одно из других обстоятельств, предусмотренных 2-5 пп. 2 ст. 61.2 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

Также в данном Постановлении указаны следующие три обстоятельства, которые будут свидетельствовать, что целью совершения сделки явилось причинение вреда кредитору:

а) стоимость переданного в результате совершения сделки имущества (принятых обязательства и т.д.) составляет 20% или более от общей балансовой стоимости активов должника. Для кредитной организации это значение составляет 10% и более, которое определяется, в свою очередь, по данным бухгалтерской отчетности на последнюю дату перед совершением оспариваемой сделки.

б) непосредственно перед совершением сделки или сразу после ее совершения должник сменил место жительства без уведомления кредиторов. Данное основание является альтернативным, законодатель установил, что в равной степени об указанном будут свидетельствовать и сокрытие своего имущества, и уничтожение (фальсификация) различного рода внутренних документов.

в) после совершения сделки по передаче имущества должник продолжал пользоваться данным имуществом, самостоятельно или же через собственника распоряжаться им.

Таким образом устанавливаются презумпции совершения сделок с целью причинения вреда кредиторам.

В итоге возникают вопросы относительно способов доказывания данных презумпций. Условие о том, что должник отвечал признаку неплатежеспособности или недостаточности имущества, а значит предполагается, что он совершал сделку с целью причинения вреда кредиторам является спорным.

Закон о банкротстве вводит легальные дефиниции признака неплатежеспособности и недостаточности имущества (абзц. 33, 34 ст. 2 Закона о банкротстве).

Судебная практика также говорит о том, что не имеют решающего значения показатели бухгалтерской, налоговой или иной финансовой отчетности для определения соответствующего признака неплатежеспособности, так как данный признак носит объективный характер и не должен зависеть от усмотрения хозяйствующего субъекта, самостоятельно составляющего отчетность (должника) и представляющего ее в компетентные органы. В противном случае, помимо прочего, для должника создавалась бы возможность манипулирования содержащимися в отчетах сведениями для влияния на действительность конкретных сделок или хозяйственных операций с определенными контрагентами, что очевидно противоречит требованиям справедливости и целям законодательного регулирования института несостоятельности [4].

Исходя из всего вышеперечисленного становится не ясно какими способами арбитражный управляющий или кредитор должен доказывать то, что должник при заключении оспариваемой сделки отвечал признакам неплатежеспособности или недостаточности имущества. Арбитражный управляющий и конкурсный кредитор оспаривают подозрительные сделки и устанавливают признаки неплатежеспособности или недостаточности

имущества в основном на основании бухгалтерской отчетности должника за соответствующие периоды. Верховный Суд говорит о том, что признак неплатежеспособности является объективным и он не может быть установлен на основании отчетности должника, которую сам должник и составил.

Возникают также вопросы относительно других презумпций, установленных Постановлением №63. В частности речь должна идти и о уже указанной ранее презумпции, согласно которой стоимость переданного в результате совершения сделки имущества (принятых обязательств) составляет 20% и более балансовой стоимости активов должника (10% и более для кредитной организации), то сделка является совершенной с целью причинения имущественным правам кредиторов.

Критерий процентного соотношения стоимости переданного имущества по сделке и балансовой активов должника является формальным. Это связано прежде всего с тем, что должник мог передавать имущество, на которое кредиторы в принципе не могли бы обратить взыскание (при отсутствии процедуры банкротства должника). Данный критерий введен по логике того, что кредиторы могут получить удовлетворение своих требований в процедуре банкротства, а всё его имущество является конкурсной массой. За счет данной конкурсной массы удовлетворяются требования кредиторов, но, с другой стороны, при заключении каких-либо договоров у кредитора всегда есть возможность обеспечить свои требования способами, предусмотренными гражданским законодательством (поручительство, залог и т.д.). Вопрос прежде всего связан с тем, нужно ли всё сводить к тому, что кредиторы должны получать удовлетворение за счет любой выбывшей конкурсной массы или же существуют какие-то границы.

Пункт 2 ст. 61.4 Закона о банкротстве вводит ограничение - нельзя оспаривать сделки по передаче имущества и принятию обязательств, которые совершаются в обычной хозяйственной деятельности должника. Такие сделки не могут быть оспорены на основании п.1 ст. 61.2 и статьи 61.3 Закона в случае, если цена имущества (обязательств), передаваемого по одной или нескольким взаимосвязанным сделкам не превышает 1% стоимости активов должника.

Данным положением законодатель вероятно попытался произвести разделение между тем, что является обычной хозяйственной деятельностью, а что нет. Возникает вопрос относительно введенного порога в 1%.

Но в то же время в п.14 Постановления №63 говорится о том, что совершение сделок в процессе обычной хозяйственной деятельности должника допускает возможность признания их недействительными на основании той же нормы Закона о банкротстве.

Таким образом, в действующем законодательстве складывается практика того, что оспорено может быть всё что угодно, лишь бы это подходило под формальные признаки состава п.2 ст. 61.2 Закона о банкротстве.

Также для того, чтобы оспорить сделку по п.2 ст.61.2 Закона о банкротстве необходимо доказать причинение вреда имущественным правам кредиторов.

Абзац 4 п. 5 Постановления №63 говорит о следующем. При определении вреда имущественным правам кредиторов следует иметь в виду (исходя из абз.38 ст.2 Закона о банкротстве), что под ним понимается уменьшение стоимости или размера имущества должника (равно как и увеличение размера имущественных требований к должнику), а также иные последствия совершенных должником сделок, приведшие или потенциально способные привести к полной или частичной утрате возможности кредиторов удовлетворить свои требования по обязательствам должника и за счет его имущества.

Данное положение говорит о том, что формально кредиторы при заключении сделок с должником изначально могут рассчитывать на удовлетворение своих требований за счет имущества должника. Но ведь за счет имущества должника удовлетворяются требования в рамках процедуры банкротства. При осуществлении нормальной хозяйственной деятельности должника кредиторы получают удовлетворение своих требований за счет денежных средств и иных поступлений на счет должника.

В действующем законодательстве отсутствует ясное определение того, что есть причинение вреда имущественным правам кредиторов. В Постановлении №63 говорится лишь об уменьшении стоимости и размера имущества должника, а также увеличение размера имущественных требований к должнику. В данном Постановлении говорится об иных последствиях совершенных должником сделок и юридически значимых действий, которые привели бы к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований. Законодатель не дал разъяснений того, что такое иные последствия совершения сделок, которые приводили бы к полной или частичной утрате возможности удовлетворения требований кредиторов.

Итак, важно использовать не просто формальные критерии оспаривания такой сделки, а всесторонне рассматривать и оценивать обстоятельства, подтверждающие наличие цели у должника сокрыть имущество, а также последствия таких действий в виде причинения фактического вреда кредиторам.

Исходя из этого представляется, что необходимо ввести в Законе о банкротстве более объективные критерии, которые обосновывали бы цель причинения вреда должником кредиторам, а также отойти от формального подхода доказывания лишь презумпциями, приведенными в Постановлении №63.

Первым шагом к использованию более объективного подхода можно считать Определение Верховного суда Российской Федерации от 12 марта 2019г. №305-ЭС17-11710(4) (Далее – Определение ВС РФ от 12.03.2019г.).

Верховным судом было справедливо отмечено, что по смыслу пункта 2 статьи 61.2 Закона о банкротстве для признания подозрительной сделки недействительной необходима доказанность совокупности следующих обстоятельств: вред имущественным правам кредиторов от совершения сделки, наличие у должника цели причинения вреда и осведомленность контрагента по сделке об указанной цели, то есть отсутствие доказанности признака неплатежеспособности или недостаточности имущества на момент совершения подозрительной сделки не является основанием для отказа в оспаривании такой сделки.

Исходя из содержания положений пункта 2 статьи 61.2 Закона о банкротстве можно заключить, что нормы и выражения, следующие за первым предложением данного пункта, устанавливают лишь презумпции, которые могут быть использованы при доказывании обстоятельств, необходимых для признания сделки недействительной и описание которых содержится в первом предложении пункта.

Главная ценность данного определения заключается в том, что Верховный суд сказал, что сама по себе недоказанность признаков неплатежеспособности или недостаточности имущества на момент совершения сделки (как одной из составляющих презумпции цели причинения вреда) не блокирует возможность квалификации такой сделки в качестве подозрительной. В частности, цель причинения вреда имущественным правам кредиторов может быть доказана и иным путем, в том числе на общих основаниях (статьи 9 и 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации).

Суд говорит о том, что конкурсный управляющий или конкурсный кредитор может доказывать факт заключения сделки в условиях неисполнения существовавших обязательств перед кредиторами, отчуждение актива по существенно заниженной цене и аффилированность покупателя – в своей совокупности являлись обстоятельствами, достаточными для определения того, что у должника имелась цель причинения вреда своим кредиторам в результате совершения названной сделки.

Но в то же время, в Постановлении №63 говорится, что цель причинения вреда имущественным правам кредиторов предполагается, если налицо одновременно присутствует два условия. Во-первых, на момент совершения сделки должник должен быть неплатежеспособным (либо иметь недостаточность имущества), во-вторых, необходимо наличие хотя бы одно из иных обстоятельств, предусмотренных абз. 2 - 5 п. 2 ст. 61.2 Закона.

Верховный суд справедливо указал, что цель причинения вреда имущественным правам кредиторов возможно доказать иными способами, так как в Постановлении №63 установлены лишь презумпции.

Однако Верховный суд говорит о том, что цель причинения вреда кредиторам можно доказать фактом неисполнения существовавших обязательств перед кредиторами. Но в Постановлении №63 установлена презумпция того, что при определении вреда имущественным правам кредиторов следует иметь в виду, что в силу абз. 32 ст. 2 Закона о банкротстве, под ним понимается уменьшение стоимости или размера имущества должника (равно как и увеличение размера имущественных требований к должнику), а также иные последствия совершенных должником сделок, приведшие или способные привести к полной или частичной утрате возможности кредиторов получить удовлетворение своих требований по обязательствам должника и за счет его имущества.

То есть факт того, что сделка заключается в условиях неисполнения обязательств перед кредиторами доказывает само причинение вреда имущественным правам кредиторов, а Верховный суд применил данный аргумент к тому, что это может доказывать и саму цель причинения вреда имущественным правам кредиторов.

В целом Верховный суд принял решение используя расширительное толкование положений п.2 ст. 61.2 Закона о банкротстве. Данный подход видится верным, поскольку конкурсный управляющий и конкурсный кредитор в основном делает выводы о неплатежеспособности должника на момент заключения спорной сделки по бухгалтерской отчетности должника, которая и составляет самим должником за соответствующие периоды. Следовательно, выводы, основанные на основании бухгалтерской отчетности за соответствующий период заключения сделки, видятся необъективными. Именно поэтому, Верховный суд справедливо сказал, что необходимо доказать всю совокупность обстоятельств, входящих в предмет доказывания по п.2 ст. 61.2 Закона о банкротстве. Конкурсный управляющий или кредитор имеют возможность воспользоваться презумпциями, заключенными в Постановлении №63 или же привести свои доказательства цели причинения вреда имущественным правам кредиторов в порядке ст. 9, ст. 65 АПК РФ.

#### **Список литературы:**

1. Конкурсное право / Шершеневич Г.Ф. — Москва : издательство «Юрайт», 2017г;
2. Римское частное право: учебник для бакалавров и магистров / Новицкий И. Б. — Москва : Издательство Юрайт, 2017;
3. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 25.12.2015 №308-ЭС15-11405 по Делу № А18-222/2014;
4. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 12.02.2018 №305-ЭС17-11710(3) по Делу №А40-177466/2013.

УДК 349.2

**Падин Артем Эдуардович,**  
Студент-бакалавр 4 курса направления Юриспруденция  
Дальневосточный федеральный университет  
Россия, г. Владивосток

**Воробьева Анна Олеговна,**  
Студентка-бакалавр 4 курса направления Юриспруденция  
Дальневосточный федеральный университет  
Россия, г. Владивосток

**Кешишян Александра Вагаршаковна**  
Студентка-бакалавр 4 курса направления Юриспруденция  
Дальневосточный федеральный университет  
Россия, г. Владивосток

## ЧТО СОБОЙ ПРЕДСТАВЛЯЕТ СОВРЕМЕННОЕ ПРОФСОЮЗНОЕ ДВИЖЕНИЕ В РОССИИ

**Padin Artem Eduardovich,**  
Student bachelor 4 course direction Jurisprudence  
Far Eastern Federal University  
Russia, Vladivostok

**Vorobeva Anna Olegovna,**  
Bachelor student 4 course direction Jurisprudence  
Far Eastern Federal University  
Russia, Vladivostok

**Keshishyan Alexandra Vagarshakovna**  
Bachelor student 4 course direction Jurisprudence  
Far Eastern Federal University  
Russia, Vladivostok

## WHAT IS A MODERN TRADE UNION MOVEMENT IN RUSSIA

### **Аннотация**

Статья посвящена особенностям профсоюзов, их целям, задачам, функциям на современном этапе развития общества. История развития профсоюзов каждой страны имеет свои особенности, определяемые политическими и экономическими особенностями. В России профсоюзы появились в 1870-е гг., но лишь в начале XX в. возможность их создания была легализована. В советское время на них были возложены функции, по распределению жилья, организации соцсоревнований, содействию изобретательству, руководству социальными фондами, санаторно-курортными объектами, осуществлению контроля и надзора за соблюдением трудового законодательства и др. Членство в профсоюзах рассматривалось государством и администрацией предприятий как обязательное. Следствием этого явилась специфическая модель деятельности профсоюзов, отличающаяся от западной.

### **Abstract:**

The article is devoted to the peculiarities of the trade unions, their aims, objectives, functions at the present stage of development of society. The history of trade unions in each country has its own characteristics, determined by the political and economic features. The Russian trade unions appeared in the 1870s., But only at the beginning of the twentieth century. the possibility of their creation was legalized. In Soviet times, they were entrusted with the functions of the distribution of housing, the organization of socialist competition, Invention Promotion, management of social funds of spa facilities, monitoring and supervision of compliance with labor laws and others. Union membership was considered by the state and business administration as required. The consequence of this was a particular model of trade union activities, differing from west

**Ключевые слова:** профсоюз, нормотворчество, соуправление, содействие, контроль, представительство.

**Key words:** union, rule-making, co-management, assistance, control, representation.

Под профсоюзом понимается общественное объединение граждан, на добровольной основе, которые связаны общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности и создаваемое в целях представительства, защиты их социально-трудовых прав и интересов[2].

Многие авторы считают, что именно профсоюзные объединения призваны осуществлять социально-трудовые отношения в организациях. Так по мнению профессора Ю.П. Орловского профсоюз считается созданным вне зависимости от регистрации в качестве юридического лица при этом действуя и представляя интересы работников, вести

коллективные переговоры, а также осуществлять другие права и обязанности [3].

А.П. Петров определяет профсоюз как институт гражданского общества, на которого возложена функция гражданской самоорганизации и самоуправления, изменяя государственную политику и процесс принятия решений предпринимателями в направлении повышения их социальной эффективности[4]. Таким образом отражается многообразие подходов к пониманию профсоюзных организаций, раскрывая их сущность, цели и задачи.

Профсоюз, как общественное объединение обладает всеми свойствами присущими организациям: наличие своей цели деятельности; представительство и защита социально-трудовых прав и интересов работников, также наличие своих внутриорганизационных норм и своей структуры. Профсоюзные организации наделены определенным социальным статусом, который признается обществом, позволяя быть им в своей деятельности независимыми от органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, работодателей, их объединений (союзов, ассоциаций), политических партий и других общественных объединений, им не подотчетны и не подконтрольны[2]. Такие организации и их структурные подразделения не вправе исходя из своих целей и задач самостоятельно определять свою внутреннюю (организационную) структуру, в том числе создавать профсоюзные организации и структурные подразделения профсоюзных организаций, не упомянутые Федеральном законе «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» [5]. Таким образом несмотря на независимость профсоюзных организаций свою деятельность они должны осуществлять согласно закону.

Профсоюзы наделены определенными функциями, которые позволяют им достигать поставленных перед ними целей. Так как их возникновение было обусловлено необходимостью представления и защиты прав и интересов работников на них возложена защитная и представительская функция. В целях эффективного осуществления данных функций государство закрепило за профсоюзами ряд прав таких как: право на информацию, на участие в подготовке и дополнительном профессиональном образовании, на осуществление профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде и ряд других прав, а также гарантий: гарантии имущественных прав профсоюзов, работникам, входящим в состав профсоюзных органов и не освобожденным от основной работы и другие.

Под защитной функцией понимается – деятельность профсоюзов, направленная на предупреждение и восстановление нарушенных прав и законных интересов работников в области трудовых отношений и привлечение к ответственности нарушителей [1].

Профессиональные союзы и их объединения, а также иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами общероссийских профсоюзов, являются представителями работников в социальном партнерстве.

Защитная деятельность профсоюза проявляется в разрешении конкретных жизненных проблем, которые возникают между работником и работодателем в процессе трудовой деятельности. Например, в таких ситуациях, как: невыплата заработной платы; сокращение рабочих мест; индивидуального трудового спора и т.д.

Функция представительства проявляется в различных формах работы профсоюзной организации, а именно в участии, председателя профсоюзного объединения в создании актов, входящих в нормативно-правовую базу локального уровня; реализация мер направленных на проведение процедуры по коллективному урегулированию споров; выполнение проверок по состоянию условий и охраны труда и т.д. Кроме защитной и представительской функций, на профсоюзы возложены также функции как: нормотворчества, контроля, соуправления, обучающая, самоуправления, организаторская.

Функция нормотворчества заключается в возможности влияния на правовые нормы в области трудовых отношений на стадии ее формирования. Хотя они не обладают правом законодательной инициативы, но они могут непосредственно участвовать в процессе нормотворчества путем предложений и поправок в законы, через объединение Федерации независимых профсоюзов России.

Контрольная функция проявляется путем осуществления контроля за работодателями и их представителями соблюдения норм трудового законодательства. Для осуществления контроля профсоюзы имеют своих профсоюзных инспекторов труда, которые могут осуществлять контроль за соблюдением работодателями трудового, а также получать информацию от руководителей и иных должностных лиц организаций о состоянии условий и охраны труда, предъявлять работодателям требования о приостановке работ в случаях непосредственной угрозы жизни и здоровью работников и т.д.

Реализация функции соуправления происходит путем участия работников в управлении организацией как непосредственно, так и через свои представительные органы [6]. К основным формам участия профсоюзов в управлении организаций является: проведение консультаций с работодателем по вопросам принятия локальных актов; получение от работодателя информации по вопросам, затрагивающим интересы работников и другие формы, предусмотренные Трудовым Кодексом Российской Федерации (далее по тексту – ТК РФ) и иными Федеральными законами.

В уставах профсоюзных организаций закрепляется, что они должны содействовать членам профсоюза в повышении их профессионализма и конкурентоспособности, в реализации данного положения и проявляется обучающая функция. Перед профсоюзом стоит задача по созданию среды для способствования и формирования необходимых качеств и умений членом профсоюзного органа.

Профсоюз, его территориальные и первичные профсоюзные организации являются самоуправляемыми и независимыми в своей деятельности. Функция самоуправления заключается в том, что



профсоюзная организация самостоятельно определяет формы и методы работы по реализации профсоюзных функций. Закрепляя в своих уставах порядок создания организаций и принцип формирования выборных профсоюзных органов, сроки полномочий и порядок организации выборов и т.д.

Организаторская функция проявляется во всех сферах деятельности профсоюза. Так, например, в обеспечение деятельности высших органов профсоюзной организации; проведение встреч, деловых переговоров; подготовка и принятие заявлений, обращений по тем или иным социально-трудовым проблемам в коллективе и другие вопросы, касающиеся деятельности профсоюзных объединений.

Так как в постсоветское время профсоюзы были значительно лишены своих функций, то в течение последних нескольких лет не только возросла их роль, но и значительно расширились их функции. В настоящее время профсоюзы продолжают оставаться наиболее массовыми общественными организациями в Российской Федерации (далее по тексту – РФ), но несмотря на это существуют профсоюзные организации, которые не применяют на практике все функции, которые возложены на них для защиты прав работника.

Следовательно, не смотря на наличие независимости, профсоюзы, как и все общественные объединения в случае нарушения законодательства несут ответственность на основании Федерального закона «Об общественных объединениях». Так в случае нарушения общественным объединением законодательства РФ и совершения действий, не соответствующих уставным целям, федеральный орган государственной регистрации или его территориальный орган либо Генеральный прокурор РФ

или подчиненный ему прокурор вносит в руководящий орган этого объединения представление об устранении нарушений, таким образом привлекая лица, входящего в состав руководящих органов объединения к ответственности.

#### Использованные источники

1. Бердычевский, В.С. Трудовое право. [Электронный ресурс]. URL: [https://uchebnik-online.com/soderzhanie/textbook\\_11.html](https://uchebnik-online.com/soderzhanie/textbook_11.html) (дата обращения: 06.04.2019).

2. О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности: федер. закон от 12.01.1996 N 10-ФЗ. [Электронный ресурс]. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_8840/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_8840/) (дата обращения: 05.04.2019).

3. Орловский, Ю.П. Трудовое право России. [Электронный ресурс]. URL: <http://e-libra.su/read/236007-trudovoe-pravo-rossii-uchebnik.html> (дата обращения: 06.04.2019).

4. Петров, А.В. Профсоюзы институт гражданского общества. [Электронный ресурс]. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/profsoyuzu-institut-grazhdanskogo-obschestva> (дата обращения: 05.04.2019).

5. По делу о проверке конституционности статьи 3 Федерального закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности»: постановление Конституционного Суда РФ от 24.10.2013 N 22-П. [Электронный ресурс]. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_153597/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_153597/) (дата обращения: 05.04.2019).

6. Трудовой кодекс Российской Федерации: федер. закон от 30.12.2001 года N 197-ФЗ. [Электронный ресурс]. URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_34683/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/) (дата обращения: 05.04.2019).

*Поляков Владислав Александрович*  
студент СПбГУ

## ИСПОЛНЕНИЕ НАЛОГОВОЙ ОБЯЗАННОСТИ ТРЕТЬИМ ЛИЦОМ

*Polyakov Vladislav Aleksandrovich*  
SPSU student

### EXECUTION OF TAX RESPONSIBILITY BY A THIRD PARTY

#### Аннотация

*В данной статье рассмотрено исполнение налоговой обязанности третьим лицом. Исследовано регулирование исполнения налоговой обязанности третьим лицом в ст. 45 НК РФ (до внесения изменений), в судебной практике и разъяснениях Минфина РФ, а также исследованы исключения из принципа самостоятельного исполнения налоговой обязанности. Проанализирована аргументация КС РФ в пользу общего запрета исполнения налоговой обязанности третьим лицом и ее критика. Особенность данной работы заключается в том, что в ней рассмотрена ст. 45 НК РФ, регулирующая исполнения налоговой обязанности третьим лицом, как до, так и после внесения изменений.*

#### Abstract

*This article describes the execution of the tax obligation by a third party. The regulation of the fulfillment of tax obligations by a third party in Art. 45 of the Tax Code of the Russian Federation (before amendments), in the judicial practice and clarifications of the Ministry of Finance of the Russian Federation, as well as exceptions to the principle of self-fulfillment of tax obligations are investigated. Analyzed the arguments of the Constitutional Court of the Russian Federation in favor of a general ban on the fulfillment of tax obligations by a third party and its criticism. The peculiarity of this work is that it considers art. 45 of the Tax Code of the Russian Federation, which regulates the fulfillment of a tax obligation by a third party, both before and after the amendment.*

**Ключевые слова:** обязанность, третье лицо, НК РФ, судебная практика, налог, налогоплательщик, КС РФ, уплата.

**Keywords:** duty, third party, the Tax Code of the Russian Federation, judicial practice, tax, taxpayer, Constitutional Court of the Russian Federation, payment.

## 1. Регулирование до момента внесения изменений в ст. 45 НК РФ

### 1.1. Регулирование исполнения налоговой обязанности третьим лицом в ст. 45 НК РФ (до внесения изменений) и практике КС РФ

Долгое время в российском налоговом законе, судебно-арбитражной практике и разъяснениях Минфина РФ господствовало понимание, что исполнение налоговой обязанности третьим лицом за налогоплательщика по общему правилу недопустимо.

Такое решение вытекало из интерпретации положений п. 1 ст. 45 НК РФ [2], согласно которой налогоплательщик по общему правилу обязан самостоятельно исполнить обязанность по уплате налога. Толкование же п. 1 ст. 45 НК РФ было дано КС РФ в Определении КС РФ от 22.01.2004 N 41-О [6]. КС РФ указал, что с целью надлежащего исполнения обязанности по уплате налога, налогоплательщик обязан самостоятельно, т.е. (1) от своего имени и (2) за счет своих собственных средств, перечислить соответствующую сумму налога в бюджет. КС РФ подчеркнул, что представленные платежные документы должны давать возможность четко установить, что соответствующая сумма налога уплачена (1) именно этим налогоплательщиком и (2) именно с использованием его собственных денежных средств.

Более того, данное понимание косвенно оправдывалось, в частности, легальным определением налога, приведенным в ст. 8 НК РФ, как платежа, взимаемого в форме отчуждения *принадлежащих* налогоплательщику денежных средств [17].

### 1.2. Регулирование исполнения налоговой обязанности третьим лицом в судебной практике и разъяснениях Минфина РФ

Данная позиция до недавнего времени в целом поддерживалась Минфином РФ. Так, например, в Письме Минфина РФ от 12.08.2016 N 03-02-07/1/47290 отмечалось, что НК РФ не предусматривает исполнение обязанности по уплате налога за налогоплательщика-организацию другой организацией [8]. Минфин РФ указал, что действующими нормативными правовыми актами не обеспечена идентификация плательщиков в распоряжении о переводе денежных средств, если уплата налоговых платежей осуществляется от их лица третьими лицами.

Соответственно, в случае поступления платежей от лица, не состоящего на учете в данном налоговом органе, карточки лицевых счетов не открывались, информация по ним заносилась в ведомости невыясненных документов, вплоть до определения необходимых реквизитов налогоплательщика или ввода информации в базу данных информационных ресурсов по учету налогоплательщиков. При обнаружении налоговым органом уплаты налога не

налогоплательщиком – денежная сумма, уплаченная в бюджет бюджетной системы, подлежала возврату лицу, уплатившему её, а обязанность налогоплательщика не признавалась исполненной.

Этот вывод в целом прослеживался в практике ВС РФ, который, например, в рамках Определения ВС РФ от 31.07.2015 N 310-ЭС15-5239 по делу N А36-1312/2014 отметил со ссылкой на Определение КС РФ от 22.01.2004 N 41-О, что НК РФ не предусмотрена уплата налога за налогоплательщика третьим лицом. Он указал, что уплата налога третьим лицом за налогоплательщика не может рассматриваться как исполнение обязанности налогоплательщика по уплате налогов, поэтому перечисленные в бюджет денежные средства должны быть возвращены [11].

### 1.3. Исключения из принципа самостоятельного исполнения налоговой обязанности (до внесения изменений)

Таково было общее правило, которое сохранялось вплоть до 2017 г. Но, безусловно, оно не было абсолютным. НК РФ специально в определённых случаях предусматривал изъятия из принципа самостоятельного исполнения конституционной обязанности налогоплательщика в указанных в НК РФ случаях, когда налог уплачивался третьим лицом.

Применительно к любому исполнению налоговой обязанности третьим лицом необходимо понимать, что переложения статуса налогоплательщика на третье лицо не происходит (иначе бы это лицо не было третьим лицом). Данный вывод вытекает из принципа личного исполнения налоговой обязанности. Однако принцип личного исполнения обязанности отличается от принципа самостоятельного исполнения обязанности. Личный характер обязанности предопределяет, «чья» это обязанность, кто является обязанным лицом. Самостоятельный характер исполнения налоговой обязанности предполагает, что по общему правилу эту личную налоговую обязанность фактически исполнит именно налогоплательщик, а не третье лицо.

Итак, условно такие исключения можно разделить на три группы в зависимости от (1) наличия или отсутствия обязанности осуществить платеж за налогоплательщика и (2) оснований возникновения соответствующих отношений (на основании императивного указания закона или на основании договора). Если отношения между третьим лицом по уплате платежа за налогоплательщика возникают на основании закона, то налоговый орган взыскивает сумму налога с такого третьего лица. Если же соответствующие отношения возникают на основании договора, то обязанность заплатить налог существует только в гражданско-правовом смысле, но не в налогово-правовом. То есть у третьего лица возникает лишь гражданско-правовая обязанность по уплате налога, но не налоговая обязан-

ность перед налоговым органом, поэтому у налогового органа отсутствуют полномочия взыскать сумму налога с такого третьего лица.

К первой группе случаев уплаты сумм налога третьим лицом можно отнести уплату представителем налога за налогоплательщика при соблюдении требований, установленных Определением КС РФ от 22.01.2004 N 41-О. Представительство возникает на основании соглашения между налогоплательщиком и третьим лицом, обязанность третьего лица перед государством существует только в гражданско-правовых отношениях, но представительство для налоговых последствий не содержит обязывания в отношении третьего лица по осуществлению платежа за налогоплательщика.

Представительство в налоговых правоотношениях с позиции КС РФ означает совершение представителем действий от имени и за счет собственных средств налогоплательщика - представляемого лица. Следовательно, платежные документы на уплату налога должны исходить от налогоплательщика и быть подписаны им самим, а уплата соответствующих сумм должна производиться за счет средств налогоплательщика, находящихся в его свободном распоряжении [18].

При этом нельзя не отметить, что арбитражная практика занимала позицию о возможности отступления от следования данному правилу. Сначала ВАС РФ в рамках Информационного письма Президиума ВАС РФ от 29.05.2007 N 118 "Об уплате государственной пошлины российскими и иностранными лицами через представителей" отметил, что государственная пошлина может быть уплачена представителем от имени представляемого, а уплата государственной пошлины с банковского счета представителя прекращает соответствующую обязанность представляемого [14]. Данная позиция на сегодняшний день отражена в п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 11.07.2014 N 46 "О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах" [5].

Ко второй группе можно отнести случаи, когда обязанность третьего лица по уплате налога за налогоплательщика возникает императивно, в силу прямого указания в законе и не зависит от воли налогоплательщика и самого третьего лица. Например, к этому блоку относится уплата налога налоговыми агентами (ст. 24 НК РФ), уплата налога, пеней, сумм штрафов правопреемниками реорганизованного юридического лица (ст. 50 НК РФ) и т.д.

К третьей группе относятся случаи, когда обязанность третьего лица исполнить налоговую обязанность за налогоплательщика возникает на основании обеспечительного договора, заключенного между третьим лицом и налоговым органом. К таким договорам можно отнести договор залога (ст. 73 НК РФ), поручительство третьего лица (ст. 74 НК РФ) и банковская гарантия (ст. 74.1 НК РФ). Особенность данной группы заключается в том, что обязанность третьего лица актуализируется в силу указания закона при неисполнении своей обязанности налогоплательщиком.

#### **1.4. Аргументация КС РФ в пользу общего запрета исполнения налоговой обязанности третьим лицом и ее критика**

Итак, за рамками этих трех блоков исключений главенствовал на законодательном уровне принцип самостоятельного исполнения налоговой обязанности. КС РФ в рамках Определения КС РФ от 22.01.2004 N 41-О указал, что иное толкование положений о "самостоятельном исполнении налогоплательщиком своей обязанности по уплате налога" приводило бы (1) к невозможности четко персонифицировать денежные средства, подлежащие в качестве уплаты налога, и (2) к недопустимому вмешательству третьих лиц в процесс уплаты налога налогоплательщиком, что (3) не только препятствовало бы результативному налоговому контролю за исполнением каждым налогоплательщиком конституционной обязанности по уплате налога, но и (4) создавало бы выгодную ситуацию для уклонения недобросовестных налогоплательщиков от законной обязанности уплачивать налоги путем неотражения на своем банковском счете поступающих доходов.

Данная аргументация КС РФ была подвергнута критике в литературе [17] как необоснованно ограничительная, препятствующая реализации законных прав налогоплательщика. В действительности, как показывает актуальная практика после внесения изменений в ст. 45 НК РФ, никаких технических препятствий для персонификации денежных средств, полученных от третьего лица, не существует.

Более того, выгоды от повышения наполняемости бюджета от поступлений от третьих лиц, снижения количества неисполнения налоговых обязанностей превышают потенциальные риски единичных злоупотреблений налогоплательщиков. Ведь участие третьих лиц в исполнении налоговой обязанности вызвано как экономической целесообразностью (уменьшением количества платежных операций), так и реализацией принципа удобства налогообложения, выраженной в появлении дополнительной опции для налогоплательщика при исполнении налоговой обязанности.

#### **1.5. Причины внесения изменений в ст. 45 НК РФ**

В таких условиях Минфин РФ на момент 2012-2013 гг. еще полагал, что внесение изменений в налоговое законодательство, предусматривающих уплату налогов третьими лицами за налогоплательщиков, не требуется, аргументируя это тем, что предусмотрено достаточно способов уплаты самостоятельно налогоплательщиками и плательщиками сборов налогов и сборов, в том числе в электронной форме [9].

Однако уже в 2015 г. ФНС России признала, что в связи с расширением возможностей для налогоплательщиков - физических лиц уплачивать налоги и сборы, в том числе в электронном виде через электронные сервисы ФНС России, Сбербанка России и других банков, подписавших соответствующие Соглашения с ФНС России, требование о са-

мостоятельной уплате налога «только за себя» является препятствием на пути создания налогоплательщикам наиболее комфортных условий исполнения налоговых обязательств. Именно на достижение этих целей направлены изменения ст. 45 НК РФ, ведь общей задачей всех участников налоговых правоотношений является достижение единой цели - уплата налогов в надлежащем размере и в установленные сроки, предписанные законом.

С учётом названных обстоятельств, ФНС России составила проект изменений в ст. 45 НК РФ, который в последующем стал законом. Теперь п. 1 ст. 45 НК РФ дополнен положением: «уплата налога может быть произведена за налогоплательщика иным лицом».

## 2. Регулирование после внесения изменений в ст. 45 НК РФ

### 2.1. Обратная сила новеллы ст. 45 НК РФ

Первый момент, который следует отразить при рассмотрении новеллы ст. 45 НК РФ, – это обратная сила данной нормы. В соответствии с п. 3 ст. 5 НК РФ акты законодательства о налогах и сборах, устанавливающие дополнительные гарантии защиты прав налогоплательщиков, плательщиков сборов, налоговых агентов, их представителей, имеют обратную силу. Возможность уплаты налога третьим лицом за налогоплательщика является именно дополнительной гарантией налогоплательщика, так как она позволяет налогоплательщику «переложить» бремя уплаты налога на третье лицо, избежав ответственности за несвоевременную уплату налога.

Следовательно, нет никаких препятствий или ограничений для уплаты налоговых платежей за периоды, начавшиеся до даты вступления в законную силу поправок в ст. 45 НК РФ, если фактически сумма, подлежащая уплате в качестве налога, перечисляется в период после 30 ноября 2016 г. (в отношении налога и сбора) и 1 января 2017 г. (в отношении страховых взносов) [3].

### 2.2. Круг третьих лиц, имеющих право на уплату налога за налогоплательщика

Основной проблемой, связанной с принятыми в ст. 45 НК РФ изменениями, является неопределенность в понимании круга субъектов, включенных в термин «иное лицо», используемый в ст. 45 НК РФ. Положения сформулированы настолько лаконично, что открывается целый спектр различных толкований и интерпретаций, начиная с того, что внесенные изменения в ст. 45 НК РФ лишь отражают сложившуюся в законе систему исключений из принципа самостоятельности исполнения налоговой обязанности, но не открывают дорогу для иных исключений из этого принципа, и заканчивая тем, что законодатель установил полную и неограниченную свободу для третьих лиц уплачивать налог за налогоплательщиков, отойдя от принципа самостоятельного исполнения.

Поскольку текст ст. 45 НК РФ сформулирован наиболее широким образом, вопрос лишь в том, стоит ли сохранить буквальное толкование нормы

или попытаться вывести ограничительное понимание данных положений.

Представляется, что никаких оснований для ограничительного толкования не имеется, ведь целью данной нормы с позиции телеологического толкования было развитие более гибких механизмов исполнения налоговой обязанности ввиду развития электронных сервисов для уплаты налога [12]. Более того, ограничительное толкование данной нормы приведет к тому, что данная норма не будет иметь юридического смысла и собственного предмета регулирования, так как будет полностью охватываться отношениями представительства или иными способами участия третьего лица в исполнении налоговой обязанности, уже поименованных в НК РФ до внесения изменений в ст. 45 НК РФ.

Очевидно, основной формой регулирования отношений сторон по возложению исполнения налоговой обязанности на третье лицо будет выступать договор. Возможность решения вопроса о том, кто и за кого будет вносить в бюджет денежные суммы, означает, что произошла не просто корректировка или уточнение механизма уплаты налога, а скорее корректировка принципа «о налогах не договариваются».

Всегда считалось, что невозможно перевести обязанность по уплате налога на другое лицо путем заключения гражданско-правового договора. *Jus publicum privatorum pactis mutari non potest* - публичное право не может быть изменено соглашением отдельных лиц [20]. Однако, действительно, современная редакция ст. 45 НК РФ не позволяет перевести обязанность по уплате налога на третье лицо, однако она, не перемещая статус налогоплательщика на такое третье лицо, позволяет договором распределить, кто фактически внесет денежную сумму в счет уплаты налога в бюджетную систему. Вполне допустимым с точки зрения ст. 45 НК РФ является включение в договор условия, например, что продавец транспортного средства обязуется уплатить за покупателя транспортный налог. В этом смысле, ст. 45 НК РФ позволяет «договариваться о налогах».

При этом, насколько можно судить по техническим разъяснениям ФНС России о порядке уплаты налога третьим лицом, положения ст. 45 НК РФ для уплаты третьим лицом налога за налогоплательщика не требуют наличия факта возложения налоговой обязанности (путем заключения договора или иным образом). ФНС России разъяснила, что третье лицо в соответствующих полях должно указать значение ИНН плательщика, чью налоговую обязанность исполняет третье лицо и в отдельной графе «плательщик» сведения о лице, фактически осуществляемом переводе платежа в бюджетную систему [13]. Поскольку у налоговых органов отсутствует полномочия на осуществление проверки наличия либо отсутствия договоренности между налогоплательщиком и третьим лицом об уплате налога, налоговые органы вынуждены принять такое исполнение и квалифицировать платёж как направленный на уплату налога за налогоплательщика.

В условиях отсутствия развернутой регламентации механизма уплаты налога за налогоплательщика иным лицом, представляется, что надлежащее указание информации и заполнение всех полей в платежных документах является основанием для признания налоговой обязанности налогоплательщика исполненной. Из данного тезиса следует, что третье лицо даже без ведома налогоплательщика может осуществить платеж в бюджетную систему и обязанность налогоплательщика будет считаться прекращенной.

Однако нельзя не отметить, что абсолютность изменений ст. 45 НК РФ, позволяющих любому третьему лицу исполнить налоговую обязанность за налогоплательщика, снижается наличием рудиментов в отдельных положениях налогового законодательства. Так, в силу п. 9 ст. 226 НК РФ уплата НДФЛ за счет средств налоговых агентов не допускается. При заключении договоров и иных сделок запрещается включение в них налоговых оговорок, в соответствии с которыми выплачивающие доход налоговые агенты принимают на себя обязательства нести расходы, связанные с уплатой НДФЛ за физических лиц.

### 2.3. Правовой статус третьего лица

В налоговом праве, как в отрасли публичного права, участники обладают лишь строго ограниченным объемом прав и обязанностей, предусмотренных НК РФ. Обязательным условием участия в налоговых правоотношениях является наличие налогово-правового статуса, содержанием которого выступает совокупность прав и обязанностей участника налоговых правоотношений. Относительно третьих лиц, исполняющих обязанность за налогоплательщика, НК РФ не определяет их права и обязанности, что приводит к выводу о том, что третьи лица не могут выступать в качестве самостоятельных участников налоговых правоотношений.

Учитывая существо правовой природы отношений, возникающих в связи с вовлечением в процесс исполнения налоговой обязанности третьих лиц, действующее правовое регулирование, можно прийти к выводу, что третьи лица в отсутствие налогового статуса приближены по своей роли к источнику выплаты доходов налогоплательщику. В ст. 11 НК РФ закреплены институты и термины, имеющие своей целью устранение неопределенностей при толковании различных налоговых явлений, с целью формирования единого понятийного аппарата. Одним из таких терминов, закреплённых в НК РФ, выступает понятие «источник выплаты доходов налогоплательщику».

НК РФ устанавливает, что к таковым относятся организации или физические лица, от которых налогоплательщик получает доход. Правовой анализ определения «источник выплаты дохода налогоплательщику» позволяет прийти к выводу, что сам по себе, в отрыве от иных институтов налогового права, термин является чисто техническим и приобретает действительный правовой смысл в случае рассмотрения его как одного из признаков для квалификации лица в качестве налогового агента, поэтому констатация схожести по своим

признакам третьего лица с определением «источник выплаты дохода» является недостаточно полным и не имеет практической ценности.

Представляется, что в ситуации с уплатой налога за налогоплательщика третьим лицом, третье лицо совершает юридически значимые действия, влекущие исполнение налоговой обязанности в интересах налогоплательщика, а значит, наиболее схожим по данным признакам выступает фигура налогового представителя.

Необходимым условием приобретения статуса уполномоченного представителя налогоплательщика является по общему правилу наличие нотариально удостоверенной доверенности, оформленной в соответствии с требованиями гражданского законодательства, которая подтверждает права представителя налогоплательщика на совершение юридически значимых действий в налоговой сфере. В случае уплаты налога третьим лицом за налогоплательщика, положения налогового законодательства не предъявляют каких-либо требований к лицам для подтверждения полномочий. Необходимо, как указала ФНС России [13], лишь надлежащим образом заполнить платежные документы, чтобы из них можно установить помимо налогоплательщика, ещё и фактического плательщика, а также назначение плательщика.

Такой подход приводит к выводу о возможной целесообразности переосмысления института представительства в налоговых правоотношениях, ведь появление возможности вовлечения в процесс уплаты налога третьего лица позволяет избежать соблюдение всего объема формальностей, необходимых для оформления отношений представительства. По сути, выступая своего рода «квазипредставителем» налогоплательщика, третье лицо, без необходимости документального подтверждения полномочий (как в ситуации с уполномоченным представителем), способны осуществлять такие юридически значимые действия в налоговых отношениях, как и лица, наделенные статусом уполномоченного налогового представителя, последствием совершения, которых станет исполнение налоговой обязанности налогоплательщика.

### 2.4. Договорные отношения между третьим лицом и налогоплательщиком

Как выше указывалось, основной формой регулирования отношений между третьим лицом и налогоплательщиком, - это возложение исполнения налоговой обязанности на основании договора. Представляется, что такое договорное регулирование могло бы осуществляться отдельным договором «о возложении исполнения налоговой обязанности» или путем включения в договор «налоговой оговорки», распределяющей обязанности по уплате налога, связанного с исполнением условий такого договора (например, договоры поставки).

По аналогии со ст. 313 ГК РФ [1], в первом случае такой договор, скорее всего, будет строиться по формату заемных отношений, когда третье лицо принимает обязанность по уплате налога, а налогоплательщик обязуется вернуть указанную сумму с процентами через определенный период времени.

Во втором же случае при использовании «налоговой оговорки» сумма уплачиваемого контрагентом налога могла бы включаться в общую цену по договору.

### **2.5. Правовые последствия уплаты налога третьим лицом в отсутствие договора**

Матрица отношений между третьим лицом и налогоплательщиком в случае, если эти лица заключили между собой договор о возложении исполнения налоговой обязанности и определили в нем порядок расчетов между сторонами, понятна. Однако возникают сложности, когда уплата происходит без возложения налоговой обязанности, без заключения договора и, возможно, без ведома налогоплательщика.

Возникает главный вопрос, может ли в таком случае третье лицо потребовать с налогоплательщика возмещения уплаченных сумм налога?

В правилах ст. 313 ГК РФ прямо установлено регулирование данного вопроса, чтобы избежать любых сомнений. Так, в соответствии с п. 5 ст. 313 ГК РФ, к третьему лицу, исполнившему обязательство за должника, переходят права кредитора по обязательству. Однако НК РФ не содержит никакого регулирования о том, должны ли к третьему лицу, уплатившему денежные суммы за налогоплательщика в отсутствие возложения, переходить права требования к налогоплательщику.

В отсутствие специального регулирования в НК РФ, представляется, возможным обратиться к положениям ГК РФ, так как налоговые отношения прекратились в момент уплаты третьим лицом налога за налогоплательщика.

Так, ст. 1102 ГК РФ устанавливает, что лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно сбереженное имущество (неосновательное обогащение). Соответственно, условия для взыскания кондикционного иска являются следующими: (1) наличие обогащения; (2) за счет другого лица; (3) без юридического основания.

Неосновательным сбережением имущества является освобождение приобретателя от трат, которые лицо понесло бы при нормальном ходе оборота [15]. Д.В. Новак выделяет несколько форм неосновательного сбережения имущества, в частности, освобождение от имущественной обязанности [19].

В этой связи, очевидно, что налогоплательщик должен был бы заплатить налог при обычном ходе развития событий, однако действия третьего лица освободили налогоплательщика от имущественной обязанности по уплате налога. В этой связи, на стороне налогоплательщика однозначно фигурирует сбережение. При этом данное сбережение не является основательным, то есть не основано на законе или договоре.

Следовательно, по общему правилу добросовестное третье лицо может требовать компенсации уплаченной за налогоплательщика суммы налога. Как и применительно к ст. 313 ГК РФ, суд может отказать о такой компенсации на основании ст. 10

ГК РФ, если будет доказано недобросовестность в действиях такого третьего лица.

### **2.6. Доход налогоплательщика при уплате налога третьим лицом**

Развивая тематику обогащения налогоплательщика при уплате налога третьим лицом, необходимо ответить на вопрос, возникает ли у налогоплательщика, за которого происходит уплата налога иным лицом, доход, подлежащий налогообложению?

Сформулированное законодателем определение дохода содержится в ст. 41 НК РФ, которая ссылается к нормам ч. 2 НК РФ (гл. гл. 23 и 25 НК РФ). Основу определения дохода образует категория экономическая выгода. Стоит отметить верность утверждений о том, что не всякая полученная налогоплательщиком выгода может обладать экономическим характером [14].

Для наличия у налогоплательщика экономической выгоды необходимо выявить увеличение имущественной массы лица. Наступление такого увеличения возможно либо в результате поступления в собственность лица имущества, либо в результате экономии, следствием чего стало образование у налогоплательщика материальной выгоды. В случае погашения налогового обязательства третьим лицом у налогоплательщика возникнет материальная выгода в размере суммы, уплаченной в качестве налога за налогоплательщика иным лицом.

Однако законодатель предельно четко обозначил пределы своих намерений в отношении параметров регулирования в части налоговых последствий для третьего лица при исполнении им обязанности за налогоплательщика. В п. 5 ст. 208 НК РФ содержится указание, что в целях исчисления НДФЛ доходами не признаются доходы в виде сумм налогов, сборов, страховых взносов, пеней, штрафов, уплаченных в соответствии с НК РФ за налогоплательщика иным физическим лицом. Но экономический анализ ситуации позволяет прийти к выводу, что очевиден факт наличия материальной выгоды налогоплательщика (ст. 212 НК РФ), который наступил вследствие экономии средств налогоплательщика, предназначенных для уплаты налога. Однако, для целей налогообложения налогоплательщиков - физических лиц законодатель путём прямого указания в п. 5 ст. 208 НК РФ выразил своё намерение вывести из-под налогообложения уплаченный за налогоплательщика третьим лицом налог.

Но для целей исчисления налога на прибыль положения гл. 25 НК РФ не содержат аналогичного регулирования, что свидетельствует о несистемном решении данного вопроса. Очевидно, что это вопрос не просто целесообразности налогообложения, разрешение которого в исключительной компетенции законодателя.

Нам представляется, что экономический результат в случае уплаты налога третьим лицом одинаков как для физического лица, так и для юридического лица. Результат выражен в факте экономической выгоды налогоплательщика на уплаченную в качестве налога сумму, но действующее правовое

регулирование содержит разные налоговые последствия в зависимости от статуса субъекта.

КС РФ обращал внимание на недопустимость ситуации, когда в случае наличия одинаковых экономических результатов деятельности налогоплательщиков должно наступать одинаковое налоговое бремя, а в случаях, когда налогоплательщикам со статусом физического лица предоставляются иные по сравнению с налогоплательщиками – юридическими лицами условия, без наличия обстоятельств, которые могли бы служить объяснением неравного правового регулирования [10].

Соответственно, из буквального толкования ст. 208 НК РФ следует, что освобождается от налогообложения только налог, уплаченный физическим лицом за физическое лицо, между тем, отсутствие аналогичного положения для юридических лиц или индивидуальных предпринимателей создает почву для размышлений. На наш взгляд, в этой ситуации возникает состояние правового неравенства, в условиях которого можно сделать обоснованный вывод о том, что законодательное закрепление в ст. 208 НК РФ (тем более не в ст. 217 НК РФ) освобождения для физических лиц может рассматриваться как необоснованная льгота в зависимости от субъекта налогового права – при равных экономических условиях определяем по-разному налоговые последствия. Представляется верным для целей исчисления налога на прибыль положения гл. 25 НК РФ дополнить аналогичным регулированием.

#### Список использованной литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс]: федер. закон от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016). – СПС «КонсультантПлюс» (далее – ГК РФ).
2. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) [Электронный ресурс]: федер. закон от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 28.12.2016). – СПС "КонсультантПлюс" (по тексту - НК РФ).
3. О внесении изменений в части первую и вторую Налогового кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации [Электронный ресурс]: федер. закон от 30.11.2016 N 401-ФЗ. – СПС "КонсультантПлюс".
4. Об уплате государственной пошлины российскими и иностранными лицами через представителей [Электронный ресурс]: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 29.05.2007 N 118 (утратило силу). – СПС «КонсультантПлюс».
5. О применении законодательства о государственной пошлине при рассмотрении дел в арбитражных судах [Электронный ресурс]: Постановление Пленума ВАС РФ от 11.07.2014 N 46 - СПС "КонсультантПлюс".
6. Определение Конституционного Суда РФ от 22.01.2004 N 41-О [Электронный ресурс] - СПС "КонсультантПлюс" (по тексту - Определение КС РФ от 22.01.2004 N 41-О).

7. Письмо Минфина России от 05.04.2016 N 03-02-07/1/19175 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс"; Письмо Минфина России от 11.04.2016 N 03-02-08/20577 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

8. Письмо Минфина России от 12.08.2016 N 03-02-07/1/47290 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс". Данная позиция также вытекает из Письма Минфина России от 01.06.2012 N 03-05-04-03/43 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

9. Письмо Минфина России от 23.11.2012 N 03-02-08/100 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс". Письмо Минфина России от 16.12.2013 N 03-02-08/55128 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

10. Постановление Конституционного Суда РФ от 22 июня 2009 года N 10-П [Электронный ресурс] - СПС "КонсультантПлюс".

11. Определение Верховного Суда РФ от 31.07.2015 N 310-ЭС15-5239 по делу N А36-1312/2014 [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

12. Письмо ФНС России от 29.12.2015 N ЗН-2-1/1462@ [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

13. Письмо ФНС России от 17.03.2017 N ЗН-3-1/1850@ [Электронный ресурс]. - СПС "КонсультантПлюс".

14. Коваленко Ю.Ю. Возможна ли уплата налога третьими лицами? / Коваленко Ю.Ю. // Налоговед, - 2005, - N 2; Брызгалов А.В. Налоговая служба предлагает разрешить уплачивать налоги за 3х лиц [Электронный ресурс]. - zakon.ru. Режим доступа:

[https://zakon.ru/blog/2016/8/11/nalogovaya\\_sluzhba\\_predlagaet\\_razreshit\\_uplachivat\\_nalogi\\_za\\_3h\\_lic](https://zakon.ru/blog/2016/8/11/nalogovaya_sluzhba_predlagaet_razreshit_uplachivat_nalogi_za_3h_lic) (дата обращения - 28.03.2017); Тютин Д.В. Налоговое право: курс лекций / Тютин Д.В. [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - 2017.

15. Ахметшин, Р. И. Доход как экономическая выгода: проблемы практики применения налогового законодательства / Р. И. Ахметшин // Налоговые споры. - М.: Статут, 2010. - с. 165 – 174.

16. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017. – с. 245

17. Коваленко Ю.Ю. Уплата налога третьими лицами // Коваленко Ю.Ю. // Финансовое право. - 2004. - N 5.

18. Лермонтов Ю.М. Постатейный комментарий к части первой Налогового кодекса Российской Федерации / Лермонтов Ю.М. [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. - 2016.

19. Новак Д.В. Неосновательное обогащение в гражданском праве / Новак Д.В. - "Статут", - 2010.

20. Тютин Д.В. Налоговое право: курс лекций / Тютин Д.В. [Электронный ресурс] // СПС КонсультантПлюс. – 2017.

**Приженникова А.Н.**

доцент Департамента правового регулирования  
экономической деятельности,  
Финансового университета при Правительстве РФ,  
к.ю.н., доцент

## ЗАНЯТОСТЬ НАСЕЛЕНИЯ В РОССИИ: СОВРЕМЕННЫЕ ПРОБЛЕМЫ

**Prizhennikova A.N.**

Associate Professor of the Department of Legal Regulation  
economic activity,  
Financial University under the Government of the Russian Federation,  
Ph.D., Associate Professor

## POPULATION EMPLOYMENT IN RUSSIA: MODERN PROBLEMS

### **Аннотация**

В соответствии с Конституцией РФ, Российская Федерация является социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ч. 1 ст. 7). В этой связи, социальное государство предполагает создание равных возможностей для всех членов общества, право на достойный уровень жизни и свободное развитие.

Современный этап развития цифровизации в России влечет серьезные вызовы для рынка труда, т.е. сфера образования должна удовлетворять постоянно изменяющимся потребностям рынка труда. Проблемы внедрения автоматизированных систем и роботов в производства, изменение профессиональной структуры на рынке труда под влиянием внедрения цифровизации.

Автор приходит к выводу о том, что конкурентоспособная экономика возможна лишь тогда, когда каждый человек сможет свободно развивать свои таланты, превращая их в профессиональные компетенции для дальнейшей реализации.

### **Abstract**

In accordance with the Constitution of the Russian Federation, the Russian Federation is a social state whose policy is aimed at creating conditions that ensure a decent life and free development of the person (part 1 of article 7). In this regard, the social state involves the creation of equal opportunities for all members of society, the right to a decent standard of living and free development.

The current stage of development of digitalization in Russia entails serious challenges for the labor market, i.e. the sphere of education must meet the ever-changing needs of the labor market. Problems of introduction of automated systems and robots in production, change of professional structure in the labor market under the influence of digitalization.

The author comes to the conclusion that a competitive economy is possible only when everyone can freely develop their talents, turning them into professional competence for further implementation.

**Ключевые слова:** рынок труда, безработица, образование, трудовые правоотношения, профессиональные компетенции.

**Key words:** labor market, unemployment, education, labor relations, professional competence.

Каким представляется труд будущего? Однозначно – это новый подход и отношение к профессии, новый творческий, высокотехнологичный процесс. Работник непрерывно обучается и в этой связи, наделен множеством компетенций. Труд будущего – это сфера «свободы», в котором отсутствует гибкая занятость, отсутствуют выплаты серых схем заработной платы, таким образом, в основе всего люди или человеческий капитал.

Российское государство проводит политику содействия реализации прав граждан на полную, продуктивную и свободно избранную занятость. Эта политика направлена на:

обеспечение равных возможностей всем гражданам РФ независимо от национальности, пола, возраста, социального положения, политических убеждений и отношения к религии в реализации

права на добровольный труд и свободный выбор занятости;

осуществление мероприятий, способствующих занятости граждан, испытывающих трудности в поиске работы (инвалиды; лица, освобожденные из учреждений, исполняющих наказание в виде лишения свободы; несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет; лица предпенсионного возраста (за два года до наступления возраста, дающего право на страховую пенсию по старости, в том числе назначаемую досрочно); беженцы и вынужденные переселенцы; граждане, уволенные с военной службы, и члены их семей; одинокие и многодетные родители, воспитывающие несовершеннолетних детей, детей-инвалидов; граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие чернобыльской и других радиационных аварий и катастроф; граждане в



возрасте от 18 до 20 лет, имеющие среднее профессиональное образование и ищущие работу (впериод).

Закон закрепляет право на трудоустройство через посредничество органов занятости в порядке Закона РФ «О занятости населения в Российской Федерации» (далее Закон о занятости) [5].

В соответствии со ст. 1 Закона о занятости, занятость - это деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая законодательству Российской Федерации и приносящая, как правило, им заработок, трудовой доход.

Конституция РФ [11] регулирует отношения в сфере труда и занятости следующим образом: ориентирует на их рассмотрение в контексте основ конституционного строя (ст. 7); закрепляет свободу труда, важнейшие требования к его условиям, а также право на защиту от безработицы (ст. 37).

Таким образом, конституционные положения определяют стержневой, для правового регулирования труда и занятости характер, что находит свое отражение в Законе о занятости (ст. 6).

Огромное значение имеют Конвенции и рекомендации, принимаемые Международной Организацией Труда (МОТ). Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей Организации Объединенных Наций 10 декабря 1948 года, провозгласила право на достойный уровень жизни. Конвенции МОТ являются разновидностью международных договоров и после ратификации государством обязательные для исполнения. Среди основных можно назвать Конвенцию № 87 «Относительно свободы ассоциаций и защиты права на организацию» (1948); Конвенцию № 111 «Относительно дискриминации в области труда и занятий» (1958); Конвенция № 105 «Об упразднении принудительного труда» (1957); Конвенция № 95 «Относительно защиты заработной платы» (1949); Конвенция № 132 «Об оплачиваемых отпусках» (1970 г.); Конвенция № 155 «О безопасности и гигиене труда и производственной среде» (1981); Конвенция № 187 «Об основах, содействующих безопасности и гигиене труда» (2006); К отношениям в области занятости и трудоустройства могут быть применены и Конвенция N 122 о политике в области занятости и трудоустройства; Конвенция N 159 о профессиональной реабилитации и занятости инвалидов; Конвенция N 149 о занятости и условиях труда и жизни сестринского персонала; Конвенция N 179 о найме и трудоустройстве моряков; Рекомендация № 162 «О пожилых трудящихся» (1980). Особую роль играют международные акты, принятые международными региональными организациями, такие, как Европейская социальная хартия, принятая Советом Европы (пересмотренная 3 мая 1996 г.), ратифицированная в России Федеральным законом от 3 июня 2009 г. № 101-ФЗ, и международные акты Содружества Независимых Государств (СНГ) или Евразийского экономического сообщества (ЕврАзЭС) и др.

Состояние трудовой занятости населения, требует регулярного вмешательства со стороны различных субъектов: государства, работодателей и их объединений, работников и представляющих их профессиональных союзов. В современных условиях данные субъекты включены в институт социального партнерства и действуют на основе принципов социального партнерства, которыми являются основополагающие идеи, выражающие сущность, основной смысл социально-партнерских отношений.

Государственная политика занятости России, имеющая целью способствовать возникновению, сохранению трудовой занятости, а также гарантировать полноценную защиту трудоспособных граждан, ищущих работу и готовых к ней приступить, проведение данной политики предполагает наличие комплекса мер экономического, правового и организационного характера. Политику проводит государство в лице своих государственных органов, а именно Правительства РФ, Министерства труда и социальной защиты РФ, Федеральной службы по труду и занятости, соответствующих органов исполнительной власти в субъектах РФ (в каждом субъекте образуются собственные органы, регулирующие вопросы труда и занятости).

Стратегия национальной безопасности Российской Федерации до 2020 г. [28], не только юридический, но и политический документ, отражающий основные направления внутренней и внешней политики России, а также в ней уделено внимание вопросам труда и занятости. Минтрудом России разработана Государственная программа «Содействие занятости населения» на период до 2020 г. [22], целью которой является создание правовых, экономических и институциональных условий, способствующих эффективному развитию российского рынка труда. В этой связи, Минтруд России определяет порядок оформления и выдачи заключения соответствующего органа государственной службы занятости населения субъекта Российской Федерации о привлечении и об использовании иностранных работников. Аналогичные программы, принятые в субъектах Российской Федерации. Так, например, Государственной программой «Содействие занятости населения Оренбургской области в 2014 - 2020 годах», утв. Постановлением Правительства Оренбургской области от 14 октября 2013 г. N 836-пп, предусмотрено, что проведение активной политики, нацеленной на достижение полной занятости населения, является приоритетным направлением государственной политики на рынке труда, которое включает в себя, в частности:

- стимулирование государством инвестиций в экономику, что выступает главным условием создания новых рабочих мест;

- государственное стимулирование предоставления работодателями рабочих мест определенным группам населения.

Целью и задачей Программы содействия занятости является создание правовых условий способствующих благоприятному рынку труда, а также предотвращение роста напряженности на рынке

труда; привлечение иностранных работников в соответствии с потребностями экономики; содействие поддержанию высокой квалификации и сохранению здоровья работников, обеспечение защиты трудовых прав граждан. Данная норма также нашла свое отражение и сформулирована в ч. 2 ст. 1 Трудового кодекса РФ [27].

Таким образом, государственная система социального обеспечения создает условия, направленные на реализацию права человека на достойное существование путем обеспечения минимального уровня его жизни, гарантий защиты каждой личности от основных опасностей, угрожающих потерей средств к существованию, таких как болезнь, несчастный случай на производстве, преклонный возраст, безработица, бедность и др. [6]

Представляется важным обратить внимание на теневую занятость, которая в последнее время развивается и выросла в стране более чем в полтора раза. И естественно, граждане получающие заработную плату «в конвертах», также их доля возросла. Проведенный анализ демонстрирует (оценка размеров теневого сектора определена Российской академией народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ (РАНХиГС). Так, в 2014 г. 12% от численности всех опрошенных граждан (1600 человек в 20 субъектах России) трудились исключительно в «сером» секторе. Для сравнения - в 2006 г. данная цифра равнялась 7,3 %. Более всего к данной форме занятости можно отнести: частные предприятия (16,3 %) и в такие сферы, как строительство (17,4%), торговлю (23,2%), и сельское хозяйство (18,3%). Вследствие проведенного опроса 42,1 % граждан считают допустимым, когда индивидуальный предприниматель полностью или частично уклоняется от уплаты налогов. 21,7 % положительно относятся к торговле из рук в руки, а 44,6 % безразличны к этому. 45,6 % положительно относятся к работникам, которые выполняют ремонтные, строительные, и другие виды работ при оплате из рук в руки. При сравнении с 2001 г. удельный вес опрошенных, считающих, что в этом больше пользы, чем вреда, вырос на 8,4 %. Доля же считающих, что в частных услугах есть и польза, и вред, увеличилась незначительно - на 6,5 %. Как следует из исследования, примерно за половину 2014 г. 52 % опрошенных оплатили услуги или работы, предоставленные им, неофициально. В неофициальных услугах первой пятерки по предоставлению можно назвать: услуги частного извоза (16,6 % опрошенных), услуги автосервиса (15,3 %), медицинские услуги (12,3 %), ремонт сантехники и квартир (11,4 %), ремонт и пошив одежды/обуви (10,9 %) [33, С. 59-63].

Для решения данного вопроса, необходимо обновить всю структуру занятости в стране. Во-первых, обеспечить равенство, солидарность всех поколений на рынке труда, избежать дискриминации людей пенсионного и предпенсионного возраста и тех, чьи возможности ограничены. Во-вторых, избегать инвестиций в создание низкоквалифицированных рабочих мест. Необходимо создавать высокотехнологичные рабочие места, переобучая людей

в соответствии с требованиями новой технологической реальности. В-четвертых, институт самозанятости только формируется и Федеральным законом от 26.07.2017 № 199-ФЗ внесены изменения в ст. 23 Гражданского кодекса Российской Федерации [3], где содержится следующая норма: «В отношении отдельных видов предпринимательской деятельности законом могут быть предусмотрены условия осуществления гражданами такой деятельности без государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя».

К самозанятым относятся:

1) индивидуальные предприниматели (далее - ИП);

2) адвокаты, нотариусы, арбитражные управляющие, оценщики, медиаторы и иные лица, занимающиеся в установленном порядке частной практикой;

3) граждане, оказывающие за вознаграждение услуги другим физлицам для их личных, домашних и иных подобных нужд.

Указанные лица самостоятельно обеспечивают свою занятость и несут связанные с этим риски.

Необходимо отметить, что отдельные виды предпринимательской деятельности, граждане могут осуществлять без регистрации в качестве ИП. В частности, это относится к оказанию следующих услуг физлицам для личных, домашних и иных подобных нужд:

- по присмотру и уходу за детьми, больными, лицами, достигшими возраста 80 лет, а также иными лицами, нуждающимися в постоянном постороннем уходе по заключению медицинской организации;

- по репетиторству;

- по уборке жилых помещений, ведению домашнего хозяйства.

В 2017 - 2019 гг. оказывать данные услуги без статуса ИП можно при условии уведомления налогового органа и если не привлекаются наемные работники. Для этого необходимо самозанятым гражданам встать на налоговый учет по их месту жительства (месту пребывания) (п. 7.3 ст. 83 НК РФ [13]).

С 01.01.2019 в г. Москве, Московской, Калужской областях и в Татарстане самозанятые лица также без регистрации в качестве ИП могут применять специальный налоговый режим - налог на профессиональный доход. Это возможно при соблюдении установленных ограничений, в частности их доходы в течение календарного года не должны превышать 2,4 млн руб. Для применения спецрежима нужно встать на учет в налоговом органе в качестве налогоплательщика (пп. 6 п. 2 ст. 18 НК РФ).

Необходимо отметить, что гражданин будет признан занятым лишь при соблюдении норм Трудового кодекса РФ. Так, в соответствии со ст. ст. 67 - 68 ТК РФ трудовой договор должен быть надлежащим образом оформлен и соблюдены нормы оформления приема на работу.

В соответствии со ст. 11 Трудового кодекса РФ (далее ТК РФ) нормы трудового законодательства

распространяются на всех работников, находящихся в трудовых отношениях с работодателем, и соответственно подлежат обязательному применению всеми работодателями (юридическими или физическими лицами) независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности.

Необходимо отметить, что в Трудовом кодексе РФ содержатся нормы в которых отражено немало гарантий трудовых прав (ст. ст. 2, 3, 7, 22, 64, 95, 103, 112, 132, 133, 133.1, 144, 211 и ряд других).

Законодательство устанавливает определенный порядок и юридические гарантии права на труд при приеме на работу. Трудовой договор считается заключенным, когда стороны договорились по всем существенным условиям, в том числе необходимым и факультативным. При приеме на работу работник и администрация предприятия должны прийти к непосредственному соглашению всех интересующих их условий.

Требования к порядку заключения трудового договора содержатся в гл. 11 ТК РФ. Статья 64 ТК РФ запрещает необоснованный отказ в приеме на работу. Необоснованным считается отказ в приеме на работу по причинам, не предусмотренным законом.

Документы, предъявляемые при заключении трудового договора следующие:

1) паспорт. Он выдается всем гражданам Российской Федерации, достигшим четырнадцатилетнего возраста и проживающим на территории РФ [20];

2) документы воинского учета - для военно-обязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу (военные билеты, удостоверения граждан, подлежащих призыву);

3) трудовая книжка. Трудовая книжка установленного образца является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Форма, порядок ведения и хранения трудовых книжек, а также порядок изготовления бланков трудовых книжек и обеспечения ими работодателей устанавливаются уполномоченным Правительством Российской Федерации федеральным органом исполнительной власти [19]. В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение;

4) страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. Застрахованными являются граждане РФ, иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие на территории Российской Федерации. Каждому застрахованному лицу Пенсионный фонд РФ и его территориальные органы выдают страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования. Федеральным законом от 1 апреля 1996 г. «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе государственного пенсионного страхования» [32]

предусмотрена организация индивидуального учета сведений о каждом лице, на которое распространяется обязательное пенсионное страхование.

5) при приеме на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки, гражданин предъявляет документ об образовании, получении соответствующей квалификации или наличии специальных знаний. Например, диплом о высшем медицинском образовании, аттестат о среднем образовании, диплом об окончании ПТУ, удостоверение на право вождения автобуса, троллейбуса и др. Отсутствие документа, подтверждающего специальные навыки или специальную подготовку гражданина, когда работа связана с необходимостью их применения, является препятствием для заключения трудового договора. Нами перечислены общие документы, которые предоставляются при поступлении на работу. Данный перечень общих документов является исчерпывающим. В связи с чем работодатель не вправе требовать от работников предоставления других документов для поступления на работу, например, таких документов, как характеристики, рекомендации.

В соответствии с ч. 2 ст. 65 Кодекса в отдельных случаях с учетом специальных работ может предусматриваться необходимость предъявления при заключении трудового договора других дополнительных документов. Так, от лица, поступающего на работу со сведениями, составляющими государственную тайну, работодатель может потребовать представления дополнительных документов для оформления допуска к государственной тайне. Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» [30] устанавливает, что лица, поступающие на государственную службу, заключая служебный контракт, подают представителю нанимателя сведения о доходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера. Следовательно, получение дополнительных документов от работника при поступлении на работу возможно при доказанности следующих юридически значимых обстоятельств: 1) наличия специальных условий трудовой деятельности, требующих предоставления дополнительных документов; 2) наличия прямого указания на необходимость их предъявления в федеральных законах, указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ.

Трудовая книжка является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Работодатель (за исключением работодателей - физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями) обязан вести трудовую книжку на каждого работника, проработавшего в организации свыше 5 дней, если работа в этой организации является для работника основной. Работодатель - физическое лицо, не являющееся индивидуальным предпринимателем, не имеет права производить записи в трудовых книжках работников, а также оформлять трудовые книжки работникам, принимаемым на работу впервые.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводе на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждении за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

Трудовые книжки ведутся на государственном языке Российской Федерации, а на территории республики в составе Российской Федерации, установленной своей государственной язык, оформление трудовых книжек может наряду с государственным языком Российской Федерации вестись и на государственном языке этой республики.

Работодатель обязан по письменному заявлению работника не позднее 3 дней со дня его подачи выдать работнику копию трудовой книжки или заверенную в установленном порядке выписку из трудовой книжки.

Порядок ведения трудовых книжек установлен в п. 8-25 Правил [23]. Оформление трудовой книжки работнику, принятому на работу впервые, осуществляется работодателем в присутствии работника не позднее недельного срока со дня приема на работу

Для иностранных граждан Федеральным законом «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» установлен особый порядок приема на работу. Работодателю необходимо получить разрешение [25] на привлечение и использование иностранных работников и использующее труд иностранных работников на основании заключенных с ними трудовых договоров. Работодатель и заказчик работ (услуг) имеют право привлекать и использовать иностранных работников только при наличии разрешения на привлечение и использование иностранных работников.

Иностранный гражданин имеет право осуществлять трудовую деятельность только при наличии разрешения на работу [18]. Также законодатель предусмотрел обстоятельства, при наличии которых разрешение на работу не может быть выдано, а выданное разрешение подлежит аннулированию. Такие последствия наступают, если иностранный гражданин:

- выступает за насильственное изменение основ конституционного строя Российской Федерации, иными действиями создает угрозу безопасности Российской Федерации или ее граждан;

- финансирует, планирует террористические (экстремистские) акты, оказывает содействие в совершении таких актов или совершает их, а равно иными действиями поддерживает террористическую (экстремистскую) деятельность;

- в течение пяти лет, предшествовавших дню подачи заявления о выдаче разрешения на работу, подвергался административному выдворению за пределы Российской Федерации либо депортации;

- представил поддельные или подложные документы либо сообщил о себе заведомо ложные сведения;

- осужден вступившим в законную силу приговором суда за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления либо преступления, рецидив которого признан опасным;

- имеет непогашенную или неснятую судимость за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления на территории Российской Федерации либо за ее пределами, признаваемого таковым в соответствии с федеральным законом;

- неоднократно (2 раза и более) в течение года привлекался к административной ответственности за нарушение законодательства РФ в части обеспечения режима пребывания (проживания) иностранных граждан в Российской Федерации;

- выехал из Российской Федерации в иностранное государство для постоянного проживания;

- находится за пределами Российской Федерации более шести месяцев;

- является больным наркоманией; либо не имеет сертификата об отсутствии у него заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции); либо страдает одним из инфекционных заболеваний, которые представляют опасность для окружающих. Перечень таких заболеваний и порядок подтверждения их наличия или отсутствия утверждаются Правительством РФ.

Иностранные граждане пользуются правом свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, а также правом на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности с учетом ограничений, предусмотренных федеральным законом.

Особенности осуществления трудовой деятельности иностранным гражданином, прибывшим в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, определяются ст. 13.1 Федерального закона № 115-ФЗ [29].

Временно пребывающий в Российской Федерации иностранный гражданин не вправе осуществлять трудовую деятельность вне пределов субъекта Российской Федерации, на территории которого ему выдано разрешение на работу.

Разрешение на работу является документом, подтверждающим право иностранного гражданина на временное осуществление на территории Российской Федерации трудовой деятельности или право иностранного гражданина, зарегистрированного в Российской Федерации в качестве индивидуального предпринимателя, на осуществление предпринимательской деятельности.

Если гражданин впервые заключает трудовой договор, то работодатель заводит на него трудовую книжку и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования.

Если при поступлении на работу, лицо не имеет трудовой книжки (в связи с ее утратой, повреждением или по иной причине), работодатель обязан по письменному заявлению этого лица с указанием причин отсутствия оформить новую трудовую книжку.

Необходимо помнить, что законодатель требует от лица, поступающего на работу, другие документы, помимо предусмотренных Кодексом, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ. Это является важной юридической гарантией.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, содержание которого должно соответствовать условиям заключенного трудового договора (ч. 1 ст. 68 ТК РФ). Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу должен быть объявлен работнику под роспись в трехдневный срок со дня фактического начала работы (ч. 2 ст. 68 ТК РФ). По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежаще заверенную копию указанного приказа (распоряжения). При приеме на работу (до подписания трудового договора) работодатель обязан ознакомить работника под роспись с правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, непосредственно связанными с трудовой деятельностью работника, коллективным договором.

В системе юридических гарантий основных прав и свобод человека важное значение имеют специальные процессуальные процедуры, с помощью которых обеспечивается реализация таких прав и свобод. Материальные права могут быть реализованы посредством определенных процессуальных процедур, которые гарантируют особый порядок защиты этих прав.

При этом право на судебную защиту реализуется именно через совокупность различных процессуальных средств. Таким образом, судебные юридические гарантии являются основой процессуальных юридических гарантий.

Важное значение для обеспечения занятости имеет образование. Образование - единый целенаправленный процесс воспитания и обучения, являющийся общественно значимым благом и осуществляемый в интересах человека, семьи, общества и государства, а также совокупность приобретаемых знаний, умений, навыков, ценностных установок, опыта деятельности и компетенции определенных объема и сложности в целях интеллектуального, духовно-нравственного, творческого, физического и (или) профессионального развития человека, удовлетворения его образовательных потребностей и интересов [31].

В Программе развития образования [21] содержатся условия о том, что современная государственная политика направлена на модернизацию российского образования. Российское высшее образование — это не только профессия, но и «общее развитие человека». Сегодня цель высшего образования определяется как формирование компетентности. Следовательно, смысл образования на сегодняшний день заключается в развитии личностного потенциала обучающегося, его способности самостоятельно определять цели будущей профессиональной деятельности. А это, в свою очередь, будет способствовать более адекватной адаптации специалиста к меняющимся условиям жизни.

Важное место на постоянно меняющемся рынке труда занимают такие качества специалиста, как: способность разрабатывать собственные проекты и руководить ими; забота о качестве; креативность; лидерские качества; стремление к успеху; умение работать в команде; способность к критике и самокритике. Рынок труда предъявляет требования не только к уровню теоретических знаний потенциального работника, но и к уровню его ответственности, профессиональных навыков.

Так, необходимость повышения качества высшего образования в российских вузах на сегодняшний день обусловлена внедрением Болонских принципов в образовательный процесс. Как отмечено в Коммюнике Конференции европейских министров образования [10], «качество высшего образования лежит в основе построения европейского пространства высшего образования».

Современная высшая школа столкнулась с проблемой изменения целой системы образования, сформировавшейся на протяжении нескольких десятилетий. Главной задачей в настоящее время является построение новой модели высшего образования при максимальном сохранении прежних положительных механизмов.

Качество оказываемых образовательных услуг предполагает их способность удовлетворять потребности и ожидания конкретного потребителя (это значит, что на потребителей данных услуг в полной мере могут быть распространены основные положения закона РФ «О защите прав потребителей»). Данное качество, с одной стороны, определяет содержание обучения, с другой стороны, обеспеченностью ресурсами: материально-техническими, развитием образовательных и информационных технологий, учебно-методическими, профессиональным кадровым потенциалом вуза, мотивацией деятельности и др. Но именно в активизации этих и других факторов, влияющих на конечный результат - образовательный продукт, обостряется проблема формирования в вузе системы инноваций.

Проблеме качества образования уделялось всегда значительное внимание и в научной литературе [1; 4; 12; 14; 26].

Главным, основным, базовым источником профессионального правового сознания в современном цивилизованном обществе является высшее юридическое образование. Значение юриспруденции в обществе неуклонно возрастает. Именно на юристов во всем мире возложена защита жизни, чести и достоинства граждан, от них, в значительной степени, зависит и эффективная работа всех звеньев государственного и хозяйственного механизма.

О значении и роли юристов в решении правовых вопросов государственной и общественной жизни говорится и в международных документах. Так, на VIII Конгрессе ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями проходившем в августе – сентябре 1990 г. в Гаване приняты «Основные принципы, касающиеся роли юристов» [15]. Например, в качестве таковых прин-

ципов установлены следующие положения: «Правительство, профессиональные ассоциации юристов и учебные заведения обеспечивают надлежащую квалификацию и подготовку юристов и знание ими профессиональных идеалов и моральных обязанностей, а также прав человека и основных свобод, признанных национальным и международным правом» (п. 9).

Все вышесказанное свидетельствуют о том, что не только законодательная и правоприменительная деятельность, но и деятельность по подготовке юридических кадров должна гармонизировать с принципами правового государства и задачами его построения.

Правовое государство – это государство, обслуживающее потребности гражданского общества и правовой экономики, назначение которого – обеспечить свободу и благосостояние. Оно подконтрольно гражданскому обществу и строится на эквивалентности обмениваемых благ, на фактическом соотношении общественного спроса и предложения, ответственно за правопорядок, который гарантирует человеку свободу и безопасность, ибо духовным фундаментом его является признание прав человека. Правовое государство раскрепощает человека, освобождает его от роли винтика в чуждом ему механизме, превращает функционера в сознательного деятеля, в личность.

Развитие правового государства, формирование гражданского общества и укрепление национального согласия в России требуют высокой правовой культуры, без которой не могут быть в полной мере реализованы такие базовые ценности и принципы жизни общества, как верховенство закона, приоритет человека, его неотчуждаемых прав и свобод, обеспечение надежной защищенности публичных интересов.

Правовая культура – это уровень развития правосознания в обществе, соблюдения правовых норм каждым гражданином общества, гарантированность прав и свобод человека в социуме. В этой связи, правовая культура предполагает правовую грамотность, умение применять соответствующую норму в практической жизни и соблюдение закона. Правовая культура включает в себя такие явления как правовое сознание, правовые ценности, науку, образование и т.д.

В настоящее время нет единого подхода к оценке правовой культуры. Дефиниций существует множество [2, с. 207; 9, С. 42 – 43; 24, С. 50 — 56; 17, С. 70 – 71; 34, С. 12].

Таким образом, можно прийти к выводу о том, что правовая культура – исторически сложившаяся разновидность общей культуры, которая находит выражение в формировании, сохранении и передаче правовых ценностей, служащих критериями юридически значимого поведения, и представляет собой качественное состояние правовой системы, степень правового развития общества и отдельной личности. Правовую культуру образуют такие явления, как правосознание, юридическая наука, юридическая деятельность, материальные пред-

меты, служащие средством обеспечения и сопровождения юридической деятельности, правовые акты.

На формирование правовой культуры и позитивного типа правосознания и поведения оказывают влияние такие факторы [16] как: характер воспитания и моральный климат в семье, законопослушное поведение родителей; качественный уровень воспитания и обучения в образовательных учреждениях различного типа и вида, в том числе закрепление и развитие у учащихся основ правосознания; распространение и использование доступных для восприятия информационных материалов, формирующих правовую грамотность и правосознание населения, в печатном, электронном, аудиовизуальном и ином виде, а также с помощью средств массовой информации; доступность и понятность оказываемых в системе государственной и муниципальной службы услуг населению; доступность правосудия, судебной защиты нарушенных прав, безупречность и эффективность деятельности судов и органов, исполняющих судебные решения; понятность, доступность и эффективность законодательства, его адекватность реальной экономической и общественно-политической ситуации в стране, реализация в законодательстве принципов справедливости и равноправия, обеспечения соответствия норм права интересам и потребностям различных социальных групп; доступность для граждан квалифицированной юридической помощи и т.д.

В настоящее время необходимо развитие правового образования и воспитания подрастающего поколения в образовательных учреждениях различного уровня посредством внедрения в образовательный процесс учебных курсов, программ, учебно-методических материалов, обеспечивающих получение знаний в области права; совершенствование системы юридического образования и подготовки квалифицированных юристов и педагогических кадров в области права. Нужны юристы нового типа, юристы-личности, способные к профессиональному росту и профессиональной мобильности в условиях информатизации общества и развития наукоемких технологий, способные решать стоящие перед ними сложные и разнообразные задачи на новых принципах и в новых социально-экономических условиях, быть заинтересованным в общем успехе, быть компетентными, обучаемыми. Только такие юристы могут быть конкурентоспособными и востребованными на рынке труда.

Одним из концептуально важных способов управления качеством подготовки выпускников вузов является реализация компетентностного подхода к модернизации учебных программ. Под компетентностным подходом понимается направленность образования на развитие личности обучающегося в результате формирования у него таких личностных качеств, как компетентность, посредством решения профессиональных и социальных задач в образовательном процессе [7]. В свою

очередь компетентность – это актуальное, формируемое личностное качество, основывающееся на знаниях, интеллектуально и личностно обусловленное, это социально-профессиональная характеристика человека, его личностное качество [8]. Таким образом, можно утверждать, что на сегодняшний день система высшего образования должна больше ориентироваться на личностно-развивающую сторону образования, которая формирует компетентности, чем просто на передачу знаний и формирование определенного набора навыков, т.е. на первый план выходит умение ими пользоваться. Умение студентом выявлять, исследовать проблему, определять возможные ее решения, оценить результат, и это, в конечном счете, приведет к формированию компетентности.

Формирование компетенций невозможно без приобретения опыта деятельности, без практического применения своих знаний при решении практических задач уже в процессе обучения.

В заключении хотелось бы отметить, что имеющиеся пробелы и недостатки законодательства в сфере занятости, а также проблемы его правоприменения требуют серьезной разработки с учетом норм указанных в Конституции РФ и конституционно-правовой науки и реализации комплексной, продуманной и сбалансированной государственной политики, направленной на минимизацию вынужденной безработицы граждан. Процесс формирования и реализации социально ориентированной государственной политики в сфере труда и занятости нуждается в коррективах, связанных с совершенствованием правового регулирования отношений в данной сфере, с учетом норм установленных МОТ.

В этой связи, представляется важным обратить внимание на следующее. На основе изложенного сформулируем ряд положений, подтверждающих, что вопросы труда и занятости населения являются основой конституционного формирования социального государства.

Отношения в сфере занятости регулируются нормами правовых актов различных отраслей права, образующими в своей совокупности комплексный межотраслевой институт права, причем нормы Конституции РФ а также международные договоры определяют важное значение в этой сфере.

Вопросы труда и занятости населения содержатся в Конституции РФ как феномен социально-экономических прав человека, которые не принадлежат ему от рождения, а приобретаются путем вступления в правоотношения по поводу использования своих способностей к труду, например посредством заключения трудового договора. Юридическим выражением конституционных начал свободы труда и свободы экономической деятельности является принцип свободы договора, который, обладая конституционно-универсальным характером, имеет определяющее значение для сферы применения и использования любого вида трудовой деятельности, в том числе осуществляемой на основе трудового договора. Кроме того, отдельные

принципы, на которых должна строиться государственная политика занятости (создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, свободный выбор труда и занятости, право на защиту от безработицы, отдельные гарантии по социальному обеспечению), прямо закреплены в Конституции РФ (ст. ст. 7, 37, 39) и др.

Закрепленный в ч. 1 ст. 7 Конституции РФ принцип социального государства нуждается находит свое выражение в том, что главной задачей социального государства является достижение такого общественного развития, которое основывается на закрепленных правом принципах социальной справедливости, всеобщей солидарности и взаимной ответственности. Применительно к сфере труда и занятости данная норма устанавливает:

- права граждан в сфере труда и занятости;
- социальное партнерство в сфере содействия занятости населения и в процессе ее осуществления;
- достойный человека прожиточный минимум;
- взаимная социальная ответственность всех субъектов отношений в сфере труда и занятости;
- возможность гражданину получать непрерывное образование в системе «гибких» профессиональных стандартов;
- возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи;
- право на достойное существование.

#### **Список литературы.**

1. Алексеев С.С. Введение в юридическую специальность. М.: Изд-во: Юрид. лит., 1976. 256с.
2. Алексеев С.С. Теория права. М.: БЕК, 1995. С. 207.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51 – ФЗ // СПС «Консультант Плюс».
4. Ефремова Н.Н. Министерство юстиции Российской Империи 1802 - 1917 гг. М.: Изд-во: Наука. 1983. 149 с.
5. Закон Российской Федерации от 19.04.1991 N 1032-1 "О занятости населения в Российской Федерации" // СЗ РФ. 1996. N 17. Ст. 1915.
6. Замараева З.П. К вопросу об определении понятий «социальная защита» и «социальное обеспечение» (правовой аспект) // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2017. № 2 // СПС «Консультант Плюс».
7. Зимняя И. А. Компетентностный подход. Каково его место в системе современных подходов к проблемам образования? / И. А. Зимняя // Высшее образование сегодня. 2006. № 8.
8. Зимняя И. А. Общая культура и социально-профессиональная компетентность человека / И. А. Зимняя // Высшее образование сегодня. 2005. № 11.
9. Каминская В.И., Ратинов А.Р. Правосознание как элемент правовой культуры // Правовая культура и вопросы правового воспитания. Сборник научных трудов. М.: Изд-во Всесоюз. ин-та по изуч. причин и разраб. мер предупреждения преступности, 1974. С. 42 – 43.
10. Коммюнике Конференции министров, ответственных за высшее образование (Левен/Лувен

ла Нев // Болонский процесс 2020 – Европейское пространство высшего образования в новом десятилетии // URL: // bologna.spbu.ru (дата обращения: 20.02.2019).

11. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // СПС «Консультант Плюс».

12. Мейер Д. И. О значении практики в системе современного юридического образования. Монография. – Казань, 1855. 126 с.

13. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 № 146 – ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

14. Неволин К.А. Неволин Энциклопедия законовещения. Т. 1. Киев, 1839 (новое издание этой работы — СПб., 1997 — подготовили Д. И. Луковская, С. С. Гречишкин, Ю. В. Ячменев.

15. Основные принципы, касающиеся роли юристов (приняты восьмым Конгрессом ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями, Гавана, 27.08. - 07.09.90) // URL: // www.normativ.kontur.ru (дата обращение: 25.02.2019).

16. Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан // Российская газета. 14.07.2011 / URL: // www.rg.ru (дата обращения: 25.02.2019).

17. Певцова Е.А. Современные дефинитивные подходы к правовой культуре и правовому сознанию // Журнал российского права. 2004. N 3. С. 70 – 71.

18. Постановление Правительства Российской Федерации от 15 ноября 2006 г. № 681 «О порядке выдачи разрешительных документов для осуществления иностранными гражданами временной трудовой деятельности в Российской Федерации».

19. Постановление Правительства Российской Федерации от 16 апреля 2003 г. № 225 «О трудовых книжках» (вместе с «Правилами ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей») // СПС «Консультант Плюс».

20. Постановление Правительства Российской Федерации от 8 июля 1997 г. № 828 «Об утверждении Положения о паспорте гражданина Российской Федерации, образца бланка и описания паспорта гражданина Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

21. Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2014 г. N 295 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации "Развитие образования" на 2013 - 2020 годы» // СПС «Консультант Плюс».

22. Постановление Правительства РФ от 15.04.2014 № 298 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Содействие занятости населения» // СПС «Консультант Плюс».

23. Правила ведения и хранения трудовых книжек, изготовления бланков трудовой книжки и обеспечения ими работодателей (утв. Постановлением Правительства Российской Федерации от 16 апреля 2003 г. № 225 «О трудовых книжках»).

24. Правовая культура и ее стандарты в Конституциях Российской Федерации // Е. В. Клейменова, К. А. Моралева // Правоведение. -2003. — № 1. — С. 50 — 56.

25. Приказ Федеральной миграционной службы от 25 декабря 2006 г. № 369 «Об утверждении формы бланка заявления о выдаче работодателю или заказчику работ (услуг) разрешения на привлечение и использование иностранных работников и формы бланка разрешения на привлечение и использование иностранных работников» // СПС «Консультант Плюс».

26. Сперанский М.М. Руководство к познанию законов / Отв. ред.: Осипов И.Д. - С.-Пб.: Наука, 2002. -175 с.

27. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197 – ФЗ // СПС «Консультант Плюс».

28. Указ Президента Российской Федерации от 12 мая 2009 г. N 537 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации до 2020 года» (Собрание законодательства Российской Федерации, 2009, N 20, ст. 2444).

29. Федеральный закон от 25.07.2002 № 115 – ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

30. Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

31. Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».

32. Федеральным законом от 1 апреля 1996 г. № 27 – ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования» // СПС «Консультант Плюс».

33. Чумаков А.А. Современные аспекты регулирования рынка труда в контексте обеспечения экономической безопасности России // Государственное и муниципальное управление. Ученые записки СКАГС. – 2015. № 4. С. 59-63.

34. Шашин П.А. Правовая культура в правовой системе общества: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2006. С. 12.



*Приженникова А.Н.*

*доцент Департамента Правового регулирования  
экономической деятельности Финансового университета  
при Правительстве РФ, к.ю.н., доцент*

## МЕДИАЦИЯ КАК СРЕДСТВО РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТОВ В УСЛОВИЯХ ЦИФРОВОЙ СРЕДЫ

*Prizhennikova A.N.*

*Associate Professor of the Department of Legal Regulation  
economic activities of the Financial University  
Under the Government of the Russian Federation, Candidate of Law, Associate Professor*

## MEDIATION AS A MEANS FOR CONFLICT RESOLUTION IN THE CONDITIONS OF THE DIGITAL ENVIRONMENT

### *Аннотация*

*По мнению Альберта Эйнштейна: «Невозможно решить проблему на том же уровне, на котором она возникла. Нужно стать выше этой проблемы, поднявшись на следующий уровень». Именно это является основной задачей медиации. Необходимо стороны поднять до уровня того, чтобы они достигли согласия. Именно медиация способна урегулировать спор и помочь сторонам креативно разрешить его. Использование процедуры медиации при разрешении споров, является эффективным средством борьбы с ростом количества судебных дел и, как следствие, способствует повышению качества отправляемого правосудия.*

*Автор приходит к выводу о том, что альтернативные средства разрешения споров отличаются гибкостью, простотой, оперативностью.*

### *Abstract*

*According to Albert Einstein: "it is impossible to solve the problem at the same level at which it arose. We need to rise above this problem by taking it to the next level." This is the main task of mediation. The parties must be raised to the level of agreement. It is mediation that is able to settle the dispute and help the parties to creatively resolve it. The use of mediation in the resolution of disputes is an effective means of combating the increase in the number of court cases and, as a result, improves the quality of justice.*

*The author comes to the conclusion that alternative means of dispute resolution differ in flexibility, simplicity, efficiency.*

*Ключевые слова: медиация, альтернативные средства разрешения споров, конфликт, медиатор, урегулирование спора.*

*Keywords: mediation, alternative means of dispute resolution, conflict, mediator, dispute settlement.*

**Медиация в образовании.** Образование - единый целенаправленный процесс воспитания и обучения, являющийся общественно значимым благом и осуществляемый в интересах человека, семьи, общества и государства, а также совокупность приобретаемых знаний, умений, навыков, ценностных установок, опыта деятельности и компетенции определенных объема и сложности в целях интеллектуального, духовно-нравственного, творческого, физического и (или) профессионального развития человека, удовлетворения его образовательных потребностей и интересов [12].

В образовательной организации проблемы управления конфликтами становится одной из актуальных в педагогической деятельности. Проблемы делового общения субъектов образовательного процесса – трудности, нарушения, барьеры – имеют свою специфику и собственные способы разрешения.

В классической системе образования в отношениях между преподавателями и студентами конфликты неизбежны. Так, во-первых, в силу нера-

венства сторон; во-вторых, в силу того, что субъективные взгляды и личные отношения сторон оказываются первичными по отношению к содержанию и цели взаимодействия сторон; в-третьих, в силу нежелания сторон признать друг друга деловыми партнерами и равноправными субъектами образовательного процесса; в-четвертых, недостаточное внимание к проблемам создания комфортного психологического климата в образовательной среде; в-пятых, объективное состояние психологического здоровья участников межличностного взаимодействия.

Преподаватель-медиатор, как и любой специалист в своем деле, должен иметь достаточный уровень знаний и способность правильно применять их в зависимости от ситуации. Медиатор не только выполняет роль третьей, нейтральной стороны, но и подводит конфликтующие стороны к поиску верного решения, удовлетворяющего их. Человек, планирующий стать посредником, должен осознавать, что, даже пройдя курс обучения и получив сертификат на право работы по специальности, он дол-

жен будет постоянно пополнять багаж своих знаний, улучшать приобретенные навыки, проходить переквалификацию, повышая уровень профессиональной компетентности.

Успешная медиация невозможна без обязательного соблюдения следующих принципов:

*Принцип нейтральности медиатора* - медиатор (посредник) не решает, кто прав, а кто виноват, его задача организовать процесс эффективного обсуждения проблемы. Медиатор беспристрастен по отношению ко всем сторонам конфликта и не заинтересован в каком-то конкретном решении. Именно поэтому он не советует и не принимает решений за стороны, а стимулирует их самих к поиску взаимовыгодного выхода из ситуации.

*Принцип добровольности* – т.е. «третье лицо должно быть самостоятельным и не находиться в зависимости или подчинении у одной из сторон конфликта, а также быть способным к справедливым суждениям, не иметь предубеждения в отношении сторон (одной или обеих) и предмета спора» [4].

*Принцип конфиденциальности* - медиатор не имеет права разглашать информацию, полученную в ходе медиации, без согласия сторон. Часто стороны при содействии медиатора заключают друг с другом соглашение о конфиденциальности, если в этом есть необходимость. Конфиденциальность в медиации помогает сторонам «сохранить лицо» и почувствовать себя защищенными, что очень важно в ситуации конфликта.

*Принцип равноправия* - каждый из участников имеет равное право высказываться, принимать участие в разработке, обсуждении и принятии конечного решения. Медиатор уделяет каждому равное количество времени и внимания.

Например, в образовательных учреждениях США существует профессиональная медиация. Требования Стандартов к взрослому профессиональному медиатору в США следующие. «Практик-профессионал должен:

- 1) обладать всеми знаниями и навыками координатора программы;
- 2) пройти общий подготовительный курс медиации для взрослых;
- 3) наблюдать или принимать участие в качестве медиатора не менее чем в пяти случаях разрешения конфликтов взрослых людей с помощью медиации;
- 4) иметь не менее двух лет опыта в качестве эффективного тренера и работать с программами медиации ровесников не менее пяти лет;
- 5) продолжать получать дополнительную подготовку в сфере медиации ровесников, разрешения конфликтов или медиации взрослых;
- 6) взаимодействовать с другими тренерами программ по разрешению конфликтов и профессионалами;
- 7) обеспечить тренерам и координаторам программы доступ к дополнительной информации и ресурсам по таким проблемам, как: предотвращение издевательств; образование в сфере разрешения конфликтов; теория разрешения конфликтов;

ведение переговоров и фасилитация; разрешение споров через Интернет; миролюбивое образование; методика и навыки решения проблем;

8) обладать глубокими экспертными знаниями в сфере медиации, медиации ровесников, разрешения конфликтов, моделей профессионального роста и/или специального межкультурного образования;

9) располагать собственными методическими материалами, презентациями, подготовленными для различных конференций;

10) демонстрировать понимание систематического процесса подготовки и оценки медиаторов-ровесников, координаторов программы и наставников тренеров;

11) уметь осуществлять текущие мониторинг и оценку программ медиации» [3].

Таким образом, можно прийти к выводу, что медиатор в российской высшей школе должен быть не узкоспециализированным специалистом-конфликтологом, а скорее человеком, поддерживающим принципы и ценности восстановительной медиации при многообразии разночтений в традиционном определении воспитания в высшей школе.

**Медиация при разрешении налоговых споров.** В Налоговый кодекс РФ были внесены изменения (Федеральный закон от 02.07.2013 г. №153-ФЗ) об обязательной процедуре обжалования до суда всех налоговых споров. Нормы закона направлены на решение сразу нескольких задач: ускорение процесса рассмотрения жалоб, экономия временных затрат заявителя, снижение нагрузок на суды, обеспечение последовательности досудебной и судебной стадий разрешения налоговых споров, а также повышение качества работы налоговых органов с одновременным укреплением гарантий налогоплательщиков по защите нарушенных прав.

Таким образом, эффективность досудебного аудита заключается в ускоренном рассмотрении спора (налоговым органам отводится 15 дней на рассмотрение жалобы). Так, срок судебного разбирательства, с учетом обжалования, в среднем составляет от трех месяцев до года и более. Практика демонстрирует, что урегулирование спора в рамках досудебного обжалования имеет огромное значение.

В юридической литературе под налоговыми спорами понимается «юридические ситуации, связанные с применением законодательства, регулирующего условия, порядок исчисления и уплаты налогов, которые возникают между налоговыми органами и налогоплательщиками» [7, с.1-10]; налоговый спор рассматривается «в качестве решаемого уполномоченным государственным органом юридического спора между государством и плательщиками налогов и сборов по вопросам налогового права, факта или налоговой процедуры» [8]; «разногласие, возникающее на основе специфических юридических фактов между налогоплательщиком (налоговым агентом) и уполномоченным государственным органом (образованием) по поводу рассмотрения законности ненормативного правового акта, решения или действия (бездействия) последнего» [9]; «протекающий в установленной законом

форме и разрешаемый компетентным государственным органом юридический спор (спор о субъективном праве) между государством, с одной стороны, и иными участниками налогового правоотношения – с другой, связанный с исчислением и уплатой налогов» [10]; «разногласие, возникающее на основе специфических юридических фактов между налогоплательщиком (налоговым агентом) и уполномоченным государственным органом (образованием) по поводу рассмотрения законности ненормативного правового акта, решения или действия (бездействия) последнего» [17].

Существенными признаками налоговых споров, определяющими их правовую природу, являются следующие: 1) объект спора - интерес участников спора; 2) субъектный состав; 3) прохождение в установленной законом форме и разрешение компетентным государственным органом.

Так, в производстве арбитражных судов субъектов Российской Федерации за первое полугодие 2017 года находилось 16 815 дел, связанных с применением налогового законодательства. По сравнению с показателем за этот же период предыдущего года, количество споров незначительно увеличилось (в 2016 году в указанный период на рассмотрении в судах находилось 16 719 производств этого типа). Согласно статистике большинство налоговых споров инициируется фискальными органами и касается взыскания обязательных платежей и санкций. В первом полугодии 2017 года суды субъектов РФ рассмотрели 10 856 таких дел, а в 2016 году — 10 047. При этом требования истцов по данным спорам были удовлетворены только в 1/3 рассмотренных случаев. На втором месте по актуальности — дела об оспаривании ненормативных актов налоговых органов и действий должностных лиц. Этот вид налоговых споров, как правило, инициируется субъектами хозяйственной деятельности — предпринимателями и юридическими лицами. Всего в первом полугодии 2017 года в производстве судов находилось 5587 таких дел [19].

Каковы причины налоговых споров? Анализируя судебную практику можно прийти к выводу о том, что самыми распространенными являются:

- споры правового характера (незаконности нормативных правовых актов в сфере налогов и сборов);
- споры по проведению процедуры (налоговый контроль, производство по делу проходит с нарушением);
- споры фактического типа (как правило рассматриваются арбитражными судами и обязательным основанием является досудебное урегулирование спора).

Таким образом, проведение процедуры медиации для налогоплательщика это возможность скорее закончить конфликт без ущерба для репутации, уменьшить суммы штрафов и платежей, а также возможность своевременного урегулирования вероятных налоговых споров (например, путем заключения предварительных налоговых соглашений о ценообразовании). Для налогового органа это воз-

можность в кратчайшие сроки восполнить налоговую задолженность по платежам, без обращения в суд.

В отечественной правовой науке по вопросу применения процедуры медиации на протяжении многих лет ведутся дискуссии [5, с. 9 – 19; 1; 16, с. 29 – 32; 18; 13]. О применении в Российской Федерации процедур медиации в налоговом споре обсуждают на научно-практических конференциях, мастер – классах.

Возможность договариваться всегда несет огромный позитив, потому что лучше, заплатив сейчас, продолжить работу и в дальнейшем тоже платить налоги. Это невероятно важно для государства и для общества в целом. Существуют такие споры, по которым не существует устоявшейся практики и многие из которых целесообразно было бы рассмотреть в рамках процедуры медиации, налогового компромисса или другого метода альтернативного разрешения спора.

Зарубежный опыт демонстрирует, в Нидерландах, с 1 апреля 2005 года допускается альтернативное разрешение налогового спора в ходе медиации. В Голландии, с 2004 г. налоговые споры успешно разрешаются с помощью процедуры медиации. Например, основным аргументом в пользу медиации являются приводимые голландскими экспертами данные о том, что на каждом случае, по которому применяется процедура медиации, государство экономит в среднем от 20 до 50 тысяч евро. Обязательная процедура медиации, например, предусмотрена в Законодательном декрете Итальянской Республики от 4 марта 2010 г. № 28 «О медиации в гражданских и торговых делах». Суть обязательной процедуры медиации в том, что сторона, намеревающаяся обратиться в суд, обязана в начале, предпринять попытку примирения. Документом подтверждающим попытку примирения является форма подписанная медиатором, которая подается вместе с иском заявлением судье. Стороны могли бы согласовать кандидатуру судьи - медиатора. В Канаде вводили пилотную программу посредничества (2004 г.). Программа медиации в разрешении налоговых споров не была востребована. В Канаде возможны следующие процедуры: процедура урегулирования (Settlement Process for Appeals) - форма переговоров; процедура медиации (Mediation Process for Appeals) более формализована (подается запрос и в письменном соглашении определяется круг проблемных вопросов) [15]. Законодательство стран СНГ отличается большим многообразием по применению медиативных процедур в налоговых спорах. Внедрение данной процедуры, в каждой стране имеются свои особенности.

Таким образом, анализируя зарубежный опыт можно прийти к выводу, что налоговая - медиация: во-первых, это не распространенный правовой институт. Зачастую налоговые споры рассматриваются в суде;

во-вторых, отличается субъектным составом и перечнем видов споров в области налогов, к которым она может применяться;

в-третьих, существенное разнообразие способов законодательного регулирования по применению альтернативных способов проведения споров.

Необходимо отметить, что в странах, где наиболее развит уровень досудебного урегулирования налоговых споров, объем дел, доходящих до суда, как правило, не превышает 10%, при этом объем решений, выносимых в пользу налогоплательщика, - менее 10% от рассмотренных судами дел [2].

Применение медиации наряду с другими альтернативными способами урегулирования споров является признаком развитого гражданского общества, показателем высокого уровня правовой культуры и зрелости экономического оборота.

Правовая культура - это уровень развития правосознания в обществе, соблюдения правовых норм каждым гражданином общества, гарантированность прав и свобод человека в социуме. В этой связи, правовая культура предполагает правовую грамотность, умение применять соответствующую норму в практической жизни и соблюдение закона. Правовая культура включает в себя такие явления как правовое сознание, правовые ценности, науку, образование и т.д.

На формирование правовой культуры и позитивного типа правосознания и поведения оказывают влияние такие факторы [6] как: характер воспитания и моральный климат в семье, законопослушное поведение родителей; качественный уровень воспитания и обучения в образовательных учреждениях различного типа и вида, в том числе закрепление и развитие у учащихся основ правосознания; распространение и использование доступных для восприятия информационных материалов, формирующих правовую грамотность и правосознание населения, в печатном, электронном, аудиовизуальном и ином виде, а также с помощью средств массовой информации; доступность и понятность оказываемых в системе государственной и муниципальной службы услуг населению; доступность правосудия, судебной защиты нарушенных прав, безупречность и эффективность деятельности судов и органов, исполняющих судебные решения; понятность, доступность и эффективность законодательства, его адекватность реальной экономической и общественно-политической ситуации в стране, реализация в законодательстве принципов справедливости и равноправия, обеспечения соответствия норм права интересам и потребностям различных социальных групп; доступность для граждан квалифицированной юридической помощи и т.д. [11]

Представляется необходимым усовершенствовать процедуру:

совершенствование правовой базы, регулирующей процедуру медиации, в том числе корректировка ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)»;

создание и реализация усовершенствования программ подготовки медиаторов, повышения их квалификации;

введение процедуры медиации в гражданское и отчасти в уголовное судопроизводство, а именно обязательное соблюдение досудебного способа регулирования споров медиативным соглашением;

выделение специализации медиаторов в зависимости от видов юридических споров; создание большого числа объединений медиаторов (саморегулируемых организаций); принятие кодекса профессиональной этики медиаторов.

**Медиация при разрешении трудовых споров.** Важным составляющим в сфере применения разрешения трудовых споров указанной процедуры следует отметить усеченные сроки урегулирования конфликта, поскольку нет необходимости собирать доказательства, привлекать свидетелей, назначать экспертизы и т.п. В отличие от судебного разбирательства в медиации не может быть третьих лиц, заявляющих или не заявляющих самостоятельных требований. Все субъекты, чьи права затронуты спорным правоотношением, могут принимать участие в медиации, но уже как равноправные участники переговорного процесса. Медиатор при этом не является субъектом спорного правоотношения и не может быть представителем одной из сторон.

Медиацию возможно применить при рассмотрении коллективных трудовых спорах. Так, в Канаде медиация является обязательным элементом урегулирования коллективного трудового спора. Федеральная служба медиации и примирения Канады не только проводит процедуры медиации, но и оказывает услуги по предупреждению спора, проводя тренинги по ведению коллективных переговоров и по совместному урегулированию конфликтов. При возникновении спора министр труда может назначить медиатора в любое время по своей инициативе либо по требованию одной или обеих сторон. Почти во всех случаях медиация обеспечивается сотрудниками Федеральной службы медиации и примирения Канады [14].

Медиация в сфере социального партнерства широко используется в скандинавских странах, но принципы ее применения несколько отличаются от остальной Европы. Например, в Норвегии и Дании сложилась традиция, когда парламент вмешивается в трудовые споры, угрожающие жизненно важным интересам общества. Вмешательство происходит после процедуры медиации и может принимать форму обязательного арбитража, как в Норвегии, или утверждения отвергнутого предложения медиатора, как это принято в Дании. Услуги медиатора финансируются государством и бесплатны для сторон спора. Поэтому, в отличие от стран континентальной Европы, участники рынка труда в скандинавских странах до недавнего времени не стремились создавать собственный пул посредников-медиаторов. Исключением является Швеция, где стороны иногда приглашают медиаторов-«частников» для урегулирования споров, связанных с реализацией коллективных договоров.

Таким образом, включение медиации в систему урегулирования трудовых споров отвечает

цели повышения стабильности трудовых отношений и стимулирует работников и работодателей к поиску баланса интересов.

**Медиация при разрешении споров по интеллектуальным правам.** Преимуществом является оперативность, конфиденциальность (условия сделки, достигнутой сторонами, а также результаты деятельности в области интеллектуальной собственности и информация, передаваемая в рамках этих сделок, как правило, не подлежат разглашению, а оформляемая при этом документация не должна стать общедоступной), результативность, которая позволит сторонам достичь взаимовыгодных решений.

В заключении хотелось бы отметить, что данный институт необходим в сфере налоговых правоотношений, т.к. в налоговых правоотношениях необходимо преодолевать императивные нормы и вводить диспозитивные. В этой связи, альтернативные способы разрешения налоговых споров, такие как медиация будут способствовать выстраиванию отношений на условиях равноправия сторон спора и взаимовыгодного сотрудничества, при котором будут соблюдаться как публичные интересы государства, так и частные интересы налогоплательщика.

#### Список литературы

1. Абакумова О.А. К вопросу о возможности применения института медиации в налоговых спорах //URL://ideas.repec.org (дата обращения: 29.01.2019).
2. Аракелова М.В. Медиация как способ урегулирования налоговых споров // Финансовое право. – 2015. - № 6 // СПС «Консультант Плюс».
3. Коновалов А.Ю. Медиация в системе образования: обзор разных стран //Электронный журнал «Психологическая наука и образование psyedu.ru», 2014, № 3.
4. Коробкин А.В. Понятие и принципы гражданско-правовой медиации // Человек: преступление и наказание. № 3, 2011.
5. Овчар О.В. Необходимо развивать механизмы альтернативного разрешения налоговых споров // Налоговед. 2013. N 9. С. 9 – 19.
6. Основы государственной политики Российской Федерации в сфере развития правовой грамотности и правосознания граждан //Российская газета. 14.07.2011//URL: <http://www.rg.ru> (дата обращения: 14.02.2018).
7. Приженникова А.Н. Альтернативные способы разрешения споров: актуальные вопросы // NB: Вопросы права и политики. — 2013. - № 12. - С.1-10. Свидетельство о регистрации: ЭЛ № ФС 77 - 53096. DOI: 10.7256/2305-9699.2013.12.10280. URL: [http://enotabene.ru/lr/article\\_10280.html](http://enotabene.ru/lr/article_10280.html).
8. Приженникова А.Н. Медиативные процедуры: российские проблемы // Сборник материалов XXVII Международной научно-практической конференции «Экономические и правовые процедуры управления преодоления социального кризиса» Лондон (Великобритания) и Киев (Украина). 2012.
9. Приженникова А.Н. Медиация в административном судопроизводстве: быть или не быть? //Административное право и процесс. - 2014, N 6 // СПС «Консультант Плюс».
10. Приженникова А.Н. Медиация в России: актуальные вопросы // В мире научных открытий. № 11.2. Красноярск: НИЦ, 2012. № 6.1.
11. Приженникова А.Н. Формирование правовой культуры в России: актуальные вопросы // Аллея науки Научно-практический электронный журнал [Электронный научный ресурс]. 2018. - № 3(19) Международный центр ISSN – номер ISSN 2587-6244.
12. Федеральный закон от 29.12.2012 N 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» // СПС «Консультант Плюс».
13. Федосеева С.А., Баранова Л.Я. Проблемы досудебного урегулирования налоговых споров // Экономика и современный менеджмент: теория и практика: сб. ст. по матер. XLVII междунар. науч.-практ. конф. № 3(47). – Новосибирск: СибАК, 2015.
14. Филиппова И.А. Медиация в коллективных трудовых спорах: ограничения и возможности (с учетом зарубежного опыта) // Журнал российского права, 2018, N 5 // Collective Bargaining. Employment and Social Development Canada // Government of Canada. URL: <https://www.canada.ca/en/employment-social-development/services/labour-relations/collective-bargaining.html>.
15. Хаванова И.А. К вопросу об альтернативных способах разрешения налоговых споров в США и Канаде // Финансовое право. 2015. N 9 // СПС «Консультант Плюс».
16. Хаванова И.А. О внесудебном урегулировании налоговых споров с участием субъектов малого бизнеса // Финансы. 2008. N 12. С. 29 – 32.
17. Чухнина Г.Я. Налоговые споры и проблемы их разрешения // Международный бухгалтерский учет» т. 16, вып. 21, июнь 2013.
18. Шаманова Р.А. Некоторые проблемы реализации медиации в России //URL://www.publishing-vak.ru (дата обращения: 29.01.2019).
19. Рассмотрение дел Арбитражными судами в 2017 году //URL:// <http://www.aif.ru/boostbook/nalogovye-spory.html> (дата обращения: 29.01.2019).

**Рюмин А.Р.**

*Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики», факультет права, магистерская программа «Юрист в сфере спорта»*

## К ВОПРОСУ О СПЕЦИАЛЬНОЙ ДИСЦИПЛИНАРНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ СПОРТСМЕНОВ

**Ryumin A.**

*National Research University Higher School of Economics, faculty of law, master's program "Sports lawyer"*

### ON THE ISSUE OF SPECIAL DISCIPLINARY RESPONSIBILITY OF ATHLETES

#### **Аннотация**

*В статье рассмотрен институт специальной дисциплинарной ответственности по трудовому законодательству Российской Федерации. Автором рассматривается возможность привлечения спортсменов к специальной дисциплинарной ответственности, а также предлагается принятие специального нормативного акта, который бы регулировал труд спортсменов.*

#### **Abstract**

*The article considers the institution of special disciplinary responsibility under the labor legislation of the Russian Federation. The author considers the possibility of attracting athletes to special disciplinary responsibility, also proposes the adoption of a special regulatory act that would regulate the work of athletes*

**Ключевые слова:** *спортсмены, дисциплинарная ответственность, допинг, специальная дисциплинарная ответственность, дисциплина труда, дисциплинарный проступок.*

**Key words:** *athletes, disciplinary responsibility, doping, special disciplinary responsibility, labor discipline, disciplinary offense.*

Общая дисциплинарная ответственность регулируется нормами Трудового кодекса Российской Федерации (далее – ТК РФ) и распространяется на всех работников. Кроме того, трудовым законодательством предусмотрено, что наряду с общей дисциплинарной ответственностью отдельными федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине предусмотрена специальная дисциплинарная ответственность для отдельных категорий работников. Стоит заметить, что законодательством не предусмотрено определение специальной дисциплинарной ответственности. Поэтому под специальной дисциплинарной ответственностью можно понимать совокупность норм права, которые определяют обязанности отдельных категорий работников – специальных субъектов права – претерпевать неблагоприятные последствия привлечения к специальной дисциплинарной ответственности, предусмотренные федеральным законодательством, а также уставами и положениями о дисциплине отдельных категорий работников.

Ученые высказывают мнение о том, что специальная дисциплинарная ответственность выделена благодаря специализированным законодательным актам [1, с. 316-317], а другие, например, Ю.П. Орловский, считают, что такая ответственность установлена для работников отдельных отраслей экономики [2, с. 230].

Говоря об исследовании отличий видов дисциплинарной ответственности, обратимся к диссертационной работе О.И. Карпенко, которая выделяет следующие критерии отличия:

- круг субъектов ответственности;

- широта понятия дисциплинарного проступка;

- строгость мер дисциплинарного взыскания [3, с. 93].

По нашему мнению, можно выделить дополнительные критерии, которые бы чётче различали виды дисциплинарной ответственности.

Первым и основным критерием, по нашему мнению, является различие по составу субъектов дисциплинарной ответственности. Как уже ранее говорилось, общая дисциплинарная ответственность распространяется на всех работников, специальная – только на тех, чья профессия упоминается в нормативных актах, регулирующих труд определенных категорий работников.

Второй критерий отличия – источники правового регулирования. Говоря об общей дисциплинарной ответственности, мы обращаемся к ТК РФ, законам, а также нормативным актам, которые содержат в себе нормы трудового права. В случаях с дисциплинарной ответственностью – дополнительно обращаемся к федеральным законам, уставам, а также положениям о дисциплине.

Третий критерий – это виды дисциплинарного взыскания. Трудовой кодекс в статье 192 закрепил исчерпывающий перечень видов дисциплинарных взысканий (замечание, выговор, увольнение). Этот перечень является исчерпывающим только для субъектов, попадающих под общую дисциплинарную ответственность. Специальная дисциплинарная ответственность предусматривает более широкий список дисциплинарных взысканий. Помимо

взысканий, которые предусмотрены ТК РФ, существуют также лишение на определённый срок свидетельства на право управления транспортным средством, изъятие специальных дипломов и т.д. Говоря о такой категории как спортсмены, необходимо отметить, что самим ТК РФ не предусмотрены дополнительные виды дисциплинарной ответственности, однако, они могут быть предусмотрены актами, не имеющими юридической силы с точки зрения трудового законодательства, что влечёт к возникновению спорных ситуаций между спортсменом-работником и работодателем.

Четвёртый критерий – различие порядка привлечения работника к дисциплинарной ответственности и снятия с него мер дисциплинарного взыскания.

В настоящее время положения статьи 192 ТК РФ [4] о дисциплинарной ответственности для отдельных категорий работников к спортсменам не применяется, поскольку не существует единого нормативного акта, утвержденного в соответствии с законодательством, предусматривающего привлечение спортсменов к специальной дисциплинарной ответственности. Однако, с учетом критериев отличий, можно было бы отнести дисциплинарную ответственность спортсменов к специальной ответственности по следующим причинам, основываясь на ранее выделенных критериях:

1. особый субъектный состав: спортсмены, как категория работников, значительно отличается от иных профессий своей спецификой, а также нормативным регулированием не только национального законодательства, но и международными актами различных организаций, например, таких как ВАДА, МОК и т.д.

2. как уже было отмечено ранее, помимо ТК РФ, труд спортсменов регулируется, например, еще и нормами кодекса ВАДА, нормами Уголовного кодекса Российской Федерации, Кодекса об административных правонарушениях и т.д. Это говорит о комплексном правовом регулировании труда данной категории работников, следовательно, значительно отличает от нормативного регулирования других работников.

3. говоря о видах дисциплинарного взыскания, необходимо отметить, что у спортсменов присутствуют специфические для данной категории работников наказания. Так, ТК РФ, помимо основных оснований для расторжения трудового договора с такими работниками, установлены дополнительные – спортивная дисквалификация на срок 6 и более месяцев, а также нарушение спортсменом антидопинговых правил. Кроме того, спортсмен может быть отстранен от участия в спортивных соревнованиях в случае его дисквалификации или по требованию соответствующей федерации. По нашему мнению, эти два случая также должны быть отнесены к мерам дисциплинарных взысканий для спортсмена.

Предполагается, что принятие нормативного акта, в котором бы содержался раздел, посвященный дисциплинарной ответственности спортсме-

нов, необходим. Связано это с тем, что спорт является специфической областью правового регулирования, а отношения между работником и работодателем в данной сфере не похожи на иные трудовые отношения.

Аналогичного мнения придерживается в данном вопросе М.Р. Яхина, которая в своем диссертационном исследовании рассматривает вопрос специальной дисциплинарной ответственности спортсменов. Она делает вывод о том, что дисциплинарная ответственность спортсменов носит расширенный характер, нежели дисциплинарная ответственность иных работников. Подтверждает данную мысль М.Р. Яхина следующими характеристиками для дисциплинарной ответственности спортсменов признаками:

- понятие дисциплинарной ответственности является более расширенным;
- спектр трудовых обязанностей спортсмена шире, нежели у иных категорий работников;
- перечень мер дисциплинарного взыскания, применяемый к спортсменам, расширен путем неформального добавления иных санкций [5, с. 167].

По нашему мнению, данный нормативный акт помог бы преодолеть путаницу между дисциплинарной ответственностью спортсменов и спортивной ответственностью, разграничив случаи, когда какая ответственность наступает и какие меры наказания предусмотрены за тот или иной проступок. Так, представляется правильным дополнить перечень мер дисциплинарных взысканий спортсменов следующими наказаниями:

- предупреждение спортсмена;
- отстранение спортсменов от участия в спортивных соревнованиях за нарушение дисциплины труда на определенный промежуток времени;
- лишение специальных наград за нарушение дисциплины труда, в том числе за нарушение антидопинговых правил.

Кроме того, в данном нормативном акте, по нашему мнению, необходимо отметить, что в случае нарушения спортсменом антидопинговых правил, признанное нарушением по решению соответствующей антидопинговой организации, работодатель обязан привлечь работника к дисциплинарной ответственности. Нужно отметить, что в данном случае работодатель может выбрать меру дисциплинарного взыскания как из общего, так и из специального перечня.

Конечно, может сложиться мнение, что данные запреты, устанавливаемые для спортсменов, слишком жесткие. Однако, по нашему мнению, в связи с тем, что сфера спорта имеет повышенный общественный интерес, а также высокий интерес со стороны молодежи, которая ищет себе кумиров и людей, чьи действия они ставят себе в пример, данные ограничения являются оправданными.

Таким образом, хочется отметить, что для более детального регулирования дисциплинарной ответственности такой категории работников как

спортсмены необходимо принятие специального нормативного правового акта, который бы четче регулировал профессиональный спорт в Российской Федерации. Несмотря на то, что в настоящий момент уже имеется закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации», предполагается, что принятие еще одного закона, в котором были бы перечислены вышеупомянутые положения, сделало бы данную сферу труда более регламентированной.

#### Список литературы

1. Гусов К.Н., Толкунова К.Н. Трудовое право России, М.: Издательство «Юристъ», 2000.

2. Трудовое право России: Учебник. / Отв. ред. Лившиц Р.З. и Орловский Ю.П. М.: Издательская группа ИНФРА-М-НОРМЛ, 1998.

3. Карпенко О.И. Дисциплинарная ответственность работника в трудовом праве: понятие и виды. / Диссертация на соискание учёной степени кандидата юридических наук. М.: 2003.

4. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ // «Парламентская газета», № 2-5, 05.01.2002.

5. М.Р. Яхина. Специальная дисциплинарная ответственность. Диссертация на соискание учёной степени кандидата юридических наук. М.: 2016.

УДК 347

*Сабанова А.М.*

*Юрисконсульт, ООО «РОСА»*

### ПРАВО АКЦИОНЕРА НА ПОЛУЧЕНИЕ ДИВИДЕНДОВ КАК ИНСТРУМЕНТ ПОВЫШЕНИЯ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ПРИВЛЕКАТЕЛЬНОСТИ АКЦИОНЕРНОГО ОБЩЕСТВА

*Sabanova A.M.*

*Legal counsel, ООО «ROSA»*

### A SHAREHOLDER'S RIGHT TO RECEIVE THE DIVIDENDS AS A TOOL TO STRENGTHEN THE JOINT STOCK COMPANIES INVESTMENT APPEAL

#### *Аннотация*

*В данной статье рассматриваются основные особенности выплаты дивидендов акционерам в российских акционерных обществах, выявляются существующие в российском корпоративном законодательстве дисфункциональные явления и предлагаются меры по их ликвидации в целях повышения инвестиционной привлекательности российских акционерных обществ как для национальных, так и для иностранных инвесторов.*

#### *Abstract*

*The article reviews the main features of dividend payments to shareholders in Russian joint-stock companies. It reveals the dysfunctional elements of the Russian company law and suggests measures for their elimination with a view to increase the investment attractiveness of Russian joint-stock companies for both national and foreign investors.*

**Ключевые слова:** дивиденды, дивидендная политика, акционерные общества, миноритарные акционеры, корпоративное законодательство.

**Key words:** dividend, dividend policy, joint stock company, minority shareholder, corporate law.

В соответствии со ст. 2 Конституции Российской Федерации, права и свободы человека и гражданина являются высшей ценностью, признание, соблюдение и защита которых является обязанностью государства [5]. Одной из основных свобод, закрепленных в Конституции 1993 г. и характеризующей Российскую Федерацию как демократическое правовое государство, является гарантируемая государством свобода экономической деятельности. Так, в соответствии со ст. 34 Конституции РФ, каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности.

Одной из самых распространенных в мире и доступных для широких слоев населения ввиду отсутствия необходимости наличия специальных познаний в корпоративном управлении и предпринимательской деятельности формой осуществления экономической деятельности путем использования

имущества является приобретение долей в коммерческих корпоративных организациях, в частности, в акционерных обществах. Извлечение прибыли в результате осуществления данной формы экономической деятельности достигается путем получения дивидендов. В соответствии с наиболее общим определением, дивиденд – это плата за долю в постоянном капитале, размер которого при прочих неизменных условиях определяется рентабельностью и пропорционален уровню чистой прибыли, т. е. зависит от рыночно-стоимостной оценки конечных результатов деятельности компании [3]. Данный вид выплат является основным, несмотря на то, что актами акционерного общества могут быть закреплены и иные выплаты акционерам, например, компенсация расходов на проезд к месту проведения общего собрания.

Осуществление целенаправленной выплаты дивидендов акционерам в России является сравнительно новым институтом, возникшим чуть более



десяти лет назад, и политика выплаты дивидендов большинства российских акционерных обществ на данный момент активно развивается [1]. Вместе с тем зачастую субъекты корпоративного управления пренебрегают дивидендами как инструментом корпоративного управления, отдавая предпочтение иным инструментам, таким как возможность принимать участие в принятии управленческих решений и знакомиться с документами акционерного общества. В то же время исследователи указывают, что дивиденды выступают, в том числе, своеобразным сигнализатором финансового состояния акционерного общества для инвесторов [9], влияющим на выбор акционерных компаний, в которые стоит инвестировать [7], а также являются более предпочтительным видом доходов для инвесторов, нежели реинвестирование прибыли [8].

На данный момент институт выплаты дивидендов в Российской Федерации испытывает влияние ряда дисфункциональных явлений, ликвидация которых позволит повысить инвестиционную привлекательность российских акционерных обществ. Так, на данный момент в российском корпоративном законодательстве отсутствует обязанность органов корпоративного управления по расчету и установлению ожидаемого размера дивидендов. Вместе с тем, ряд исследований в области дивидендной политике однозначно свидетельствует о том, что установление подобного ожидаемого размера способствует повышению инвестиционной привлекательности акционерного общества [2].

Спорным вопросом является, по моему мнению, необходимость закрепления в корпоративном законодательстве Российской Федерации обязательства российских акционерных обществ устанавливать гарантированный минимум дивидендов, которые получают акционеры, а в случае превышения ожидаемых показателей прибыли – выплачивать дополнительные дивиденды. Данная мера позволит повысить уровень защиты прав акционеров, но в то же время понизит уровень закрепленной гражданским законодательством Российской Федерации в ч. 1 ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации свободы договора [4]. По нашему мнению, закрепление в российском корпоративном законодательстве подобной модели выплаты дивидендов должно носить рекомендательный характер.

Вместе с тем стоит отметить, что законодатель в последние годы внес ряд изменений в корпоративное законодательство Российской Федерации, существенно повысивших уровень защиты прав акционеров по получению дивидендов. Так, с 2014 г. максимальный срок выплаты дивидендов сократился с 60 до 10 и 25 рабочих дней. В то же время

акционерные общества с государственным участием с 2012 г. обязаны направлять на выплату дивидендов не менее 25 процентов чистой прибыли без учета доходов от переоценки финансовых вложений [6]. Данные изменения способствовали повышению уровня защиты прав акционеров.

В результате вышеизложенного можно сделать вывод о важной роли дивидендов как средства привлечения и удержания инвестиций, реформирование которого позволит повысить инвестиционную привлекательность российских акционерных обществ в частности, и Российской Федерации в целом, что, в свою очередь, позволит повысить уровень защиты прав и свобод не только акционеров, но и всего общества в целом, таким образом, укрепив связь государства, общества и бизнеса, и опосредованно повысить уровень социальной ответственности бизнеса для реализации конституционных принципов правового социального государства.

#### Список литературы

1. Антонян Д. Г., Беломытцева О. С. Особенности дивидендной политики российских акционерных обществ // Вестник Томского государственного университета. – 2014. – №3. – С. 79 – 88.
2. Брейли Р., Майерс С. Принципы корпоративных финансов. - М.: Олимп-Бизнес, 2008. - 1008 с.
3. Васильев О. В. Особенности участия работников в управлении прибылью корпорации в России и за рубежом // Вестник Челябинского государственного университета. - 2011. - №32. - С. 65 – 74.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации // СПС «КонсультантПлюс».
5. Конституция Российской Федерации // СПС «КонсультантПлюс».
6. Распоряжение Правительства РФ от 29.05.2006 N 774-р «О формировании позиции акционера - Российской Федерации в акционерных обществах, акции которых находятся в федеральной собственности» // СПС «КонсультантПлюс».
7. Brennan M. J. Taxes, Market Valuation and Corporate Finance Policy // National Tax Journal. - 1970. - № 23. - P. 417 - 427.
8. Gordon M. J., Gould L. I. The Cost of Equity Capital: A Reconsideration // Journal of Finance. - 1979. - № 33. - P. 849 - 861.
9. Ross S. A. The Determination of Financial Structure: the Incentive-Signaling Approach // Bell Journal of Economics and Management Science. - 1977. - № 8. - P. 28 - 40.

*Сагдиева Э.М.**студентка**2 курс, факультет юридический**Башкирский государственный университет**Россия, г. Уфа**Научный руководитель: Сайфутдинова В.М.*

## РАБОЧЕЕ ВРЕМЯ И ВРЕМЯ ОТДЫХА ЛИЦ, РАБОТАЮЩИХ В РАЙОНАХ КРАЙНЕГО СЕВЕРА И ПРИРАВНЕННЫХ К НИМ МЕСТНОСТЯХ

*Sagdieva E.M.**student**2nd year, Faculty of Law**Bashkir State University**Russia, Ufa**Scientific adviser: Sayfutdinova V.M.*

## WORKING TIME AND TIME OF REST FOR PERSONS WORKING IN THE FAR NORTHERN AREAS AND EQUAL TO IT'S AREAS

### *Аннотация*

*Статья посвящена особенностям регулирования рабочего времени и времени отдыха лиц, работающих на Крайнем Севере и в равнозначных районах.*

### *Abstract*

*The article is devoted to peculiarities of regulation of working time and rest time of persons working in the far North and equivalent areas.*

**Ключевые слова:** трудовое законодательство, рабочее время, время отдыха.

**Keywords:** labor law, working time, rest time.

Районы Крайнего Севера и приравненные к ним местности имеют хорошие природные ресурсы значимые в целом для всей территории Российской Федерации. Цель развития районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, так или иначе, имеет политическую значимость. И это развитие, безусловно, требует огромных затрат: значительных финансовых вложений и множество приложенных усилий в процессе работы со стороны государства. Также требуется рабочая сила, чтобы реализовать вышесказанное.

Законодательством Российской Федерации предусмотрены определенные гарантии и компенсации, обеспечивающие нормальные условия жизни, для лиц, трудящихся в суровых природно-климатических условиях таких районов, а также в приравненных к ним местностях.

На отдельных территориях имеются различные климатические условия, которые имеют влияние на здоровье человека. Также возраст влияет на трудоспособность человека. В отличие от жителей средней полосы и других районов при выполнении работ наблюдается более высокие затраты не только физической, но и интеллектуальной энергии<sup>7</sup>.

Также законодательством предусмотрены дополнительные правила, которые вводятся для

уменьшения негативного воздействия неблагоприятных климатических факторов на здоровье не только самого работника, но и членов его семьи.

Существуют некоторые особенности при заключении трудового договора. Например, если работник устраивается на работу в организацию, которая расположена в районе Крайнего Севера и приравненной к ней местности, возможно заключение срочного трудового договора

Государственные гарантии и компенсации, относящиеся к рабочему времени и времени отдыха лиц, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, определены в статьях 319, 320, 321 и 322 главы 50 Трудового Кодекса Российской Федерации от 30.12.2001 № 197ФЗ, а также гарантии и компенсации указаны в Законе РФ от 19.02.1993 № 4520-1 «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях».

Гарантии – это средства и способы, с помощью которых обеспечено осуществление работникам прав в области социально – трудовых правоотношений. Компенсации – это денежные выплаты, предназначенные для возмещения работникам затрат, которые связаны с выполнением работником трудовых обязанностей. Но для получения гарантий и компенсаций работнику необходим трудовой стаж,

<sup>7</sup> Сайфутдинова В.М. К вопросу о соотношении понятий «интеллектуальная собственность» и «интеллектуальные права» // Актуальные проблемы государства и общества

в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Уфа, 2015. № 18-4. С. 102-107.

порядок установления и исчисления, которого определен исполнительной властью – Правительством Российской Федерации.

Государственная власть субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления при помощи имеющихся бюджетов имеет право на то, чтобы определять достаточно большие суммы оплаты труда, районных коэффициентов. Стоит отметить, что начисление районных коэффициентов работникам не уменьшает и не увеличивает размера тарифных ставок. Судебная практика отмечает, что районный коэффициент и надбавки за стаж работы не могут восприниматься как минимальная заработная плата.

Выделяют следующие источники расходов на предоставление гарантий и выплат компенсаций:

1) Для сотрудников организаций, финансирование которых происходит из федерального бюджета – за счет средств федерального бюджета;

2) Для работников организаций, которые финансируются из бюджета субъекта Российской Федерации – за счет средств бюджета определенного субъекта РФ;

3) Для работников организаций, которые финансируются бюджетными средствами местного самоуправления – за счет средства бюджета определенного муниципального образования;

4) Для работников других организаций – за счет средств самой организации.

В статье 91 Трудового кодекса Российской Федерации указано на то, что рабочее время является временем, на протяжении которого сотрудник согласен с заключенным трудовым договором, обязан выполнять определенные трудовые функции.

Специфика регулирования рабочего времени лиц, которые работают в районах Крайнего Севера, а также приравненных к ним местностях, предусматривается для женщин. Так, в соответствии с коллективным или трудовым договором определена 36-часовая рабочая неделя, в случае, когда наименьшая продолжительность рабочей недели не предусматривается для них федеральными законами. При этом заработная плата выплачивается в той же сумме, что и при полной рабочей неделе.

В соответствии со статьей 106 Трудового Кодекса Российской Федерации, время отдыха является временем, на протяжении которого работник свободен от выполнения своих трудовых обязанностей и которое он использует по своему усмотрению.

Традиционно принято выделять следующие виды времени отдыха: перерывы в течение рабочего дня (смены), ежедневный (междусменный) отдых, выходные дни (еженедельный непрерывный отдых), нерабочие праздничные дни, отпуска.

Перерывы в течение рабочего дня (смены) содержат в себе: период времени, который отведен для отдыха и приема пищи, продолжительность которого составляет не менее чем 30 минут и не более чем два часа, также данное время не входит в рабочее время; период времени, который отведен для отдыха обусловленного особенностями конкретной работы, но не превышающий 30 минут.

Ежедневный отдых подразумевает под собой определенный промежуток времени с окончания рабочего времени до его начала на следующий день. В праздничные дни работника необходимо освободить от трудовой деятельности, список данных дней содержится в законодательстве Российской Федерации.

Отпуск является периодом времени, на протяжении которого работник освобождается от трудовых обязанностей для отдыха и восстановления рабочей силы с сохранением места работы.

Специфика регулирования времени отдыха лиц, которые работают в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях состоит в следующем:

- одному из родителей (опекуну, попечителю, приемному родителю), кто работает в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях и у которого есть ребенок в возрасте до шестнадцати лет, по его письменному заявлению каждый месяц предоставляется дополнительный выходной день, но только без сохранения заработной платы;

- лицам, которые работают в районах Крайнего Севера, предоставляются дополнительные оплачиваемые отпуска продолжительностью 24 календарных дня, а лицам, которые работают в местностях, приравненных к районам Крайнего Севера - 16 календарных дней, лицам, работающим в иных районах Севера, где определен районный коэффициент и процентная надбавка к заработной плате - 8 календарных дней.

Таким образом, для лиц, которые работают в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, предоставляются наиболее оптимальные условия для трудовой деятельности. Согласно с существующим законодательством Российской Федерации гарантии и компенсации работникам в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях осуществляются законно и обоснованно.

Вместе с этим, дополнительные гарантии и компенсации лицам, которые работают в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, могут определяться также согласно с нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации или органов местного самоуправления в пределах районов (местностей) Крайнего Севера или действующими у соответствующих работодателей коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами. Дополнительные гарантии и компенсации предоставляются, следуя из материальных возможностей определенных субъектов (органов) РФ и работодателей.

#### **Использованные источники:**

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197 ФЗ (ред. от 01.04.2019).

2. Закон РФ от 19.02.1993 № 4520-1 (ред. от 07.04.2018) «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях».

3. Кузнецова М.В. Историческое развитие нормативно-правового регулирования труда на

крайнем севере и в приравненных к крайнему северу местностях // Актуальные проблемы права и управления. – 2014. – № 10. – стр. 88-90.

4. Сайфутдинова В.М. К вопросу о соотношении понятий «интеллектуальная собственность» и

«интеллектуальные права» // Актуальные проблемы государства и общества в области обеспечения прав и свобод человека и гражданина. Уфа, 2015. № 18-4. С. 102-107.

**Салимов Рустам Махмутович**

*Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Югорский государственный университет»,  
Правоохранительная деятельность и Адвокатура*

## ПРОБЛЕМЫ ИНФОРМАТИЗАЦИИ СУДЕБНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

**Salimov Rustam Makmutovich**

*Federal State Budgetary Educational Institution of Higher Education  
"Ugra State University",  
Law Enforcement and Advocacy*

## PROBLEMS OF INFORMATIZATION OF THE JUDICIAL ACTIVITIES

### **Аннотация**

*В статье рассматривается процесс информатизации судов общей юрисдикции. Также затрагивается круг вопросов по выработке предложений по совершенствованию информатизации судов*

### **Abstract**

*The article deals with the process of Informatization of courts of General jurisdiction. Also addresses the range of issues to develop proposals for improving the Informatization of the courts*

**Ключевые слова:** информатизация; информационные технологии; суд; автоматизированная система.

**Keywords:** Informatization; information technologies; court; automated system.

Информатизация необходима для повышения эффективности правосудия, она позволяет развиваться стратегическому направлению улучшения оперативности судопроизводства.

Существуют определенные цели информатизации судебной системы России:

- 1) повысить эффективность отправления правосудия и сократить сроки его осуществления;
- 2) улучшить качество рассмотрения дел.<sup>8</sup>

Информатизация судов началась в XX веке, когда было принято постановление Совета судей 1994 года «О компьютеризации судов».

Для ведения баз данных правовой и справочной информации и судебной статистики была необходима первоначально компьютерная техника.

В дальнейшем роль компьютерной техники усилилась: началась работа президиума Совета судей, областных и других судов с НЦПИ «Фонд» через сеть «Интернет» (базы данных «Эталон», «Фонд» в сети «Интернет»). Это сбор, хранение, обработка, передача судебной статистики и руководство над автоматизированными технологиями судебного делопроизводства.

Разработки отраслевого стандарта базы данных статистики и судебного делопроизводства включаются в информатизацию судов.<sup>9</sup>

Именно этот стандарт лег в основу задачи организации создания программных предложений судебного делопроизводства и статистики. В настоящее время существуют документы, которые содержат в себе стратегию по информатизации судов.

Была создана Государственная автоматизированная система Российской Федерации «Правосудие» (ГАС «Правосудие») – автоматизированная информационная система, формирующая единое информационное пространство юрисдикции системы Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации. «Данная система информационно и технологически поддерживает судопроизводство, обеспечивает информационную интеграцию судебной деятельности в России, предоставляет необходимую информацию о судебном делопроизводстве организациям и гражданам.<sup>10</sup>

<sup>8</sup> Концепция федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России на 2013-2020 годы» (утв. распоряжением Правительства РФ от 20 сентября 2012 г. № 1735-р) // СЗ РФ. 2012. 1 октября. № 40. Ст. 5474.

<sup>9</sup> Федеральный закон от 22.12.2008 N 262-ФЗ (ред. от 28.12.2017) "Об обеспечении доступа к информации о де-

ятельности судов в Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс [электронный ресурс] - режим доступа: <http://www.consultant.ru/search/base>

<sup>10</sup> Чаплинский В.А. Организационно-правовое обеспечение информатизации судов общей юрисдикции областного уровня // Санкт-Петербургский государственный университет экономики и финансов. СПб., 2014. С. 24

Всего в систему ГАС «Правосудие» входят 27 функциональных подсистем, которые подлежат постоянной модернизации.

В программе имеются следующие подсистемы:

1. «Судебное делопроизводство и статистика» – это подсистема, которая позволяет осуществлять автоматизированное судебное делопроизводство, ведение электронных архивов судебных дел, ведение документооборота, баз данных по судимости, а также контроль, сбор, обработку, хранение и анализ судебной статистики. Обеспечивается запись протоколов судебных заседаний, автоматизированная звукопись судебного заседания и архивация материалов.

2. «Банк судебных решений (судебной практики)» – подсистема, где происходит автоматизированный сбор и анализ решений судов, систематизация сведений о прецедентах судебных решений, аналитическая обработка и тиражирование данных судебной практик, обмен данными между судами различных инстанций.

3. «Право» – подсистема, которая позволяет обеспечить доступ к юридическим изданиям и правовой информации, поддерживать правовые базы в актуальном состоянии, информировать судей, органов Судебного департамента, судебных коллегий о результатах обобщения судебной практики и правовых норм.

Отдельное место занимает подсистема «Судейское сообщество», включающая в себя учет, обработку и систематизацию информации для органов судейского сообщества (Совета судей, Всероссийского съезда судей, Высшей квалификационной коллегии судей РФ, органов судейского сообщества).

Составная часть данной системы – интернет-сайт Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации, где размещается информация о вакансиях, анализе судебной практики, публикациях и новостях.

В систему ГАС «Правосудие» также включены обеспечивающие подсистемы: интернет-портал, подсистема обеспечения эксплуатации и сервисного обслуживания, подсистема отображения информации коллективного пользования и некоторые другие. Также предусматривается трехконтурная система безопасности: публичный, защищенный и ведомственный контуры.

Связность публичных контуров безопасности обеспечивается посредством web-сервисов и электронной почты через Интернет.

Активно развивается информатизация Верховного Суда РФ, которая выполняется на основании действующей Концепции информатизации Верховного Суда РФ. Это основополагающий и важный документ Верховного Суда в сфере информатизации судебной системы, позволяющий планировать и осуществлять долгосрочные перспективы мероприятия по совершенствованию автоматизированной информационной системы (АИС) Верховного суда.

Основа информатизации – АИС, представляющая собой совокупность комплексов средств и информационных ресурсов подсистем, систем связи и передачи данных, которые используются Верховным Судом.

Цель информатизации Верховного Суда РФ – создать новую систему и форму организации деятельности аппарата и судей Верховного Суда, направленную на повышение эффективности обеспечения деятельности Верховного Суда.

Для того чтобы достигнуть указанных целей необходимо решить следующие задачи:

1) сократить сроки рассмотрения судебных дел, а также жалоб граждан, заявлений и организаций на основе использования информационных технологий;

2) повысить эффективность процессов судебного делопроизводства, обработки данных судебной статистики;

3) повысить оперативность информационного взаимодействия Верховного Суда с Конституционным Судом РФ, Судебным департаментом при Верховном Суде РФ, прокуратурой и органами государственной власти РФ;

4) повысить качество информационного обеспечения административно-управленческих процессов Верховного Суда;

5) обеспечить информационную безопасность и защиту информации АИС Верховного Суда;

6) повысить квалификацию судей и работников аппарата Верховного суда по внедрению и использованию информационных технологий.

Основные системы АИС включают:

- автоматизированную систему судебного делопроизводства Верховного Суда РФ;

- локальную вычислительную сеть комплекса зданий Верховного суда – кампусную сеть с восемью разнесенными по территории кроссовыми центрами, объединяющими вычислительные ресурсы;

- подсистему проведения дистанционных судебных процессов на основе технологии видео-конференц связи;

- автоматизированное рабочее место;

- автоматизацию процессов судебного делопроизводства; - электронный банк данных судебных документов;

- подсистему судебной статистики; - автоматизированную справочную систему Верховного Суда РФ.

- информационно-справочные киоски и табло отображения информации о назначении слушаний по судебным делам Верховного Суда РФ;

- веб-портал Верховного Суда РФ;

- автоматизированную подсистему протоколирования судебных заседаний Верховного Суда РФ.<sup>11</sup>

Таким образом, Верховный Суд РФ имеет многоуровневую и разнообразную систему, позволяющую развивать информационные технологии и создавать возможности для информационной поддержки деятельности Верховного Суда.

#### Список использованной литературы

1. Федеральный закон от 22.12.2008 N 262-ФЗ (ред. от 28.12.2017) "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" // СПС Консультант Плюс [электронный ресурс] - режим доступа: <http://www.consultant.ru/search/base>

2. Концепция федеральной целевой программы «Развитие судебной системы России на 2013-2020 годы» (утв. распоряжением Правительства РФ от 20 сентября 2012 г. № 1735-р) // СЗ РФ. 2012. 1 октября. № 40. Ст. 5474.

3. Чаплинский В.А. Организационно-правовое обеспечение информатизации судов общей юрисдикции областного уровня // Санкт-Петербургский государственный университет экономики и финансов. СПб., 2014. С. 24-27

4. Чижов М.В. Применение информационных и коммуникационных технологий в судебной деятельности в условиях формирования информационного общества: автореф. дис. ... канд. юр. наук // Санкт-Петербургский государственный университет экономики и финансов. СПб., 2014. -28с

УДК 347.965.13

*Скребнева София Сергеевна,  
Захарова Елизавета Юрьевна*

### ПОЛНОМОЧИЯ АДВОКАТА ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА ПО ГРАЖДАНСКИМ ДЕЛАМ

*Skrebneva Sofia Sergeevna  
Zakharova Elizaveta Yuryevna*

### THE POWERS OF A LAWYER IN THE IMPLEMENTATION OF REPRESENTATION IN CIVIL MATTERS

#### Аннотация

*В научной литературе очень часто понятие «полномочия адвоката» употребляется совместно с понятием «объем» таких полномочий. В статье рассматриваются характеристики, позволяющие сформировать определение понятия «объем полномочий адвоката», также объем полномочий адвоката по гражданскому делу, которые осуществляет адвокат от имени и в интересах доверителя, в зависимости от объема полномочий последнего.*

#### Abstract.

*In scientific literature, very often the concept of «powers of a lawyer» is used together with the concept of the «scope» of such powers. The article discusses the characteristics that make it possible to form the definition of the term «authority of a lawyer», as well as the scope of authority of a lawyer in a civil case, which a lawyer performs on behalf of and in the interests of the principal, depending on the authority of the latter.*

**Ключевые слова:** адвокатская деятельность, представительство, полномочия адвоката-представителя.

**Keywords:** advocacy, representation, powers of a lawyer-representative.

Проблемам исследования юридической природы полномочий адвоката, являющегося представителем доверителя по гражданским делам посвящены работы таких ученых как К.И. Скловский, Е.А. Трещёва, В.Н. Ивакин. В науке зачастую отождествляют такие понятия как «полномочия адвоката» и «процессуальные права и обязанности адвоката». Однако, среди ученых есть и те, кто с такой точкой зрения не согласен [6, с. 86]. В.Н. Ивакин в свою очередь предлагает рассматривать полномочия представителя не как право, а как правовую возможность действовать не от собственного

имени, а от имени доверителя [1]. Иную точку зрения предлагал К.И. Скловский, который утверждал, что полномочия адвоката по гражданским делам представляют собой обязанность совершения определенных доверителем юридических действий от его имени [6, с.80]. Возможно, в определении К.И. Скловского, данный факт не упоминается по умолчанию, однако, на наш взгляд - это важное упущение, которое не позволяет в полном объеме проследить в предложенном определении сущность явления. Нам наиболее близкой представляется точка зрения В.Н. Ивакина, поскольку полномочие обладает временной характеристикой и имеет рамки,

<sup>11</sup> Чижов М.В. Применение информационных и коммуникационных технологий в судебной деятельности в условиях формирования информационного общества: авто-

реф. дис. ... канд. юр. наук // Санкт-Петербургский государственный университет экономики и финансов. СПб., 2014. С.3

которые устанавливает сам доверитель, а, в свою очередь, право имеет более широкое значение, характеристики и природу.

В юридической науке также принято считать, что к видам полномочий адвоката по гражданским делам относятся: общие и специальные. К числу общих полномочий относится тот круг действий, выполнение которых не требует специальных оговорок (указаний) в доверенности, поручении или договоре [2]. Кроме того, адвокат, как представитель сторон или третьих лиц обладает полномочиями, правами и обязанностями, которые производны от соответствующих категорий его доверителя.

Законодательство также содержит нормы, содержащие открытый перечень полномочий адвоката-представителя по гражданскому делу. Так, на основании части 1 статьи 35 ГПК РФ к числу таких полномочий относятся: право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства.

Помимо общих полномочий адвокат может быть наделен и специальными. Такие полномочия, как правило, носят распорядительный характер и должны быть указаны в доверенности, выданной доверителем, в обязательном порядке [3]. В статье 54 ГПК РФ перечислены специальные полномочия адвоката-представителя по гражданскому делу: право на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

Помимо гражданско-процессуального законодательства, перечень специальных полномочий содержит и специальное законодательство, а именно ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ». Так, в части 3 статьи 6 указанного Федерального закона содержится следующий круг действий, которые адвокат может совершать, будучи представителем по гражданскому делу:

1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы;

2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами;

4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

5) фиксировать информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

6) совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации; тем самым перечень полномочий, предоставленных адвокату законом, не является исчерпывающим.

Важно подчеркнуть, что такими полномочиями адвокат наделяется исключительно в случаях оказания юридической помощи. Так, Решением Зеленчукского районного суда Карачаево-Черкесской Республики № 2-258/14 2-258/2014 от 24 февраля 2014 г. было отказано адвокату в признании отказа начальника МРЭО ГИБДД СК в предоставлении сведений о правообладателях на автомобиль по адвокатскому запросу. Суд постановил, что адвокатский запрос является составной частью оказания квалифицированной юридической помощи по конкретному делу, поручению. В случае не указания реквизитов дела, отсутствия копии доверенности (поручения) в виде приложения к запросу – дает основания отказать адвокату в предоставлении информации на запрос, хотя в силу части 2 статьи 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» прикладывать копию соглашения между адвокатом и доверителем не нужно [5]. Таким образом, можно сделать вывод о том, что сам статус адвоката не наделяет адвоката специальными полномочиями. Приобретение специальных полномочий происходит тогда, когда адвокат принимает поручение доверителя, заключает с ним соглашение, составляется доверенность.

Новеллой ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» является включение в данный нормативный акт нормы, которая наделяет адвоката правом опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией по делу, которое им ведется. Данная процедура предусматривает обязательное составление протокола опроса данного лица, с последующей возможностью в судебном процессе заявить ходатайство о вызове и допросе опрошенного ранее лица, а также ходатайство о приобщении к материалам гражданского дела протокола этого опроса.

Наряду с этим, адвокат обладает правом привлечения на договорной основе специалиста с целью разъяснения вопросов, которые непосредственно связаны с оказанием квалифицированной юридической помощи по конкретному делу конкретному лицу (организации) [4]. Наличие такого полномочия чрезвычайно важно для адвокатской деятельности, поскольку при рассмотрении гражданских дел могут возникать спорные ситуации, которые требуют специального и профессионального подхода, а также специальных познаний в рассматриваемой сфере деятельности.

Адвокат также имеет право осуществлять иные действия в интересах доверителя, помимо тех, которые прямо указаны в законе в силу п. 7 ч. 3 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в

РФ». Например, адвокат имеет право проводить консультации со специалистами, вести переговоры со стороной-оппонентом, сбором необходимой информации (в том числе и о материальном положении лиц), письменно обращаться к сторонам с целью урегулирования споров.

Ч. 2 ст. 7 Кодекса профессиональной этики адвоката содержит нормы о том, что важнейшей частью адвокатской деятельности в виде оказания юридической помощи является превентивные действия по предупреждению судебных споров. Адвокат должен приложить максимум усилий для того, чтобы разрешить возникшие споры в досудебном порядке и, в случае существования обстоятельств, препятствующих заключению мирового соглашения, устранять их правовыми и законными способами. Роль адвоката в данном процессе заключается в содействии и помощи сторонам достигнуть договоренности, примирения, взаимовыгодного решения между конфликтующими сторонами.

Говоря о правовой природе полномочий адвокатов по гражданским делам, неправильно утверждать, что во всех без исключений случаях полномочия адвоката по гражданскому делу приобретаются только с момента принятия поручения, составления доверенности и договора между адвокатом и доверителем. Так, правовая природа полномочий адвоката по гражданскому делу несколько отличается в случаях, когда адвокат назначен судом в порядке статьи 50 ГПК РФ. Данная норма применяется тогда, когда фактическое участие в гражданском процессе ответчика невозможно, однако, в

силу закона необходимо обеспечить соблюдение фундаментальных принципов гражданско-процессуального законодательства, путем назначения адвоката судом.

#### Список источников

1. Ивакин В.Н. Представительство в советском гражданском процессе. Вопросы теории и практики: автореф. дис.... докт. юрид. наук. - М.: ВЮЗИ, 1981. - С.10-11
2. Казаченок О.П. Влияние судебной практики на пределы осуществления микрофинансовой деятельности, установленные действующим законодательством // Евразийская адвокатура. – 2016. – №6(25) . – С.46-49.
3. Казаченок О.П. Обновленное законодательство о нотариате и деятельность кредитных организаций по взысканию просроченной задолженности // Современная научная мысль. – 2016. – №6. – С.267-272.
4. Казаченок О.П. Юридическая ответственность в банковской сфере // Legal Concept. – 2018. – №1. – С. 177-179
5. Решение Зеленчукского районного суда Карачаево-Черкесской Республики по гражданскому делу № 2-258/14 2258/2014 от 24.02.2014 // СПС «Консультант Плюс».
6. Скловский К.И. Представительство в гражданском праве и процессе (вопросы теории: сущность, содержание, структура): дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.08 / Скловский Константин Ильич. - Ростов-на-Дону, 1981. - 153 с.

УДК 61.616

*Стяжкина Светлана Николаевна,*  
*Д.м.н, профессор, заслуженный работник здравоохранения УР,*  
*заслуженный работник высшей школы РФ*  
*Ижевская государственная медицинская академия*  
**Иванова Марина Константиновна,**  
*д.м.н, зав. каф. микробиологии и вирусологии*  
**Акимов Антон Александрович,**  
*Аспирант кафедры*  
*Ижевская государственная медицинская академия*  
**Касимова Наталья Рустамовна,**  
*Студент*  
*Ижевская государственная медицинская академия*  
**Ибрагимов Диллара Рустемовна**  
*Студент*  
*Ижевская государственная медицинская академия*  
*Россия, г. Ижевск*

## ПОЛОЖИТЕЛЬНЫЙ ОПЫТ И РЕЗУЛЬТАТ ИЗЛЕЧЕНИЯ БОЛЬНОЙ С ПАНКРЕОНЕКРОЗОМ В СРОКИ БЕРЕМЕННОСТИ 32 НЕДЕЛИ



*Stjazhkina Svetlana Nikolaevna,*  
Doctor of Medical Sciences, Professor, Honored Worker of Health of the UR,  
Honored Worker of Higher School of the Russian Federation  
Izhevsk State Medical Academy  
*Ivanova Marina Konstantinovna,*  
Ph.D., head. kaf microbiology and virology  
*Akimov Anton Aleksandrovich,*  
Postgraduate Department  
Izhevsk State Medical Academy  
*Kasimova Natalya Rustamovna,*  
Student  
Izhevsk State Medical Academy  
*Ibragimova Dilyara Rustemovna*  
Student  
Izhevsk State Medical Academy  
Russia, Izhevsk

## POSITIVE EXPERIENCE AND RESULT OF THE TREATMENT OF A PATIENT WITH PANCREONECROSIS IN TERMS OF PREGNANCY 32 WEEKS

### *Аннотация*

*В статье описан случай успешного лечения острого панкреатита, отечная форма. Показана важность своевременной диагностики и грамотно подобранного лечения для квалифицированной помощи таким пациенткам.*

### *Abstract*

*This article describes a case of successful treatment of acute pancreatitis, edematous form. The importance of timely diagnosis and well-chosen treatment for skilled care for such patients is shown.*

**Ключевые слова:** *панкреатит, беременность, диагностика, лечение.*

**Key words:** *pancreatitis, pregnancy, diagnosis, treatment.*

Острый панкреатит - это тяжелое заболевание желудочно-кишечного тракта. Среди всех хирургических вмешательств по частоте встречаемости занимает третье место после острого аппендицита и острого холецистита.

К факторам, которые предрасполагают к развитию патологического процесса относят:

- гормональная перестройка организма;
- механическое давление матки с нарушением кровоснабжения железы
- изменение белкового и жирового обмена и повышение секреции железы
- нарушение оттока секрета
- наличие ЖКБ

Диагностировать острый панкреатит у беременных довольно сложно. От патологических изменений в поджелудочной железе напрямую зависит течение болезни. Более легкое течение отмечается при остром отеке, а при геморрагическом панкреонекрозе состояние больных довольно тяжелое. При беременности могут возникать безболевого формы панкреатита, с характерным для них поражением ЦНС, но чаще всего заболевание начинается остро, характеризуется появлением опоясывающих болей в верхней части живота или в области подреберья. Они могут быть настолько сильными, что вызывают болевой шок или сосудистый коллапс. Боли возникают в связи с тем, что в воспалительный процесс вовлекается ткань самой железы, так же они возникают из-за отека брыжейки и сальника. Приступы болей обычно сопровождаются общими

симптомами интоксикации, повышением температуры, характерен симптомом раздражения брюшины, напряжение живота. У 37% пациентов возникает желтушность кожных покровов и склер. В ряде случаев заболевание сопровождается неврологическими симптомами, головной болью, спутанностью сознания.

На сегодняшний день сведения о распространенности панкреатита среди беременных колеблются от 1:1000 до 1:12000. Одни исследователи анализируют случаи панкреатита только во время беременности, другие же включают и послеродовые случаи.

Число больных острым панкреатитом составляет 5-12%. Деструктивные формы панкреатита встречаются в 25-65% случаев. Летальность при данной патологии достигает 75%. К сожалению, ошибочный диагноз устанавливается в 30-50% случаев и сразу не распознается у 15% пациентов.

Больная С., 30 лет ИБ-1549 находилась на стационарном лечении в хирургического отделения РКБ с 27.05.17. по 24.06.17 с диагнозом: острый панкреатит, отечная форма. Постхолецистэктомический синдром. Беременность 32 недели. Роды первые, преждевременные. Считает себя больной с 22.05.17, когда появились постоянные боли в области верхней половины живота; отмечала тошноту и рвоту, которые не приносили облегчения. Была госпитализирована в роддом г. Воткинска, в котором проводилось консервативное лечение с 22.05.17 по 27.05.17. Состояние не улучшилось – Lei 19,4\*10<sup>9</sup>,

Hg – 98г/л, «Д» мочи 1025-2044, белок мочи 991мг/л.

27.05.17. была переведена в родильный дом №7 г. Ижевска. Проведен осмотр хирургом – состояние средней степени тяжести, увеличение живота из-за беременности, присутствует болезненность во всех отделах, больше в эпигастральном и в подреберьях. Была прооперирована совместной бригадой хирургов и акушеров гинекологов по срочным показаниям. Выполнено: лапаротомия, дренирование сальниковой сумки, дренирование холедоха по Вишневскому. Дренирование брюшной полости. Кесарево сечение. Увеличение поджелудочной железы, уплотненна в области хвоста и тела. Вскрыта капсула. Железа вдоль ребра выделена из ложа. Паранкратическая клетчатка обколота 0,25% - 100,0 раствора новокаина и 20000ЕДконтрикала. Была выполнена установка промывной системы. Проведение консервативной терапии в послеоперационном режиме: далаггин, цефазолин, эуфиллин, спазмолитики, октреатид, витамины, тренал, контрикал, переливание эритроцитарной массы, СЗП, альбумин. Оценка лабораторных показателей в динамике

Hg 79-95 г/л, при выписке 118 г/л, Lei12,6 – 7.7\*10<sup>9</sup>г/л, при выписке 5,8\*10<sup>9</sup>г/л, «Д» мочи 128-

32 Ед/л, белок мочи 133-65 мг/л, при выписке анализ мочи в норме.

Отмечалось отделение светлого содержимого с примесью фибрина по дренажам. Дренажи были удалены при появлении чистой промывной воды. По холецистостоме отделялось до 580,0 мл желчи, через 3 дня отделяемого стало меньше, стома начала перекрываться и через 3 недели была удалена. Во время удаления дренажа из малого таза справа в рану вышел аппендикс, без признаков повреждения, который был погружен в брюшную полость, а дренажное отверстие было ушито.

Течение послеоперационного периода было неотягощено. Больная несколько раз осматривалась гинекологом. Выписана в удовлетворительном состоянии на амбулаторное лечение и наблюдение, ребенок здоров.

Развитие панкреонекроза у беременных опасно тем, что может привести к смерти матери и плода. К наиболее распространенным причинам формирования данного процесса относят разрушение поджелудочной железы продуцируемыми ею ферментами. В норме действие этих веществ направлено на расщепление жиров, белков и углеводов, но при неблагоприятных условиях они начинают оказывать агрессивное влияние на сам орган, что приводит к распаду его тканей.

Срок беременности	32 недели
Хроническая патология гепатобилиарной системы	-острый панкреатит -постхолецистэктомический синдром
Роды	первые, преждевременные
Конституция	нормостеническая
Жалобы	-постоянные боли в области верхней половины живота; -отмечала тошноту и рвоту, которые не приносили облегчения
Оперативное вмешательство	-лапаротомия -дренирование сальниковой сумки -дренирование холедоха по Вишневскому -дренирование брюшной полости -кесарево сечение
Ребенок	жив

Острый панкреатит может вызвать такие осложнения как: выкидыши, преждевременные роды, отслойку плаценты, маточные кровотечения, инфекционные осложнения, так же высока вероятность развития острой почечной недостаточности, ДВС-синдрома, желудочно-кишечных кровотечений.

В заключение следует отметить, что не только острый, но и рецидивы хронического панкреатита у беременных являются все более актуальной проблемой, которая требует более тщательного изучения для достижения положительного результата, именно поэтому нужно своевременно дифференцировать данное заболевание с другими болезнями схожей симптоматики.

#### Использованные источники:

1. Стяжкина С.Н., Валимухаметова Д.Р., Овчинникова И.Н., Федорова А.В. Панкреонекроз в послеродовом периоде// Синергия Наук. 2018. № 22. С. 1194-1195.

2. Стяжкина С.Н., Валимухаметова Д.Р., Федорова А.В., Овчинникова И.Н., Акимов А.А. Панкреонекроз в послеродовом периоде// Эффективная фармакотерапия. 2018. № 16. С. 44-47.

3. Стяжкина С.Н., Агазова А.Р., Салихова Г.С., Акимов А.А. Острый холецистит и панкреонекроз у беременных. // Наука и образование сегодня. 2017. № 1 (12). С. 84-85.

4. Стяжкина С.Н., Ситников В.А. Панкреонекроз во время беременности и в послеродовом периоде. // Международный студенческий научный вестник. 2016. № 6. С. 74.

5. Шехтман М.М. Руководство по экстрагенитальной патологии у беременных. М.: Триада-Х; 2011

6. Тищенко А.М., Мушенко Е.В., Смачило Р.М. Изменение тактики лечения острого панкреатита в свете пересмотра классификации Atlanta 2012 года // Новости хирургии. 2015. №6.

7. В. У. Убайдулалаева, Т. А. Вервекина, Б. А. Магруппов Панкреонекроз у беременных (по данным аутопсийных исследований) // Вестник экстренной медицины. 2009. №3.

УДК 61.616

**Стяжкина Светлана Николаевна,**

Д.м.н, профессор, заслуженный работник здравоохранения УР,  
заслуженный работник высшей школы РФ  
Ижевская государственная медицинская академия  
Россия, г. Ижевск

**Акимов Антон Александрович,**

Аспирант кафедры  
Ижевская государственная медицинская академия  
Россия, г. Ижевск

**Касимова Наталья Рустамовна,**

Студент  
Ижевская государственная медицинская академия  
Россия, г. Ижевск

**Ибрагимова Диляра Рустемовна**

Студент  
Ижевская государственная медицинская академия  
Россия, г. Ижевск

### СЛОЖНЫЙ КЛИНИЧЕСКИЙ СЛУЧАЙ ТЕЧЕНИЯ ПАНКРЕОНЕКРОЗА С РАЗВИТИЕМ ПЕРИТОНИТА У БЕРЕМЕННОЙ

**Stjzhkina Svetlana Nikolaevna,**

Doctor of Medical Sciences, Professor, Honored Worker of Health of the UR,  
Honored Worker of Higher School of the Russian Federation  
Izhevsk State Medical Academy  
Russia, Izhevsk

**Akimov Anton Aleksandrovich,**

Postgraduate Department  
Izhevsk State Medical Academy  
Russia, Izhevsk

**Kasimova Natalya Rustamovna,**

Student  
Izhevsk State Medical Academy  
Russia, Izhevsk

**Ibragimova Dilyara Rustemovna**

Student  
Izhevsk State Medical Academy  
Russia, Izhevsk

### DIFFICULT CLINICAL CASE OF PANCREONECROSIS WITH THE DEVELOPMENT OF PERITONITIS IN PREGNANT WOMEN

#### **Аннотация**

В данной статье описан случай успешного лечения тотального геморрагического панкреонекроза, осложненного флегмоной забрюшинного пространства, разлитым ферментативным перитонитом, сепсисом и ДВС-синдромом. Показана важность своевременной диагностики и грамотно подобранного лечения для квалифицированной помощи таким пациенткам.

#### **Abstract**

This article describes a case of successful treatment of total hemorrhagic pancreonecrosis complicated by retroperitoneal phlegm, spilled enzymatic peritonitis, sepsis and DIC syndrome. The importance of timely diagnosis and well-chosen treatment for qualified care of such patients is shown.

**Ключевые слова:** панкреонекроз, перитонит, беременность, токсикоз, диагностика, лечение.

**Key words:** pancreonecrosis, peritonitis, pregnancy, toxicosis, diagnosis, treatment.

Частота встречаемости панкреатита среди беременных женщин составляет 1:3000-10000 женщин. Физиологические перестройки в организме женщины: изменение гормонального фона, механическое сдавление маткой поджелудочной железы, изменения обмена жиров и белков, а также повы-

шение секреторной функции поджелудочной железы, – приводят к стазу поджелудочного сока. Помимо этого происходит увеличение давления внутри желудка из-за сдавления извне увеличенной маткой, развивается дуоденостаз.

Патология билиарной системы является наиболее часто регистрируемой причиной панкреатита у беременных (66% от острого панкреатита) и обладает самым благоприятным исходом в отличие от других форм данной патологии. Из небилиарно-зависимых причин панкреатита выделяют:

- алкогольную зависимость (12,6% случаев);
- повышенный уровень триглицеридов крови;
- гиперфункцию паращитовидной железы с повышением уровня кальция крови (гиперкальциемией);
- идиопатический панкреатит
- преэклампсия как следствие нарушений системной микроциркуляции.

На данный момент самой частой причиной развития развития острого или обострения хронического панкреатита беременных является именно патология гепато-билиарной системы, а именно наличие мелких желчных камней, которые блокируют сфинктер Одди и панкреатический проток. Во время нормально протекающей беременности создаются оптимальные условия как для проявления уже имеющейся ЖКБ (в виде печеночной колики или острого холецистита, которые требуют экстренного хирургического и интенсивного медикаментозного лечения), так и развития данного патологического процесса на фоне сопутствующих беременности нарушений моторно-эвакуаторной функции желчевыводящих путей и гипокинезией желчного пузыря с застоем желчи, а также повышения вязкости желчи с образование желчных камней. Частота развития желчно-каменной болезни и её осложнений прямо пропорциональна количеству предшествующих беременностей у женщин, страдающих хроническим холециститом, гипокинезией желчевыводящих путей.

В следствии гормональных перестроек в организме женщины во время беременности в желче желчного пузыря начинает концентрироваться холестерин и увеличивается содержание желчных кислот, замедляется моторика желчевыводящих путей и кишечника. Как следствие, происходит секвестрация желчных кислот в желчном пузыре и в тонком кишечнике, снижению их секреции и энтеро-гепатической циркуляции. Данные процессы приводят к осаждению холестерина в желче.

Также при беременности происходит увеличение тощакового и остаточного объема желчного пузыря как следствие его гипотонии. К концу второго триместра беременности у 29% женщин развивается билиарный сладж (у 13% при УЗИ органов брюшной полости выявляют холелитиаз, из них у 30% развиваются приступы печеночной колики). Таким образом, неслучайно холецистэктомия стоит на втором месте по частоте среди хирургических операций во время беременности (после аппендэктомии). Второй триместр является оптимальным временем для проведения данной операции как профилактики развития в последующем острого панкреатита и, как следствия, панкреонекроза.

Появление панкреонекроза у беременных и родильниц стало одной из социально-неблагоприятных тенденций в структуре панкреонекрозов в Удмуртской Республике. За последние семь лет (с 2011 по 2018 г.г.) в 1 РКБ г. Ижевска находилось на стационарном лечении 6 женщин (3 беременных и 3 родильницы). Пять пациенток (83,3%) с панкреонекрозом выписаны в удовлетворительном состоянии с выздоровлением для дальнейшего амбулаторного наблюдения и реабилитации. Одна пациентка после родоразрешения, 4-х плановых санаций брюшной полости и сальниковой сумки умерла от полиорганной недостаточности (16,7%). У наших пациенток (у 5 из 6 больных) причиной острого панкреатита стала желчно-каменная болезнь, у одной-идиопатический панкреатит.

Возросшая встречаемость данной патологии в УР среди беременных женщин и высокая вероятность рецидива у родильниц в послеродовом периоде, сложная диагностика, выбор правильной тактики лечения побудила нас поделиться своим опытом удачного лечения беременной на 5 неделе беременности с тотальным геморрагическим некрозом и обширными осложнениями.

Пациентка С., 22-х лет, находилась на лечении в хирургическом отделении 1 РКБ г. Ижевска 59 койко-дня с диагнозом: «Тотальный геморрагический панкреонекроз. Флегмона забрюшинного пространства. Разлитой ферментативный перитонит. Сепсис. ДВС-синдром».

Из анамнеза: на 5 неделе беременности появились опоясывающие боли ноющего характера в поясничной области. За медицинской помощью обратилась в женскую консультацию, где ей поставили диагноз – обострение хронического гломерулонефрита. Было проведено соответствующее лечение в условиях стационара. Далее в течение всей беременности женщина испытывала периодические колющие жгучие боли в эпигастрии, сопровождающиеся тошнотой и рвотой. За медицинской помощью не обращалась, предполагая, что эти явления связаны с токсикозом беременных. В 39,3 недель родила здорового ребенка без видимых уродств, роды протекали без осложнений, выписана на 4 день из роддома. Через 17 дней после родоразрешения у женщины повторно появились опоясывающие боли. Экстренно госпитализирована в районную больницу, где проходила лечение по поводу острого панкреатита. Через 8 дней для более детального исследования и лечения переведена в 1РКБ г. Ижевска. На следующие сутки после госпитализации выполнена лапоротомия, экстирпация матки, холецистотомия, абдоминализация поджелудочной железы, ревизия, санация, дренирование сальниковой сумки, брюшной полости, забрюшинного пространства. В дальнейшем было выполнено еще пять плановых санаций брюшной полости. Пациентка получала комплексную консервативную терапию: инфузия рингера и физиологического раствора, ронколейкин, даларгин, сандостатин, контрикал, антибиотики широкого спектра действия, спазмолитики, обезболивающие, НПВС, паренте-

ральное питание. Для контроля состояния и наличия улучшений во время плановых санаций оценивалось состояние как самой железы, так и парапанкреатической клетчатки и брюшины, проводились УЗИ, компьютерная томография органов брюшной полости. Также оценивались лабораторные показатели крови, особенно показатели иммунограммы в динамике. Брали экссудат брюшной полости для посева на питательную среду и определения чувствительности микрофлоры к антибиотикам для корректировки антибактериальной терапии. Больная выписана в удовлетворительном состоянии для дальнейшего амбулаторного наблюдения и реабилитации.

Зачастую в 1 РКБ госпитализируются больные из районных больниц уже с тяжелой полиорганной недостаточностью. Выше описанная пациентка не стала исключением, так как основная причина развития у нее обширных осложнений панкреонекроза – несвоевременная диагностика и, как следствие, поздно начатое лечение (как медикаментозное, так и оперативное).

Приведенный клинический пример подтверждает тяжесть течения острого деструктивного панкреатита у беременных женщин. Тем не менее, своевременная диагностика, выбор оперативного метода лечения и грамотная тактика ведения послеоперационного периода позволит добиться выздоровления и прекращения рецидивов.

Проблема панкреонекроза у беременных сложна и социально значима, так как опасна высокой материнской и младенческой смертностью, а также инвалидизацией молодых, фертильного возраста женщин при вынужденной экстирпации матки. Беременность в описанном случае можно рассматривать как коморбидный фон. Сложность диагностики связана со схожестью симптомов

острого панкреатита и токсикозом беременных, так как симптомы не расцениваются как признаки патологии панкреатобилиарной системы. Для выбора тактики ведения родов и определения показаний к операции при панкреонекрозе обследование беременных должно быть комплексным: акушер-гинеколог и хирург. Панкреонекроз у беременных и родильниц – вопрос, требующий дальнейшего углубленного изучения для выработки наиболее оптимального и грамотного плана диагностики и лечения.

#### **Использованные источники:**

1. Стяжкина С.Н., Валимухаметова Д.Р., Овчинникова И.Н., Федорова А.В. Панкреонекроз в послеродовом периоде// Синергия Наук. 2018. № 22. С. 1194-1195.

2. Стяжкина С.Н., Валимухаметова Д.Р., Федорова А.В., Овчинникова И.Н., Акимов А.А. Панкреонекроз в послеродовом периоде// Эффективная фармакотерапия. 2018. № 16. С. 44-47.

3. Стяжкина С.Н., Агазова А.Р., Салихова Г.С., Акимов А.А. Острый холецистит и панкреонекроз у беременных. // Наука и образование сегодня. 2017. № 1 (12). С. 84-85.

4. Стяжкина С.Н., Ситников В.А. Панкреонекроз во время беременности и в послеродовом периоде. // Международный студенческий научный вестник. 2016. № 6. С. 74.

5. В. У. Убайдулалаева, Т. А. Вerveкина, Б. А. Магруппов Панкреонекроз у беременных (по данным аутопсийных исследований) // Вестник экстренной медицины. 2009. №3.

6. Худайбергенов Ш.А., Хаётов Ш.Х., Ходжаев К.Ш., Муродов Т.Р., Фаттахова И.Т., Джаббаров У.У. Успешное лечение острого панкреонекроза у беременной // Вестник экстренной медицины. 2011. №2.

УДК 347.77.02

**Федорова Дарья Ильинична**

*Студент магистратуры*

*Кафедры «Юриспруденция, интеллектуальная собственность, судебная экспертиза»  
ФГБОУ ВО «Московский государственный технический университет им. Н.Э. Баумана»  
(научно-исследовательский университет),*

## **УПРАВЛЕНИЕ И ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕЖИМА СЕКРЕТА ПРОИЗВОДСТВА (НОУ-ХАУ)**

**Fedorova Darya Ilyinichna**

*Master's degree student*

*Department "Jurisprudence, intellectual property, forensic examination"  
The Bauman Moscow State Technical University  
(research University)*

## **MANAGEMENT AND FEATURES OF THE LEGAL REGIME OF PRODUCTION SECRETS (KNOW-HOW)**

### **Аннотация**

*В данной статье рассмотрены вопросы секрета производства (ноу-хау), его признаки и особенности, каким образом он должен охраняться, введение режима коммерческой тайны, ответственность за нарушения режима коммерческой тайны. Для обеспечения конфиденциальности информации предложено принятие комплекса локальных нормативных документов, в том числе политики в области информационной безопасности.*

**Abstract**

*This article discusses the issues of the secret of production (know-how), its signs and features, how it should be protected, the introduction of a trade secret regime, responsibility for violations of the trade secret regime. To ensure the confidentiality of information, the adoption of a complex of local regulatory documents, including information security policies, has been proposed.*

**Ключевые слова:** результаты интеллектуальной деятельности, интеллектуальная собственность, секрет производства, ноу-хау, коммерческая тайна, патент.

**Keywords:** results of intellectual activity, intellectual property, production secret, know-how, trade secret patent.

В современных условиях охраны результатов интеллектуальной деятельности обычно используется комплексная защита инноваций: патент (чаще — пакет патентов) и к ним прилагают пакет секретов производства (ноу-хау), который страхует от несанкционированного применения инновации.

Однако в современных условиях всеобщей информатизации остро встает вопрос о применимости комплексных программных сред для управления таким специфическим объектом, как секрет производства. Для ответа на данный вопрос рассмотрим правовую базу института секрета-производства (Ноу-хау).

На международном уровне правовой охране секрет производства (ноу-хау) посвящена ст.39 Соглашения ТРИПС о закрытой информации. Защита закрытой информации рассматривается как элемент борьбы против недобросовестной конкуренции. Каждый член всемирной торговой организации обязан обеспечить юридические механизмы, предотвращающие недобросовестное использование секретной коммерческой информации. В Российской Федерации такой механизм закреплен в главе 75 части IV Гражданского кодекса (далее ГК РФ). Статья 1465 ГК РФ после изменений 2014 года предусматривает, что секрет производства должен отвечать следующим признакам:

- представлять собой сведения о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере или о способах осуществления профессиональной деятельности. Сами сведения могут быть различными, в том числе организационными и экономическими, что отличает ноу-хау от изобретений и полезных моделей, которые всегда имеют именно технический результат. Таким образом, многие объекты, которые не защищаются патентами, могут охраняться в качестве секретов производства (ноу-хау);
- иметь коммерческую ценность вследствие неизвестности третьим лицам. Коммерческая ценность может состоять в сокращении издержек производства, увеличении доходов, сохранении положения на рынке, установлении четкой системы оценки количества и качества деятельности персонала, формализации бизнес-процессов (см. например Постановление ФАС Московского округа от 11.06.2014 N Ф05-5420/2014). Таким образом, обладатель должен иметь некоторые преимущества перед конкурентами, которые не обладают ноу-хау;
- должны приниматься разумные меры по охране конфиденциальности сведений. Наиболее

эффективной мерой является введения режима коммерческой тайны, что, кстати, до 1 октября 2014 года было обязательным признаком рассматриваемого объекта интеллектуальной собственности.

Из перечисленных признаков следует, что права на секрет производства (ноу-хау) существуют только до тех пор, пока сведения не известны третьим лицам. Это не означает, что секрет производства (ноу-хау) не может быть передано кому-либо, это означает, что к сведениям не должно быть свободного доступа. В то время как запатентованные технические решения в обязательном порядке публикуются и становятся свободно доступными обществу.

Вследствие особенностей исключительного права на секрет производства (ноу-хау) их правовая защита также весьма специфична. Если речь идет о гражданско-правовых способах защиты, то в большинстве случаев, истец должен доказать, во-первых, то, что сведения отвечают признакам секрета производства (ноу-хау), установленным законом.

Во-вторых, то, что ответчик неправомерно получил доступ к секрету производства (ноу-хау) или использовал предоставленную правообладателем закрытую информацию с нарушением договорных условий.

В-третьих, истец должен доказать размер убытков, причиненных нарушением, что на практике бывает очень сложно. Ответчик в свою защиту может сослаться на то, что сведения были, получены им добросовестно и независимо от истца или не являются неизвестными третьим лицам (конфиденциальными). Например, в качестве доказательств могут быть использованы опубликованные патенты, научные статьи и другие источники общедоступной информации.

Защита секретов производства (ноу-хау) может осуществляться в различных формах. Российское право позволяет бороться с такими нарушениями как гражданско-правовыми способами, так и с помощью публично-правовых мер. Так, законодательство Российской Федерации предусматривает следующие виды ответственности за нарушение права на секрет производства:

- Гражданско-правовая ответственность заключается в обязанности возместить причиненные нарушением права убытки. В договорных отношениях правообладателя с контрагентом, возможно, предусмотреть другие виды ответственности (уплата неустойки, штраф);

- Дисциплинарная ответственность применяется в рамках отношений работодателя и работника. На основании пп. "в" п.6 ст. 81 Трудового кодекса Российской Федерации, разглашение охраняемой законом тайны является грубым нарушением трудовых обязанностей, работнику может быть объявлено замечание, выговор вплоть до увольнения. Кроме того, работник обязан возместить работодателю в полном объеме прямой действительный ущерб за разглашение секрета производства (ноу-хау);

- Административная ответственность наступает за акты недобросовестной конкуренции, выражающиеся в незаконном получении, использовании и разглашении секретов производства (ноу-хау). Нарушителю-должностному лицу грозит штраф от 12 000 до 20 000 рублей, юридическому лицу – от 100 000 до 500 000 рублей;

- Уголовная ответственность наступает за акты незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну (похищение документов, разглашение налоговой или банковской тайн, принесшие крупный ущерб или совершения из корыстных соображений). Нарушителю-должностному лицу грозит штраф 500 тыс. руб., 2 года исправительных работ или лишение свободы на тот же срок.

Стоит отметить, что исключительное право на секрет производства (ноу-хау), созданный работником в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя (служебный секрет производства), принадлежит работодателю, комплексная система также учитывает выплаты работнику.

Однако лицо, ставшее добросовестно и независимо от других обладателей секрета производства (ноу-хау) обладателем сведений, составляющих содержание охраняемого секрета производства (ноу-хау), приобретает самостоятельное исключительное право на этот секрет производства (ноу-хау). Поэтому на один секрет производства (ноу-хау) может возникнуть несколько независимых исключительных прав, если разные лица самостоятельно получили и используют одинаковые сведения в научно-технической сфере или профессиональной деятельности [3].

Секрет производства (ноу-хау) возможно, передать третьим лицам по лицензионному договору, одна сторона - обладатель исключительного права на секрет производства (ноу-хау) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования соответствующего секрета производства (ноу-хау) в установленных договором пределах [2].

Действие исключительного права на секрет производства (ноу-хау) не ограничено точным сроком действия, а зависит от фактических обстоятельств – сохранение конфиденциальности сведений и их коммерческой ценности. Даже если сведения были обнародованы не правомерно, исключительное право на секрет производства (ноу-хау) прекращается. Одним из особенностей секрета произво-

дится (ноу-хау) является то, что лицензионный договор может быть заключен как с указанием, так и без указания срока его действия. В случае, когда срок, на который заключен лицензионный договор, не указан в этом договоре, любая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не позднее, чем за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более длительный срок.

Исключительное право на секрет производства (ноу-хау) действует не против всех третьих лиц, а только против лиц, которые состоят в каких-либо правоотношениях с правообладателем, в частности, партнеров по договорам, работников, государственных органов. Третьи лица могут быть признаны нарушителями, только если недобросовестно получили доступ к конфиденциальным сведениям (промышленный шпионаж) [5].

Для эффективного управления результатами интеллектуальной деятельности организации создают и используют базы данных. В отчетных материалах и базах данных, содержащих сведения об используемых результатах интеллектуальной деятельности, как правило, не содержатся данные и сведения о секретах производства (ноу-хау), что не позволяет заинтересованным структурам организаций, не имеющим доступ к секрету производства (ноу-хау), знать и использовать данные разработки в работе [4].

В этом случае возникают следующие риски в организациях и на производствах:

- дублирование работ;
- нецелесообразные затраты;
- потеря времени;
- неэффективное использование работы научно-исследовательских структур.

В связи с вышеизложенным представляется необходимым произвести следующие действия по минимизации рисков:

Для обеспечения конфиденциальности информации необходимо принятие комплекса локальным нормативных документов, в том числе политики в области информационной безопасности.

Включить в автоматизированную базу данных результатов интеллектуальной деятельности данные о секретах производства (ноу-хау), в том числе пометать результаты интеллектуальной деятельности, которые реализуются с участием секрета производства (ноу-хау), таким образом, чтобы не раскрыть их суть [1].

В связи с тем, что сами данные относятся к секретам производства (ноу-хау) и охраняются в режиме коммерческой тайны, целесообразно включить в базы данных сведения о наличии секрета производства (ноу-хау), которое охраняет патент, в том числе указать уполномоченное лицо и контактную информацию, которая позволит связаться в случае необходимости.

Создание рабочих групп или координационных советов по секретам производства (ноу-хау), где будут рассматриваться обращения заинтересованных лиц о допуске к секрету производства (ноу-

хау), позволит оперативно получать доступ к необходимым сведениям.

Так же актуально разработать процесс упрощенного допуска и передачи секрета производства (ноу-хау) для организаций и их дочерних обществ, занимающихся доработкой результатов интеллектуальной деятельности, которые необходимы для работы (например, подписание соглашения о неразглашении конфиденциальной информации, а так же допуск в рамках работы рабочей группы, передача данных в рамках Агентского договора и тд).

#### Список литературы:

1. Коробец Б.Н. Модель оптимизации технологических программ в условиях ограничений на новые научно-исследовательские изыскания/ Вестник Воронежского института МВД России 2016 .- № 4 .- С. 138 - 147

УДК: 349.2

2. Амелина К.Е., Инновационная деятельность университетов: аспекты управления/ Наука и бизнес: пути развития 2017 .- № 12 (78) .- С. 5 - 9

3. Коробец Б.Н., Амелина К.Е., Повышение инновационной активности авторов научных разработок/ Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность 2012 .- № 12 .- С. 33 - 37

4. Амелина К.Е., Запатентованный объект и сопутствующее ноу-хау: правовые и экономические аспекты/ Гуманитарный вестник (МГТУ им. Н.Э.Баумана) : электронный журнал 2012 .- № 2

5. Коробец Б.Н., Технико-организационный анализ первоначальной стадии управления системой интеллектуальной собственности/ Вестник Воронежского государственного университета. Серия: Системный анализ и информационные технологии 2016 .- № 2 .- С. 46 - 51

*Халимонова Т.А.*

*Оренбургский институт (филиал)*

*Университета имени О.Е.Кутафина (МГЮА)*

## ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОЙ ТРУДОВОЙ МИГРАЦИИ

*Khalimonova T.A.*

*Orenburg institute (branch)*

*of Kutafin Moscow State Law University (MSAL)*

## LEGAL REGULATION OF INTERNATIONAL LABOR MIGRATION

### *Аннотация*

*В статье рассматривается проблема международной трудовой миграции в рамках Евразийского экономического союза. Анализируется объем прав, предоставляемый трудовым мигрантам Евразийского экономического союза. Делается вывод о целесообразности объединения трудовых ресурсов Союза.*

### *Abstract*

*This article deals with the problem of international labor migration as part of the Eurasian Economic Union. The scope of rights granted to labor migrants of the Eurasian Economic Union is analyzed. The conclusion about the practicability of the union of labor resources of the Union is made.*

**Ключевые слова:** *Евразийский экономический союз, интеграция, общий рынок трудовых ресурсов, трудовые мигранты, квотирование.*

**Key words:** *Eurasian Economic Union, integration, general job market, migrant workers, quota allocation.*

Одной из тенденций современного мира является стремление к объединению, важнейшей целью которого выступает защита внутренних финансовых рынков и своего положения на международной арене. Нестабильность финансовой системы, значительные экономические потрясения вынуждают государства объединяться в союзы для сокращения степени уязвимости и зависимости от внешнего влияния недружественно настроенных государств.

Интегрирование государств происходит путем формирования региональных экономических объединений с согласованной внешней и внутренней политикой. Взаимодействие и взаимоприспособление национальных хозяйств проявляется, прежде всего, в постепенном создании «общего рынка», который предполагает либерализацию условий товарообмена и свободу перемещения производственных ресурсов между государствами. Одним из таких ресурсов является трудовая сила.

Особое значение в регулировании международной трудовой миграции должно придаваться правовому регулированию, поскольку спецификой данного вида миграции является то, что предметом свободного перемещения выступает труд. И люди в этом случае есть основной фактор производства других товаров и капиталов.

Всю нормативную базу, сформировавшуюся в сфере правового регулирования международной трудовой миграции, можно разделить на три уровня:

- 1) акты международного характера;
- 2) региональные акты;
- 3) национальное законодательство.

Первый уровень правового регулирования трудовой миграции осуществляется международными организациями: Организация объединенных наций, Международная организация труда, Международная организация по миграции и др. Несмотря на то,



что акты международного характера закрепляют лишь минимальные стандарты соблюдения прав человека, в том числе, права в области трудовой миграции, огромное количество актов остается не принятыми и (или) не ратифицированными [3, с. 274]. Анализируя состав государств, ратифицировавших указанные акты, можно сделать вывод о том, что в большей степени подобные акты ратифицируют страны-экспортеры трудовой силы, поскольку для них подобные документы являются действенным инструментом защиты своих граждан, работающих за рубежом.

В рамках возросшей тенденции к интеграции, особое значение придается актам, принимаемым в рамках региональных объединений. Примером такого объединения выступает Евразийский экономический союз (ЕАЭС). Это одно из важнейших интеграционных объединений, в состав которого входит и Российская Федерация. Правовое регулирование трудовой миграции в Евразийском экономическом союзе осуществляется на основе Договора о Евразийском экономическом союзе [2]. Договор закрепляет, что на территории ЕАЭС образуется общий рынок, в рамках которого обеспечивается свобода перемещения товаров, услуг, капитала и рабочей силы. Кроме того, определено, что государства-члены обязуются не устанавливать и не применять ограничения для защиты национального рынка труда.

Трудящиеся-мигранты на территории государств-членов ЕАЭС обладают определенным объемом прав и гарантий. В их системе можно назвать такие права как:

1) свободное передвижение внутри Союза граждан при осуществлении ими трудовой деятельности и членов их семей. Причем Договором предусматривается, что трудящиеся и члены их семей могут находиться без регистрации на территории принимающего государства в течение 30 суток с даты въезда, в дальнейшем они регистрируются на срок действия заключенного трудящимся договора;

2) гражданам государств-членов Союза предоставлено право трудиться не только по трудовому, но и по гражданско-правовому договору. Реализация данного права возможна в рамках осуществления профессиональной деятельности в соответствии со специальностью и квалификацией, которые указаны в документах об образовании. Важно отметить, что в Договоре закреплены вопросы прямого признания документов об образовании для осуществления трудовой деятельности. Исключение составляет только медицинская, фармацевтическая, педагогическая и юридическая деятельность;

3) значимым является, на наш взгляд, предоставляемое детям-трудящимся право на посещение дошкольных учреждений и получение образования в государстве трудоустройства;

4) особое значение имеют и гарантии, предоставляемые на территории ЕАЭС, реализуемые посредством установления единой политики социального обеспечения. Причем социальное обеспечение осуществляется на тех же условиях и в том же порядке, что и для граждан государства пребывания.

Одновременно Договором предусмотрены зачет трудового (страхового) стажа и экспорт пенсий.

Как можно заметить, объем предоставленных прав и гарантий свидетельствует о преимуществах граждан-государств членов в сфере трудовой миграции. Однако возникает вопрос – одинаково ли выгодны данные преимущества для государств-участников ЕАЭС?

Так, Киргизия и Армения занимают четвертое и пятое место соответственно в рейтинге стран-экспортеров трудовых мигрантов в Россию, каждое из названных государств ежегодно отправляет более 100 тысяч официально учитываемых трудовых мигрантов, которые, исходя из ранее изложенного пользуются практически теми же правами и гарантиями, что и граждане Российской Федерации [4]. Необходима ли нашему государству дополнительная рабочая сила, когда реальный уровень безработицы в России растет с каждым годом и которая за собой может привести множество проблем.

До образования Таможенного союза на территории интеграционного объединения существовало квотирование иностранной рабочей силы, которым устанавливалась допустимая доля использования иностранных работников. В связи с принятием Таможенного кодекса Таможенного союза в 2009 году данная мера была отменена, действующий Таможенный кодекс ЕАЭС также не предусматривает подобного регулятора трудовой миграции [1]. Упразднение квотирования в ЕАЭС, на наш взгляд, является ошибкой, поскольку квотирование – один из важнейших механизмов регулирования трудовой миграции, отмена которого влечет за собой негативные последствия не только для Российской Федерации, но и для других государств-членов Союза.

Несмотря на желание и необходимость нашего государства к объединению, мы считаем, что отказ от некоторых ограничений, в частности, создание открытого «общего рынка» трудовых ресурсов преждевременным, нерациональным и невыгодным шагом, в первую очередь, для экономики Российской Федерации и, как следствие, всего населения. Одним из негативных аспектов подобной интеграции является ущемление граждан нашего государства в трудовых правах, которое выражается в том, что трудовые мигранты занимают рабочие места, поскольку согласно действующему законодательству Союза, они могут осуществлять любую профессиональную деятельность в соответствии со своей специальностью и квалификацией. Указанное обстоятельство имеет огромное значение ввиду того, что по неофициальным данным в Российской Федерации насчитывается более 4 миллионов безработных граждан. При этом, если сравнить количество трудовых мигрантов, которые ежегодно пребывают в государства-члены Союза, то в Российской Федерации это число превышает 250 тысяч человек, в Республике Казахстан около 70 тысяч, в Белоруссии не более 30 тысяч, в Киргизии и Армении количество трудовых мигрантов не превышает 3 тысяч человек [4]. Помимо права на труд граждане государств-членов Союза имеют

право и на социальное обеспечение, которое предоставляется в том же порядке и в том же объеме, что и гражданам России.

Возможно ли в данном случае говорить о справедливости и рациональности предоставления таких прав? По нашему мнению, нет. Россия, вступив в Евразийский экономический союз, создав «общий рынок», отменив квотирование иностранной рабочей силы лишь взяла на себя дополнительные обязательства в отношении других государств-членов Союза и их граждан, не учитывая права и интересы граждан своего государства.

#### Список литературы

1. «Таможенный кодекс Таможенного союза» (приложение к Договору о Таможенном кодексе Таможенного союза, принятому Решением Межгосу-

дарственного Совета ЕврАзЭС на уровне глав государств от 27.11.2009 № 17) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru) (дата обращения: 29.04.2019);

2. «Договор о Евразийском экономическом союзе» (Подписан в г. Астане 29.05.2014) // Официальный интернет-портал правовой информации. URL: [www.pravo.gov.ru](http://www.pravo.gov.ru) (дата обращения: 29.04.2019);

3. Петрова Г. В. Международное частное право в 2 т. Том 2: учебник для академического бакалавриата / Г. В. Петрова; отв. ред. Г. В. Петрова. — Москва: Издательство Юрайт, 2019. — 376 с.

4. Евразийский экономический союз (ЕАЭС): [сайт]. URL: <http://www.eaunion.org/#info> (дата обращения: 29.04.2019).

УДК 34

*Яценко Иван Сергеевич*

*Студент 2 курса магистратуры*

*Финансового университета при Правительстве Российской Федерации, г. Москва*

### ПОНЯТИЕ БЮДЖЕТНО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ В РФ И ФРГ

*Yatsenko Ivan Sergeevich*

*2nd year undergraduate student*

*at the Financial University under the Government of the Russian Federation, Moscow*

### CONCEPT OF BUDGET-LEGAL RESPONSIBILITY IN THE RUSSIAN FEDERATION AND FRG

#### **Аннотация:**

**Цель.** Основной целью является исследование различий в самом определении бюджетно-правовой ответственности, которое дается в отечественном законодательстве, а также в законодательстве Германии.

**Методология.** В ходе исследования применялись такие методы как сравнительно-правовой, формально-юридический, диалектико-материалистический и системный.

**Результат.** Приведена дефиниция бюджетно-правовой ответственности в РФ и ФРГ, а также исследованы основные правовые различия бюджетно-правовой ответственности в РФ и ФРГ.

**Выводы.** Сделан вывод о том, понятие бюджетно-правовой ответственности, которое дается в отечественном законодательстве отличается от того, что дается в Германском законодательстве. Также, является необходимым отметить, что заимствование некоторых аспектов, которые содержатся в определении бюджетно-правовой ответственности в германском праве, может благотворно повлиять на отечественное законодательство в целом.

#### **Abstract:**

**Purpose.** The main objective is to study the differences in the definition of fiscal responsibility itself, which is given in the domestic legislation, as well as in German legislation.

**Methodology.** In the course of the study were used such methods as comparative-legal, formal-legal, dialectic-materialistic and systematic.

**Result.** The definition of budget and legal responsibility in the Russian Federation and Germany is given, and also the main legal differences of budget and legal responsibility in the Russian Federation and Germany are investigated.

**Summary.** It is concluded that the concept of fiscal responsibility, which is given in the domestic legislation is different from that given in the German legislation. It is also necessary to note that the borrowing of certain aspects contained in the definition of fiscal responsibility in German law may have a beneficial effect on domestic law as a whole.

**Ключевые слова:** бюджетно-правовая ответственность, финансово-правовая ответственность, конфликты в бюджетной сфере, бюджетные правонарушения.

**Key words:** budget responsibility, financial responsibility, conflicts in the public sector, the budget of the offense.

Для определения бюджетно-правовой ответственности исходным является уяснение ее местоположения в системе финансово-правовой ответственности. Являясь видом финансово-правовой ответственности, бюджетно-правовая ответственность несет все ее сущностные признаки.

Учебники по финансовому и бюджетному праву стали содержать отдельные параграфы, посвященные бюджетно-правовой ответственности, что ранее не наблюдалось. В них появились определения исследуемого вида ответственности и понятие бюджетного правонарушения, а также характеристика мер, которые применяются к нарушителям бюджетного законодательства. Это говорит о том, что проблемные вопросы бюджетно-правовой ответственности не только стали предметом научной дискуссии, но также вошли в программу изучения финансового права на базовом уровне, что в очередной раз подчеркивает важность рассматриваемого вопроса.

Бюджетное право нередко представляет собой поле для финансово-правовых конфликтов. Конфликтность в отношениях, которые связаны с выделением государственных финансовых ресурсов в пользу разного рода экономических субъектов, обычно обнаруживается в процессе формирования бюджетного законодательства, но также может проявляться уже и на стадии исполнения бюджета. М.В. Карасева утверждает, что одной из причин политической «напряженности» финансового права является принципиальная конфликтность отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права [2, с. 74].

В качестве объекта пристального внимания законодателя, как считает Ю.А. Крохина, должны выступать юридические процедуры преодоления конфликтов. Однако ни наличие, ни отсутствие данных процедур не может лишить финансово-правовой конфликт статуса юридического, так как его правовая природа определяется легитимностью публичной финансовой деятельности.

Противоречия в бюджетной сфере носят потенциальный характер, однако не всегда ведут к возникновению конфликтных ситуаций. Для того, чтобы в должной мере обеспечить законность в данной сфере и поддержать финансовую дисциплину, используются различные средства. В качестве одного из них выступает юридическая ответственность, прежде всего, административная и бюджетно-правовая.

Последняя реализуется таким образом, что в случае неисполнения обязанности правонарушитель будет вынужден понести правоограничения, которые были установлены санкцией. Такая вновь возникшая обязанность конкретна, так как санкции бюджетно-правовых норм чаще всего являются абсолютно определенными. Бюджетно-правовая ответственность отличается особой спецификой согласно подотрасли своего права, в рамках которой она может применяться. Меры такой ответственности нацелены на обеспечение исполнения юридических обязанностей, которые носят публично-правовой характер. В этом заключается ее качественное

отличие от такого вида государственного принуждения, как меры восстановления.

Бюджетные правонарушения выступают в качестве самостоятельного вида правонарушений несмотря на то, что их составы иногда имеют сходство с составами административных и дисциплинарных правонарушений. Стоит отметить, что в КоАП РФ закреплена административная ответственность только за три из восемнадцати видов нарушений бюджетного законодательства, которые установлены в гл. 28 Бюджетного кодекса (ст. 15.14 - 15.16 КоАП РФ), несмотря на то что в ст. 292 - 306 указанного Кодекса содержится прямая отсылка к КоАП РСФСР, утратившего силу.

Учитывая представленное разнообразие подходов к бюджетно-правовой ответственности, представляется полезным изучение также и зарубежного опыта исследования данного правового института. Образцом настоящего исследования стала Федеративная Республика Германия.

В первую очередь необходимо сказать о понятии ответственности по бюджетному праву ФРГ. Несмотря на важность этого вопроса, в Германии не существует единого общепринятого определения бюджетно-правовой ответственности, поскольку эти отношения во многом регулируются нормами административного права. Вероятно, поэтому авторы ~ учебников и монографий по бюджетному праву избегают давать определение этого понятия и идут по пути перечисления бюджетных правонарушений, мотивируя в каждом конкретном случае свое решение. В то же время, еще в XIX веке В.А. Лебедев подчеркивал важность реализации охранительной функции финансового и бюджетного права и отмечал при исследовании немецкого финансового права, что финансовая власть «распадается на власть распорядительную, организационную и принудительную. Принудительная финансовая власть выражается: 1) в понуждении служащих к выполнению их обязанностей. Это - власть дисциплинарная и выражается в различных взысканиях и штрафах, направленных к тому, чтобы эти лица исполняли свои обязанности соответственно их назначению; 2) в отношении податных лиц она может быть экзекуционной, потому что в случае неплатежа податей она принимает разные исполнительные меры к взысканию оных, напр., секвестр части имущества и т.п.» [3, с. 136].

В современном понимании описанные В.А. Лебедевым явления в Германии регулируются нормами административного права. Финансовое и бюджетное право играют в академическом юридическом образовании Германии второстепенную роль; в то же время их практическое значение для политической и экономической системы ФРГ огромно. Это связано с тем, что финансовое право, как отрасль выделилось из административного права и на сегодняшний день обособляется как самостоятельная отрасль права.

Бюджетное право неоднозначно трактуется германскими правоведомы как публичное право, однако единство мнений по вопросу о месте бюджетного права в системе немецкого права отсутствует.

По мнению одних ученых, бюджетное право является частью финансового права, поскольку охватывает регулирующим воздействием сферу финансирования публичной власти. Другие ученые включают бюджетное право в сферу административного права. Эта позиция обусловлена историей развития германского права, а также наук, фокусировавших свое внимание на феномене публичных финансов. Вплоть до Первой мировой войны финансы были почти исключительно предметом исследования экономических дисциплин. Правовые же аспекты бюджетного права первоначально изучались в рамках Особенной части административного права.

Таким образом, немецкий подход к бюджетному праву существенно отличается от подхода российских правоведов, стремящихся к однозначному отнесению института или подотрасли к какой-либо одной из правовых отраслей. Немецкие исследователи придерживаются функционального подхода. Как отмечает А.Э. Жалинский, «выделение групп правовых норм подчиняется скорее практическим, а не теоретическим соображениям. Пересечения и повторы при изложении материала не рассматриваются как большая беда, просто авторы соответствующих работ предупреждают, о чем они пишут» [1, с. 171].

Главная роль в системе источников немецких финансово-правовых норм отводится разделу X Основного закона (статьи 104а - 115). В его состав входит непосредственно «финансовая конституция» (статьи 104а - 108) и «бюджетная конституция» (статьи 109 - 115). К финансовой конституции относятся нормы, которыми регулируется распределение расходов между различными уровнями власти, а также основные положения о компетенции в сфере публичных финансов (в том числе распределение финансовых средств) и компетенции в области налогов.

Бюджетная конституция включает в себя предписания о федеральном бюджетном хозяйстве (в том числе имущество и государственный долг) и финансовый контроль. Обе эти конституции связывает статья 109, устанавливающая распределение бюджетных полномочий в федеративном государстве, а также регулирующая общеэкономические обязанности федерации и земель. С 1 августа 2009 года вступил в силу Закон о поправках в Основной закон (статьи 91с, 91d, 104b, 109, 109а, 115, 143d). Кроме прочего, данный закон вводит статью 109а, устанавливающую направления деятельности Стабилизационного совета, а также введение ранней предупредительной системы во избежание бедственного положения бюджетов федерации и земель и его устранения.

В регулировании анализируемого правового института в двух государствах существуют определенные различия. Так, у субъектов РФ отсутствует право на установление ответственности за нарушение бюджетного законодательства. Вместе с тем они наделяются правом на применение мер принуждения, предусмотренных БК РФ и другими федеральными законами, через соответствующие ор-

ганы. Таким образом, согласно принципам разграничения бюджетных полномочий, установление мер принуждения за подобные нарушения является прерогативой исключительно Российской Федерации, что также подтверждается материалами судебной практики. В немецком законодательстве бюджетные правонарушения и ответственность за их совершение не систематизированы в едином кодифицированном акте. Это обуславливает возможность регламентации бюджетных санкций не только Положением о федеральном бюджете, но также иными нормативными правовыми актами.

По бюджетному праву Германии в качестве субъектов ответственности выступают публично-правовые образования и юридические лица публичного права (в том числе государственные и муниципальные органы, учреждения и пр.). О последних сказано и в §55 Положения о федеральном бюджете, согласно которому в случае получения указанными лицами субсидий и других трансфертов от федерации либо земель они также будут подлежать проверке Счетной палатой Федерации, либо соответствующей земли.

В соответствии с ч. 5 ст. 104а Основного закона, на федерацию и земли возложена взаимная ответственность за правильное управление публичными финансами. Те расходы, которые несут федерация и земли в соответствии с такой ответственностью, рассматриваются как административные расходы, в связи с чем в контексте ст. 104а данное правило входит в состав общих положений. Профессор Хеннеке утверждает, что это противоречило бы здравому смыслу в том случае, если бы у земель была возможность переложить финансовые последствия их ответственности на федерацию, основываясь на исключении из положения о самостоятельном несении финансовой ответственности федерацией и землями (ч. 1 ст. 104а Основного закона)».

Итак, представляется целесообразным определить рассматриваемый тип ответственности как институт бюджетного права, который представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих отношения, которые формируются между правонарушителем и государством в лице уполномоченного органа, а также обязанность правонарушителя претерпевать связанные с ограничениями имущественного характера неблагоприятные последствия, которые применяются в порядке, определенном законодательством, к нарушителям бюджетно-правовых норм за противоправное действие либо бездействие, определяемое законом как бюджетное правонарушение.

У анализируемого вида ответственности существует своя структура, которая включает в себя: - основания привлечения к ответственности; - меры принуждения; - субъекты; - уполномоченные на это органы; - процедуры реализации ответственности, которые свойственны исключительно данной юридической конструкции.

В качестве нормативно-правового основания любой юридической ответственности выступает закрепление в законе составов правонарушений, а

также соответствующих видов и мер юридической ответственности и других условий, которые требуются для их реализации. Для того, чтобы определить сущность данного вида ответственности, следует выделить особенности ее оснований, то есть бюджетных правонарушений, составы которых регулируются законом.

#### Список литературы:

1. Жалинский А., Перихт А. Введение в немецкое право. М.: Спарк. 2001.
2. Карасева М.В. Финансово-правовая ответственность // Карасева М.В., Крохина Ю.А. Финансовое право: Краткий учебный курс. М.: Юрист. 2013.
3. Лебедев В.А. Финансовое право. Учебник. - М.: Статут. 2000.

*Эвоян Элина Газиговна*

*студент 2 курса магистратуры Высшей школы государственного аудита Московского государственного университета им. М.В. Ломоносова,  
г. Москва*

## ГРАЖДАНСКОЕ ОБЩЕСТВО КАК ОСНОВА ДЛЯ ЭФФЕКТИВНОГО ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ КОРРУПЦИИ

*Elina Evoyan*

*2nd year graduate student of magistrature of the Higher School of State Audit of Moscow State University  
M.V. Lomonosov,  
Moscow*

## CIVIL SOCIETY AS A BASIS FOR AN EFFICIENT ANTI-CORRUPTION POLICY

### **Аннотация**

*В настоящей статье рассматриваются основные направления государственной политики Российской Федерации в сфере использования потенциала гражданского общества в рамках противодействия коррупции в системе органов государственной власти, выявляются ключевые факторы, негативно влияющие на эффективность антикоррупционной деятельности институтов гражданского общества в современной России, а также формулируются меры, направленные на совершенствование текущей ситуации в данной сфере.*

### **Abstract**

*This article contains the main directions of the state policy of the Russian Federation in the use of the potential of civil society in the framework of combating corruption in the system of state authorities, identifies the key factors that negatively affect the effectiveness of anti-corruption activities of civil society institutions in Russia, and formulate measures aimed at improvement of the current situation in this area.*

**Ключевые слова:** *коррупция, гражданское общество, институты гражданского общества, глобальное гражданское общество, государственное управление, антикоррупционная политика, Национальный план противодействия коррупции, Стратегия противодействия коррупции, антикоррупционное образование.*

**Keywords:** *corruption, civil society, institutions of civil society, global civil society, government, anti-corruption policy, National Anti-Corruption Plan, Anti-Corruption Strategy, anti-corruption education.*

Гражданское общество в настоящее время является предметом изучения большого количества исследователей. При этом вне зависимости от акцентов, которые расставляются различными авторами в рамках анализа гражданского общества к гражданскому обществу всегда относятся общественные отношения, которые существуют в сфере взаимодействия частных субъектов (граждан и организаций) друг с другом и с публично-правовыми образованиями [5].

При этом на сегодняшний момент влияние гражданского общества на процесс государственного управления в целом и на антикоррупционную политику в частности существенно возрастает. Главной предпосылкой формирования подобной тенденции выступает масштабное развитие информационно-коммуникационных технологий, которое ведет к интенсификации и мультипликации

негативной общественной реакции на факты коррупции: каждый гражданин, который имеет доступ к сети Интернет может в течение короткого промежутка времени получить информацию, раскрывающую коррупционные практики.

Кроме того, в последнее время можно наблюдать тренд на усиление неприятия коррупции [4]. Многие явления, которые еще во второй половине XX в. рассматривались обществом в качестве допустимых, в настоящее время признаются коррупционными и недостойными для государственных служащих и должностных лиц (например, кумовство).

В рамках российского правового порядка участие гражданского общества в противодействии коррупции организуется, прежде всего, в соответствии с соответствующими положениями ФЗ «О противодействии коррупции» [7], в рамках которого инсти-

туты гражданского общества отнесены: к субъектам противодействия коррупции; к субъектам, осуществляющим взаимодействие с органами власти в антикоррупционной сфере; к субъектам, которые могут быть привлечены к ответственности за коррупционные правонарушения.

Кроме того, участие гражданского общества в соответствии с ФЗ «О противодействии коррупции» рассматривается в качестве основы для таких направлений повышения эффективности антикоррупционной политики, как: формирование эффективного механизма взаимодействия правоохранительных и других органов государственной власти с общественными палатами, иными институтами гражданского общества и рядовыми гражданами; принятие мер, основной целью которых выступает привлечение граждан к более активному участию в противодействии коррупции; обеспечение доступа граждан к информации о деятельности органов государственной власти и местного самоуправления; а также повышение уровня контроля над решением вопросов противодействия коррупционной деятельности, о фактах которой граждане сообщают в своих обращениях в органы государственной власти.

Большое внимание вопросам участия гражданского общества в лице его институтов и отдельных граждан уделено в рамках Стратегии национальной безопасности Российской Федерации, в соответствии с которой интенсификация взаимодействия правоохранительных органов с гражданским обществом рассматривается в качестве одного из основных направлений обеспечения безопасности государства.

Основными направлениями деятельности институтов гражданского общества в России в настоящий момент являются: осуществление общественного контроля над деятельностью органов государственной власти и местного самоуправления; проведение общественной антикоррупционной экспертизы нормативно-правовых актов; реализации мероприятий, направленных на оценку регулирующего воздействия тех или иных НПА; антикоррупционный мониторинг и т.д. [2]

Для реализации данных направлений создаются общественные палаты, экспертные советы, научно-консультативные организации, общественные советы и другие институты гражданского общества, основными задачами которых является содействие государству в предупреждении, выявлении и пресечении коррупционных практик; выявление и устранение коррупциогенных факторов, присутствующих в законодательстве и т.д. Формируются (в т.ч. при финансовой поддержке государства) неправительственные организации, основным направлением деятельности которых является противодействие коррупции. Кроме того, предусматривается участие представителей гражданского общества в конкурсных, аттестационных, квалификационных и иных комиссиях в качестве независимых экспертов. Идет процесс по увеличе-

нию количества государственно-властных решений, для вынесения которых требуется предварительное общественное обсуждение.

Перспективным направлением во взаимодействии общества и государства в борьбе с коррупцией является создание открытых правительств.

Идея Открытого правительства состоит в создании системы принципов организации работы государственных органов, которая позволит обеспечить транспарентность и демократичность процессов управления. Важной целью, которая учитывалась при создании Открытого правительства, было привлечение граждан и организаций к процессам управления. Открытость призвана повысить доверие гражданского общества к государству и улучшить качество управления, за счет механизмов участия и предоставления обратной связи, которые позволят опираться на мнение общества при принятии властных решений.

Для претворения в жизнь идеи Открытого правительства в 2014 году Правительство России утвердило Концепцию открытости федеральных органов исполнительной власти [3]. В рамках Концепции открытости федеральных органов исполнительной власти были сформулированы четыре базовых принципа открытости [3]: информационная открытость; принцип понятности; принцип вовлеченности гражданского общества; принцип подотчетности. На основании анализа данных принципов можно говорить о том, что открытость в рамках Концепции предполагает не только предоставление информации, но и отчетность органов исполнительной власти перед обществом, а также вовлечение представителей общественности в диалог с государством с целью повышения эффективности проводимой политики.

В целом, в настоящее время существует большое количество институтов гражданского общества, которые содействуют государству в сфере противодействия коррупции. Тем не менее, эффективность деятельности институтов гражданского общества в сфере противодействия коррупции во многом зависит от политики взаимодействия с обществом, которая реализуется органами государственной власти.

Так, несмотря на то, что возможности участия гражданского общества в противодействии коррупции достаточно широки, ситуацию, складывающуюся в данной сфере в Российской Федерации, в настоящее время нельзя назвать оптимальной. В качестве основных причин подобной ситуации могут быть названы следующие:

1. отсутствие эффективной системы институтов гражданского общества, основным направлением деятельности которых является противодействие коррупции, несистемность их деятельности;
2. относительно низкий уровень развитости институтов гражданского общества;
3. чрезмерная зарегулированность форм участия граждан в политической жизни, рестриктивность законодательства о собраниях, митингах шествиях и иных формах коллективной протестной активности граждан;

4. необязательность решений институтов гражданского общества для органов государственной власти и управления, консультативный характер их участия в процессе принятия государственно-властных решений, отсутствие у институтов гражданского общества действенных инструментов воздействия на органы государственной власти;

5. институциональный характер коррупции, распространенность коррупционных практик на всех уровнях государственного управления;

6. низкая антикоррупционная правовая культура, правовой нигилизм и низкая осведомленность граждан о механизмах защиты от коррупции и противодействия ей.

Таким образом, можно сделать вывод, что в настоящее время участие гражданского общества в противодействии коррупции в Российской Федерации не является оптимальным. Инициативы институтов гражданского общества в сфере борьбы с коррупцией разрознены, а органы государственной власти, как правило, не стремятся их поддерживать.

Преодоление данной кризисной ситуации требует определенной реформации системы взаимодействия институтов гражданского общества и органов публичной власти, в рамках которой представляется целесообразной реализация следующих мероприятий:

1. Формирование системы поощрения активности институтов гражданского общества в сфере профилактики, выявления и пресечения коррупционных практик. Расширение государственной информационной поддержки деятельности гражданского общества в сфере противодействия коррупции, реализуемой в форме докладов, исследований, расследований, публичных мероприятий, протестных акций и т.д. Распространение информации об итогах деятельности институтов гражданского общества в сфере выявления фактов коррупции и противодействия коррупционным практикам.

2. Углубление сотрудничества между институтами гражданского общества и органами государственной власти и местного самоуправления, в т.ч. за счет установления обязанности органов государственной власти давать официальные мотивированные ответы в отношении всех выявленных институтами гражданского общества фактов коррупции на государственной службе. Содействие общественным организациям в оказании юридической помощи гражданам, пострадавшим от коррупционных правонарушений. Повышение эффективности работы правоохранительных органов в сфере реагирования на запросы институтов гражданского общества о проверке фактов коррупции.

3. Содействие институтам гражданского общества в сборе и анализе информации о коррупционных практиках, коррупционных съемах, конфликте интересов и т.д. Расширение перечней информации о деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, которая в соответствии с Федеральным законом «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» [6]

должна размещаться в открытом доступе; включение в данные перечни информации о фактах выявления за отчетный период коррупционных правонарушений, принятых мерах в связи с обращениями граждан и общественных организаций о фактах коррупции и т.д.

4. Расширение и повсеместное внедрение системы антикоррупционного образования. В соответствии с позицией Трансперенси Интернешнл можно выделить два вида антикоррупционного образования: базовое и профессиональное [1]. При этом базовое антикоррупционное образование предполагает формирование антикоррупционной правовой культуры среди всего населения, развитие нетерпимого отношения к коррупции в гражданском обществе, а также информирование граждан об ответственности за совершение коррупционных правонарушений. Профессиональное антикоррупционное образование, в свою очередь, направлено на обучение специалистов по предупреждению, выявлению и пресечению коррупции, а также по привлечению виновных лиц к ответственности. Профессиональное антикоррупционное образование, прежде всего, должно реализовываться в отношении государственных служащих, адвокатов, нотариусов и т.д.

5. По мнению В.А. Суханова, одним из основных направлений повышения эффективности антикоррупционной деятельности российского гражданского общества должна выступать также его интеграция в глобальное гражданское общество. Подобное участие будет способствовать увеличению политического веса отечественного гражданского общества за счет обеспечения более тесного взаимодействия между институтами гражданского общества в России и международными неправительственными организациями. Включенность национальных институтов гражданского общества в международную антикоррупционную гражданскую систему позволит оказывать влияние на национальные органы государственной власти с позиций глобального антикоррупционного консенсуса [4].

Таким образом, подводя итог статье, можно отметить, что состояние взаимодействия государства и гражданского общества в России на текущий момент оценивается нами как неэффективное, причиной чего выступает ряд факторов, среди которых следует отметить институциональный характер коррупции; необязательность решений институтов гражданского общества для органов государственной власти; разрозненность и нескоординированность действия институтов гражданского общества; недостаточно высокий уровень правовой культуры и антикоррупционного образования.

В целях совершенствования данной ситуации нами предлагается реализации мероприятий по следующим основным направлениям: 1.) Формирование системы поощрения активности институтов гражданского общества; 2.) Углубление сотрудничества между институтами гражданского общества и органами государственной власти и местного са-

моуправления; 3). Содействие институтам гражданского общества в сборе и анализе информации о коррупционных практиках, коррупционных схемах, конфликте интересов и т.д. 4). Расширение и повсеместное внедрение системы антикоррупционного образования; 5). Интеграция российского гражданского общества в глобальное гражданское общество.

#### Список литературы:

1. Антикоррупционное образование в России // Transparency International. Official site [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.transparency.org.ru/antikorrupcionnoe-obrazovanie/antikorrupcionnoe-obrazovanie-v-rossii> (дата обращения 15.05.2019).

2. Лаврентьев А.Р., Красильникова Н.А. Участие институтов гражданского общества в предупреждении коррупции // Наука. Мысль: электронный периодический журнал. – 2016. – №5-2. – С. 24-29.

3. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 30 января 2014 г. № 93-р «Об утверждении Концепции открытости федеральных органов исполнительной власти» // Собрание законодательства РФ, 03.02.2014, N 5, ст. 547.

4. Суханов В.А. Международное сотрудничество в борьбе с коррупцией в органах власти. Дисс. ... канд. полит. наук. – М., 2014. – 182 с.

5. Тресков А.П. Формирование концептуальной модели гражданского общества в контексте опыта России. Дисс. ... канд. юрид. наук. – Ростов-на-Дону, 2014. – 184 с.

6. Федеральный закон от 09.02.2009 N 8-ФЗ «Об обеспечении доступа к информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления» // Собрание законодательства РФ, 16.02.2009, N 7, ст. 776.

7. Федеральный закон от 25.12.2008 N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» // Собрание законодательства РФ, 29.12.2008, N 52 (ч. 1), ст. 6228.

*Ладыка Анастасия Евгеньевна,  
Барташевич Богдан Викторович*

*Дальневосточный Федеральный Государственный Университет*

## ПОНЯТИЕ СДЕЛКИ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

*Ladyka Anastasia Evgenievna,  
Bartashevitch Bogdan Victorovich*  
*Far Eastern Federal State University*

## THE CONCEPT OF TRANSACTIONS IN CIVIL LAW

### Аннотация

*В статье содержится информация о сущности сделки, ее роли и целях в гражданском праве. Какие элементы необходимы для признания сделки действительной и в чем состоит их необходимость.*

### Abstract

*The article contains information about the nature of the transaction, its role and goals in civil law. What elements are necessary to recognize the transaction as valid and what is their need.*

**Ключевые слова:** *сделка, цель сделки, элементы, форма сделки, воля и волеизъявление, сроки, действительность сделки, сделки под условием.*

**Key words:** *the transaction, the purpose of the transaction, the elements, the form of the transaction, the will and will, the timing, the validity of the transaction, the transaction under the condition.*

Сделка является неотъемлемой частью взаимоотношений между субъектами гражданского права. Она является тем правовым средством, которое устанавливает права и обязанности между равноправными и самостоятельными субъектами.

Само понятие «сделка» законодательно определено в Гражданском кодексе Российской Федерации. В соответствии со ст. 153 ГК РФ, сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

В таком случае сделка всегда будет являться юридическим фактом. А значит она порождает гражданские правоотношения.

Причем важным признаком является «действию», сделки по своей природе не могут заключаться путем бездействия. Далее закон говорит нам

о правомерном действии, неправомерное действие влечет недействительность любой сделки, потому что такая сделка будет нарушать права других участников гражданского оборота.

Сделки играют в общественной жизни многогранную роль, именно поэтому сделки могут быть любыми, закон говорит о свободе сделок, но не в нарушение прав других лиц. Именно поэтому появились такие понятия как оспоримые и ничтожные сделки. Такие сделки нарушают права участников как самой сделки, так могут и затронуть других субъектов. В добавок ко всему они нарушают правовые последствия самой сделки, ее цель.

Достичь поставленных сделками целей – правовых последствий можно лишь в том случае, если они будут удовлетворять предъявляемым к ним



требованиям, условиям, т.е. если они будут действительными.

Любая сделка состоит из элементов, которые являются обязательным условием ее действительности. Основные элементы любой сделки: субъекты, воля, волеизъявление, форма, содержание, сроки и условие.

Гражданский кодекс в ст. 158 предусмотрел формы сделок, а именно: 1) прямое волеизъявление, т.е. устно или письменно (простая или нотариальная); 2) конклюдентные действия; 3) молчание.

Для одних сделок она обязательна, для других свободна. Форма заключения сделки может быть различной.

Стоит отметить, что устная форма сделки уже изжила себя, так как заключение сделок в этой форме наиболее трудно доказать. По большому счету у стороны сделки нет доказательств ее совершения. А вот письменная форма сделки смогла бы восстановить справедливость и является хорошим доказательством в суде. Если возьмем ситуацию с долгом, на руках будет расписка – можно легко выиграть дело в суде, на словах одолжил деньги – нет смысла обращаться за защитой своих прав. Нотариальная форма сделки тоже в настоящее время часто используется субъектами гражданского права. Нотариус помимо удостоверения сделки разъясняет ее участникам все их права и обязанности, что так же не мало важно, ведь не всегда все участники сделки до конца понимают смысл заключенного договора.

На действительность любой сделки влияет воля и волеизъявление. Эти два важных понятия должны совпадать, иначе можно говорить либо о принуждении лица к заключению сделки, либо о его заблуждении относительно условий сделки.

Сроки в сделке не являются обязательным условием, но если стороны сделают на них указание, то их не соблюдение, будет грозить негативными последствиями.

Интересными являются сделки совершенные под условием. Такие сделки вводят мотив в свое содержание, хотя по общему правилу мотив не является обязательным условием. Причем стороны при

заключении не могут знать, наступит событие, указанное как условие, или нет.

Данных сделок всего два вида: сделки под отлагательным условием и сделки под отменительным условием. Они различаются лишь в построении правоотношения. В первом случае наступление условий порождает возникновение правоотношения, а во втором приводит к прекращению.

Можно достаточно долго описывать особенности сделок, но факт остается фактом – сделки необходимый элемент гражданского общества. Физические лица ежедневно заключают сделки, на основании которых им продают товары, оказывают услуги, выполняют работы. И продолжается это в течение всей жизни человека и до самой смерти. Большое место занимают сделки и в предпринимательской деятельности.

Именно из-за такого многообразия сфер применения сделок очень важно и необходимо, чтобы граждане и юридические лица, а также не стоит забывать про публично-правовые образования, как можно более четко придерживались буквы закона, совершая сделки и заключая договоры в полном соответствии с действующим законодательством. В противном случае необходимо, чтобы закон как можно более твердо пресекал все случаи нарушения Гражданского кодекса, а также применял соответствующие правовые санкции.

#### Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301; 2018. № 32. Ст. 5132 (ред. от 03.08.2018).
2. Лазарева, А.С. Юридический состав сделки, в цивилистике не разработано понятие юридического состава сделки / А.С. Лазарева // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2009. № 2. С. 100-101.
3. Митрофанова, И.А. Некоторые проблемы регулирования сделок, совершенных под условием, в российском гражданском праве / И.А. Митрофанова // Бизнес. Образование. Право. 2017. № 4(41). С. 337-341.

*Ладыка Анастасия Евгеньевна,  
Барташевич Богдан Викторович*

*Дальневосточный Федеральный Государственный Университет*

### ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ВРЕД, ПРИЧИНЕННЫЙ МАЛОЛЕТНИМИ И НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ

*Ladyka Anastasia Evgenievna,  
Bartashevitch Bogdan Victorovich  
Far Eastern Federal State University*

### RESPONSIBILITY FOR DAMAGE CAUSED BY YOUNGER AND MINORNESS

#### Аннотация

*В статье раскрыто понятие деликтных обязательств, и условия привлечения к ответственности вследствие причинения вреда. На этой основе рассматривается кто и при каких обстоятельствах должен нести ответственность за вред, нанесенный малолетними и несовершеннолетними, учитывая особенность их возраста.*

**Abstract**

*The article reveals the concept of tort obligations, and the conditions for bringing to responsibility as a result of harm. On this basis, it is considered who and under what circumstances should be held responsible for the harm caused by minors and minors, taking into account the peculiarity of their age.*

**Ключевые слова:** деликтные обязательства, ответственность, причинение вреда, малолетние, несовершеннолетние, законные представители, вина.

**Key words:** tort obligations, liability, causing harm, juveniles, minors, legal representatives, guilt.

Одним из основных разделов в Гражданском Кодексе Российской Федерации являются обязательства. Деликтные обязательства или их так же называют обязательства из причинения вреда, представляют собой один из видов гражданско-правовых обязательств. Возникают такие обязательства вследствие причинения вреда какому-либо субъекту гражданского права. Обязательства, возникающие из причинения вреда, всегда являются внедоговорными обязательствами и носят императивный характер, в связи с чем исключается усмотрение сторон при определении условий возникновения и размера возмещения вреда.

Закон не дает определения деликтного обязательства, однако его суть содержится в п.1 ст. 1064 Гражданского Кодекса Российской Федерации, согласно которому ущерб, причиненный личности, а также имуществу гражданина или юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, которое нанесло соответствующий вред.

Российское законодательство предусматривает, что привлекаются к ответственности вследствие наступления деликтного обязательства только те лица, которые способны руководить своими действиями и правильно воспринимать их возможные последствия. Такая способность появляется у субъектов в соответствии с действующим гражданским законодательством с четырнадцати лет. Граждане, достигшие четырнадцати лет, но не достигшие восемнадцати лет признаются несовершеннолетними. Однако законодатель считает, что данная категория граждан, уже может осознавать противоправность своих поступков и верно оценивать ситуации, происходящие вокруг него, а значит они должны и самостоятельно отвечать за причиненный своими действиями вред, если, конечно, не докажут свою непричастность.

Совершенно иначе законодатель видит ответственность малолетних. Малолетними признаются граждане, не достигшие четырнадцати лет. Такие лица, согласно Гражданскому кодексу РФ признаются неделиктоспособными, а значит не несут самостоятельной ответственности за причиненный вред. Такая позиция законодателя вполне логична, ведь в таком возрасте ребенку трудно определить противоправность своих действий. Однако потерпевший от его действий, должен получить защиту от законодателя. Поэтому закон говорит нам, что за малолетних ответственность несут его законные представители: родители, усыновители или опекуны, если не смогут обосновать, что ущерб возник по вине иных лиц.

Не стоит забывать, что родитель, который проживает отдельно от своего ребенка несет равную

ответственность с тем родителем, который проживает вместе с ребенком. Однако, если один законных представителей, в лице родителей, по вине другого, был лишен возможности участвовать в воспитании своего ребенка, суд может это учесть, и освободить его от ответственности.

Таким образом, равенство в предоставлении родителям прав и обязанностей по воспитанию детей, предполагает и солидарную ответственность супругов за вред, причиненный их малолетним ребенком, хотя прямо в ст. 322 ГК РФ такого случая солидарной множественности не установлено.

Возможны ситуации, когда несовершеннолетние не могут самостоятельно возместить вред, в таком случае суд принимает решение об ответственности за них его законных представителей. Их ответственность носит субсидиарный характер и прекращается с достижением причинителем вреда совершеннолетия или появления у него доходов или иного имущества, с помощью которого он сможет возместить ущерб.

Важным является и то, что за вред, причиненный малолетними и несовершеннолетними, обязаны так же отвечать родители, которые решением суда были лишены родительских прав. Но привлекаются к ответственности лишь при условии, что причиненный ребенком вред является следствием ненадлежащего осуществления родительских обязанностей. Так же в Гражданском кодексе содержится упоминание, что после лишения родительских прав не должно пройти трех лет.

Также по деликтным обязательствам малолетних и несовершеннолетних несут организации под надзором которых находились дети, если не смогут обосновать свою невиновность в причинении вреда. Условием для возложения на такие организации ответственности является ненадлежащее осуществление ими надзора, то есть противоправность поведения. И такое понятие как недостатки воспитания, в данном случае, закон в качестве условия для возникновения ответственности не указывает.

Подводя итог стоит отметить, что все крутится вокруг понятия «вина». Если несовершеннолетний докажет свою невиновность, то ответственность для него не наступит. То же самое относится к законным представителям и организациям, осуществляющим надзор за малолетними и несовершеннолетними. Вина – обязательный признак для привлечения к любой ответственности. В гражданском праве данное понятие является условием наступления ответственности, а не мерой как в уголовном праве, поэтому отсутствует потребность закрепления в законодательстве определения формы вины. В деликтных обязательствах ни форма вины, ни ее

степень не влияют на размер ответственности, за исключением случаев, специально указанных в законе и касающихся, как правило, учета вины потерпевшего.

#### Список литературы

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1996. № 5. Ст. 410. 2018. № 31. Ст. 4814 (ред. от 29.07.2018).

2. Гонгало, Б.М. Гражданское право: учебник / под ред. Б.М. Гонгало, 2-е изд. перераб. и доп. М.: Статут, 2016. 528 с.

3. Кулаков, В.В. Принципы семейного права / В.В. Кулаков // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 5. С. 15-21.

4. Российское гражданское право / Е.А. Суханов [и др.]; под ред. Е.А. Суханов [и др.]. М.: Статут, 2016. 1208 с.

*Ладыка Анастасия Евгеньевна,  
Барташевич Богдан Викторович*

*Дальневосточный Федеральный Государственный Университет*

## ЦЕНЗ СУДИМОСТИ КАК ОГРАНИЧЕНИЕ АКТИВНОГО ИЗБИРАТЕЛЬНОГО ПРАВА

*Ladyka Anastasia Evgenievna,  
Bartashevitch Bogdan Victorovich  
Far Eastern Federal State University*

### CENTER OF JUDGMENT AS A LIMITATION OF ACTIVE ELECTORAL RIGHT

#### Аннотация

*В статье раскрывается понятие активного избирательного права в Российской Федерации и что является его ограничением. Как влияет ценз судимости на активное избирательное право граждан, и что думает по данному вопросу Европейский Суд по правам человека.*

#### Abstract

*The article reveals the concept of active electoral law in the Russian Federation and what is its restriction. What is the effect of a conviction on the active electoral right of citizens, and what the European Court of Human Rights thinks on this issue.*

**Ключевые слова:** активное избирательное право, ценз судимости, выборы, лишение свободы, ограничение права, Европейский Суд по правам человека, Конвенция о защите прав человека.

**Key words:** active electoral law, criminal record, elections, deprivation of liberty, restriction of the right, European Court of Human Rights, Convention for the Protection of Human Rights.

Активное избирательное право является частью субъективного избирательного права и представляет собой гарантированную Конституцией Российской Федерации возможность участвовать в выборах в качестве избирателя.

Данное избирательное право является способом взаимодействия граждан с государством. С его помощью происходит выявление воли народа относительно того в руках кого будет сосредоточена власть.

Реализовать свое право на участие в выборах можно при соблюдении избирательных цензов, которые представляют собой систему условий и ограничений при осуществлении активного избирательного права.

Основным ограничением на участие в выборах является ценз судимости.

В соответствии с ч. 3 ст. 32 Конституции Российской Федерации, граждане, которые находятся в местах лишения свободы на основании приговора суда, не имеют права участвовать в выборах путем голосования. Однако, пока в отношении гражданина не вступит в законную силу приговор суда, он может беспрепятственно реализовывать свое активное избирательное право.

Не стоит забывать, что условный срок не может быть препятствием для невозможности участия в качестве избирателя на выборах.

Законодатель намеренно делает акцент на месте лишения свободы, предусматривая временный характер такого ограничения. Таким образом, выходя на свободу, наличие самой судимости у гражданина не имеет значения для реализации права на голосование.

Причем стоит заметить, не имеет значение какое было совершено преступление тяжкое, особо тяжкое или преступление экстремистской направленности, гражданин в любом случае после освобождения из мест лишения свободы приобретает обратно свое активное избирательное право, но последствия преступной деятельности не обходят его стороной, такой гражданин лишается права быть избранным.

Применение ограничения права на участие в выборах заключенных, требуют соблюдения разумности и справедливости. Право избирать в органы государственной власти и органы местного самоуправления не является абсолютным и может быть подвергнуто определенным ограничениям. Согласно ч.3 ст. 55 Конституции Российской Федерации – федеральным законом могут быть ограничены права и свободы человека и гражданина лишь

только в той степени, в какой это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В соответствии с конституционной нормой право на свободные выборы может быть ограничено для защиты ценностей, закрепленных Конституцией, но без нарушения принципа юридического равенства и происходящих из него критериев разумности, соразмерности и необходимости в правовом демократическом государстве.

Дискуссии о правильности ограничения активного избирательного права осужденных актуальны и в настоящее время. И как известно, данный вопрос был предметом рассмотрения Конституционного Суда Российской Федерации и Европейского Суда по правам человека.

Европейский Суд впервые столкнулся с данным вопросом почти 14 лет назад в деле «Хирст против Соединенного Королевства». Джон Хирст был обвинен в совершении убийства и приговорен к пожизненному лишению свободы. При этом на основании закона 1983 года «О представительстве народа» ему было запрещено принимать участие в голосовании на выборах. В связи с этим, Хирст обратился в Высокий Суд с ходатайством о неправомерности закона в связи с тем, что он противоречит положениям Конвенции.

Ходатайство заявителя было рассмотрено Отделением королевской скамьи Высокого суда. Суд в данном деле отклонил требования заключенных, но не обошел вниманием Протокол № 1 к Конвенции.

Протокол № 1 Конвенции о защите прав человека обязывает: «проводить с разумной периодичностью свободные выборы путем тайного голосования в таких условиях, которые обеспечивали бы свободное волеизъявление народа при выборе органов законодательной власти».

В данной норме нет упоминания о заключенных, на что и обращает внимание Европейский Суд. Однако, вплоть до настоящего времени, Великобритания игнорирует данное решение и сохраняет запрет заключенным на участие в выборах в качестве избирателей.

Россия так же стала участником судебного разбирательства почти в аналогичном деле. Так, в 2013 году ЕСПЧ признал противоречащим Конвенции по правам человека положение Конституции Российской Федерации. Речь идет о деле под названием «Анчугов и Гладков против Российской Федерации».

Анчугов и Гладков обратились в Конституционный Суд Российской Федерации с жалобой, ссылаясь на неправомерность нормы прописанной в ч. 3 ст. 32 Конституции Российской Федерации, считая, что ряд их конституционных прав нарушается. В своих письмах они обращались в секретариат Конституционного Суда, но положительного решения так и не получили.

Оба гражданина решили не останавливаться на половине пути и вместе обратились в ЕСПЧ за защитой своих прав на свободные выборы, ссылаясь на ст. 3 Протокола №1 к Конвенции.

Все дело в том, что статья Протокола совершенно разнится со ст. 32 Конституции Российской Федерации. Если Конституция запрещает участие осужденным, находящимся в местах лишения свободы участвовать в выборах, то Конвенция не содержит никакого запрета.

Власти России утверждали, что Конституция Российской Федерации являет правовым документом, который имеет высшую юридическую силу на всей территории российского государства, и соответственно пользуется приоритетом по отношению другим актам правового характера и нормам международного права. И Конвенция, которая имеет силу международного договора, не является исключением.

Заявители в ответ указывают, что при ратификации Конвенции Россия не сделала оговорки по вопросу применимости на территории положений Протокола N 1 к Конвенции, в том числе ст. 3 этого Протокола, поэтому власти Российской Федерации неправомерно утверждали, что положения Конвенции неприменимы по причине их противоречия Конституции.

Не стоит забывать, что Россия ратифицировала Конвенцию, следовательно, обязана соблюдать ее условия, а не ссылаться на верховенство Конституции над остальными актами. А значит изначально должна была ознакомиться со всеми положениями и в случае противоречия не принимать участия.

Таким образом ЕСПЧ удовлетворил требования Анчугова и Гладкова и вынес решение о пересмотре ст. 32 Конституции Российской Федерации.

Однако Конституционный Российской Федерации указал на невозможность исполнения решения. Действительно, изменение ст. 32, в связи с тем, что она находится в главе 2, грозит принятием новой Конституции. Россия не решится на этот шаг, так как невозможно предугадать мнение народа по данному вопросу, ведь это не просто внесение корректировок, а целое принятие нового закона.

Стоит заметить, что Европейский Суд по правам человека сам указал, что те преступления, за которые лицо получило наказание в виде лишения свободы на срок свыше трех лет признаются «достаточно серьезными» и в таком случае могут служить основанием для лишения лиц, совершивших данные преступления, активного избирательного права. В свою очередь, С.Б. Анчугов и В.М. Гладков были проговорены к пятнадцати годам лишения свободы за совершение особо тяжких преступлений, учитывая, что изначально их наказанием была смертная казнь, не стоит их считать пострадавшими от несправедливого лишения активного избирательного права.

В итоге, исходя из изложенного Конституционный Суд Российской Федерации пришел к выводу, что Постановление ЕСПЧ нельзя исполнить в

части мер общего характера, которые требуют изменения российского законодательства и установленной на нем судебной практики, путем установления возможности быть избирателем определенной категории осужденных, и отбывающих наказание в местах лишения свободы. Ведь Конституция содержит прямой запрет на активное избирательное право таких категорий граждан и не устанавливает каких-либо исключений.

Таким образом, Конституционный Суд приходит к выводу, что как бы ЕСПЧ не указывал на нарушение Конвенции, Россия ее нормы не переступала. И заключенные, обратившиеся в Европейский Суд правомерно лишены активного избирательного права. В любом случае, решение Конституционного Суда окончательное и пересмотр главы 2 Конституции не будет приведен в исполнение.

В любом случае, лишение осужденных, отбывающих наказание в местах лишения свободы, права избирать является не совсем правомерным. Такие осужденные являются в первую очередь гражданами российского государства и не должны быть ущемлены в участии в голосовании. Их вина в совершении преступления, и они за это отвечают перед законом.

#### 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) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2014. № 31. Ст. 4398.

2. Дело Хирст против Соединенного Королевства: информация о постановлении ЕСПЧ от 06.10.2005. № 74025/01 // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2006. № 6.

3. Дело Анчугов и Гладков против Российской Федерации: постановление ЕСПЧ от 04.07.2013 № 11157/04, 15162/05 // Бюллетень Европейского Суда по правам человека. 2014. № 2.

4. Дело о разрешении вопроса о возможности исполнения в соответствии с Конституцией Российской Федерации постановления Европейского Суда по правам человека от 4 июля 2013 года по делу Анчугов и Гладков против России в связи с запросом Министерства юстиции Российской Федерации: постановление Конституционного Суда РФ от 19.04.2016. № 12-П // Вестник Конституционного Суда РФ. 2016. № 5.

5. Шевчук, Т.С. Ограничение политических прав заключенных в Российской Федерации / Т.С. Шевчук // Журнал актуальные вопросы борьбы с преступлениями. 2015. № 2. С. 102 – 105.

Colloquium-journal №10(34), 2019

Część 10

(Warszawa, Polska)

ISSN 2520-6990

Czasopismo jest zarejestrowane i publikowane w Polsce. W czasopiśmie publikowane są artykuły ze wszystkich dziedzin naukowych. Czasopismo publikowane jest w języku angielskim, polskim i rosyjskim.

Artykuły przyjmowane są do dnia 20 każdego miesiąca.

Częstotliwość: 12 wydań rocznie.

Format - A4, kolorowy druk

Wszystkie artykuły są recenzowane

Każdy autor otrzymuje jeden bezpłatny egzemplarz czasopisma.

Bezpłatny dostęp do wersji elektronicznej dziennika.

Wysyłając artykuł do redakcji, Autor potwierdza jego wyjątkowość i bierze na siebie pełną odpowiedzialność za ewentualne konsekwencje za naruszenie praw autorskich

Zespół redakcyjny

Redaktor naczelny - **Paweł Nowak**

**Ewa Kowalczyk**

Rada naukowa

- **Dorota Dobija** - Profesor i rachunkowości i zarządzania na uniwersytecie Koźmińskiego, dyrektor programu k. e. n.
- **Jemielniak Dariusz** - prof. dyrektor centrum naukowo-badawczego w zakresie organizacji i miejsc pracy, kierownik katedry zarządzania Międzynarodowego w Ku.
- **Henryka Danuta Stryczewska** - prof. dziekan Wydziału Elektrotechniki i Informatyki Politechniki Lubelskiej.
- **Mateusz Jabłoński** - Politechnika Krakowska im. Tadeusza Kościuszki.
- **Henryka Danuta Stryczewska** - prof. , dziekan Wydziału Elektrotechniki i Informatyki Politechniki Lubelskiej i prof. Zbigniew Grądzki, prorektor ds. Nauki.
- **Sani Lukács** — eötvösa Loránd University, Faculty of Social Sciences, phd in sociology7
- **Király Tamás** — Szegedi Tudományegyetem, gyógyszerésztudományi Kar, phd gyógyszertár9
- **Gazstav Lewandowskij** — węgierski uniwersytet sztuk pięknych, Graficzny wydział / Specjalizacja w dziedzinie projektowania graficznego.
- **Bulakh Iryna Valerievna** - k.arh., Profesor nadzwyczajny w Katedrze Projektowania Środowiska Architektonicznego, Kijowski Narodowy Uniwersytet Budownictwa i Architektury

« Colloquium-journal »

Wydrukowano w « Chocimska 24, 00-001 Warszawa, Poland »

E-mail: [info@colloquium-journal.org](mailto:info@colloquium-journal.org)

<http://www.colloquium-journal.org/>