

Министерство образования и науки Российской Федерации
ГОУ ВПО «Курганский государственный университет»
Юридический факультет

Студенческое научное общество
юридического факультета



ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

Материалы II Всероссийской научно-теоретической конференции
студентов, аспирантов и молодых учёных
(14-15 мая 2010 года)

Курган 2010

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ
КУРГАНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

**ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ
СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ**

**материалы Всероссийской студенческой научно-теоретической
конференции (17 апреля 2009 г.)**

Курган 2009

УДК
ББК
П

Проблемы развития правовой системы современной России: материалы Всероссийской студенческой научно-теоретической конференции 17 апреля 2009г. - Курган: Изд-во Курганского гос. ун-та, 2009. - 140 с.

Сборник материалов всероссийской студенческой научно-теоретической конференции посвящен актуальным проблемам развития правовой системы современной России. Работы, включенные в сборник, представляют исследования студентов в различных областях современного права.

Настоящее издание предназначено для специалистов в области юриспруденции, аспирантов, студентов юридических факультетов, а также всех, интересующихся проблемами развития правовой системы современной России.

Ответственный редактор канд. юрид. наук, доцент Пикалов И.А.

ISBN 978-5-86328-955-7

© Курганский государственный
университет, 2009
© Авторы, 2009

РАЗДЕЛ 1.

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Булах Дарья Александровна, 3 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В.,
кандидат юридических наук, кандидат
исторических наук, доцент

ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ИСКАНИЯ ИНТЕЛЛИГЕНЦИИ В РАБОТАХ П.Б. СТРУВЕ И С.Л. ФРАНКА

Понятие интеллигенции можно определить как социальную группу лиц, профессионально занимающихся умственным трудом, обладающих знаниями, развивающих и распространяющих образование и культуру. Интеллигентами могут быть люди разных профессиональных групп, они могут принадлежать к разным идеологическим движениям, но их объединяет единая духовно нравственная основа, обостренное чувство долга и чести. Интеллигенция чувствует себя ответственной за судьбу отечества, за правильное развитие общества. Об этом пишут люди совершенно разных политических взглядов и профессий. Например, известный своими работами о проблемах русской интеллигенции Петр Бернгардович Струве – экономист, историк, публицист, и Семен Людвигович Франк – философ, религиозный мыслитель, психолог.

П.Б. Струве в своих работах высказывал мысль, что именно интеллигенция несет на себе бремя ответственности за национальное развитие; она есть тот культурный пласт, который должен влиять на государство, критикуя то, что мешает развитию общества. Первоначально Струве приветствовал русскую революцию, но позже разочаровывался в ней и называл катастрофой, а так же признал ошибочность поведения интеллигенции, которая «внесла огромный фанатизм ненависти и убийственную прямолинейность выводов»¹. Задача интеллигенции хранить и приумножать культурные ценности. Именно поэтому она не должна уходить в оппозицию государству в безудержном стремлении разрушить несовершенную систему, а должна разрабатывать идеи патриотизма, человеколюбия, духовно-нравственного идеала. Такая непростая роль порождает множество проблем, прежде всего идеологических, с которыми сталкивается интеллигенция. Работа С.Л.Франка «Крушение кумиров» последовательно раскрывает нам «соблазны души русского интеллигента XIX века»² и их низложение. Поводом к написанию этой работы послужила речь, произнесенная на съезде русских студентов в 1923 г. в Германии (где

¹ Интеллигенция. Власть. Народ: Антология. – М. 1997 г.

² См.: С.Л. Франк Сочинения. – М.: АСТ, 2000. – С. 148.

он жил, после того, как был арестован и выслан из России в 1922 г.). Семен Людвигович хотел на примере своего поколения показать какие ошибки можно совершить и поделиться опытом как найти верную точку опоры и основу для духовности и живого объективного отношения к действительности. Прежде всего, С.Л. Франк развенчивает революцию, как кумира интеллигенции. Идея революционного изменения общества владела умами интеллигенции - тысячи десятки тысяч русских людей, среди которых было много талантливых, вдохновленных душ, жертвовали ради этого кумира своей жизнью, спокойно шли на виселицу в ссылку, тюремное заключение, отрекались от нормальной человеческой жизни: семьи, богатства, карьеры. Добро и Зло отождествлялись с левыми и правыми. Стыдно было не быть революционером. Казалось, что достаточно изменить форму правления и изгнать министров, губернаторов – и не станет нищеты, невежества, и настанет золотой век всеобщего благоденствия. «И идолопоклонство революционной веры заключалось не только в том, и даже совсем не в том, что она имела ложные или односторонние социально-политические идеалы, а в том, что она поклонялась своим общественным идеям как идолу и признала за ними достоинство и права всевластного божества»¹. Напряженно-страстная, самоотверженная политическая борьба за осуществление «царства божия на земле», привела к торжеству царства смерти и сатаны. В результате, одни – пришли к выводу, что достаточно немного изменить, «наложить заплаты» на лохмотья старых знамен – говоря, что русский народ просто ещё не созрел для социализма или революции вообще, или, например, что просто следует изменить идеи социализма, сочетав их с демократическими началами. Другие же, сделали более радикальные выводы о том, что институту социализма и революционизма, лживы и поэтому, надо начать служить прямо противоположным идеалам – восстановить монархию, признать неприкосновенность частной собственности и уверовать в идеи консерватизма. Крушение кумира революции в своем падении увлекает за собой и других, например более универсального – кумира политики. Разочарование, в результате крушения идей революции, привело некоторых к пониманию неправильности политического фанатизма вообще. Нет идеального общественного порядка. Стремление его достичь всегда ведет к жертвам, насилию и страданиям. Государство, политическая власть, принуждение – все это необходимость, без которой человечество не может обойтись, но они производное. На первом месте человек и его осмысленная благая жизнь. Только тогда, когда ты знаешь для чего ты вообще живешь, на чем утверждён твой смысл жизни, если в твоей жизни есть истинная вера, которая дает тебе радость и ясность – только тогда ты можешь построить свой дом и затем уже установить внешние условия порядка, утверждает Франк. Эти условия будут определяться высшей целью твоей жизни, и ты будешь иметь четкую систему ценностей, будешь знать почему ты любишь одно и отвергаешь

¹ См.: С.Л. Франк Сочинения. – М.: АСТ, 2000. – С. 158.

другое. В этом идеи Франка перекликаются с идеями П.Б. Струве, который считал, что путь к совершенствованию государства лежит, не в изменении политического устройства или общественного уклада, а через совершенствования каждого отдельного человека. Патриотизм, высокий уровень культуры и образования, нравственность и национальное самосознание – вот идеи которые надо исповедовать, чтобы построить достойное государство, в том числе правовое. Франк критикует так же и преклонение интеллигенции перед западной культурой. Сущность обаяния этого кумира в вере в непреложное благо прогресса как культурного, так и технического. Франк пишет: «Нам казалось, что в мире царит "прогресс", постепенное и непрерывное нравственное и умственное совершенствование человечества, неразрывно связанное с таким же совершенствованием его материальной и правовой жизни. Мы восхищались культурой Европы и скорбели о культурной отсталости России».¹ Всё в Европе казалось прекрасным: и всеобщая грамотность и интерес к политике, и уважение власти к правам человека, и в жизненном комфорте. Поэтому когда разразилась война, она оказалась для большинства русских образованных людей совершенной неожиданностью. И теперь не восхищает так кучер читающий газету на своем сиденье, не поражают речи произносимые в европейских парламентах. Вот, что пишет по этому поводу С.Франк «мы заранее знаем их содержание: либо безответственная демагогия, либо официально-лицемерное провозглашение каких-либо священных принципов, в которые никто не верит и которые – никогда не осуществляются, оправдание какого-нибудь зла под тем или иным высоким предлогом, либо, наконец, сознание своего бессилия и безвыходности положения; от всей текущей политики на нас уже заранее веет или человеческой глупостью, или человеческой подлостью, или тем и другим вместе».² Не радует больше и технический прогресс. Путешествия по воздуху...в чем смысл полета - спрашивает Франк, если не знаешь куда и за чем лететь, если единственным реальным результатом развития воздушных сообщений стала возможность превратить войну в быстрое и беспощадное убийство населения целых стран. «Нужно ли в самом деле для человеческого счастья это безграничное накопление, это превращение человека в раба вещей, машин, телефонов<...>? Нет ответа на этот вопрос, но есть сомнение и недоверие, которых мы прежде не знали».³ Так опрокидывается и идол культуры. Общество вовсе не беспрерывно совершенствуется, не идет неуклонно по ровному и прямому пути к осуществлению добра и правды, оно скорее имеет свои взлеты и падения. И утонченная умственная культура, внешняя благопристойность не гарантируют отсутствия духовного варварства и порочности. Кумир «идеи» и «нравственного идеализма». Крушение вышеперечисленных кумиров приводит к духовному перевороту, может быть даже катастрофу, которую можно обозначить как крушение «идеи» и

¹ См.: С.Л. Франк Сочинения. – М.: АСТ, 2000. – С. 175.

² См.: С.Л. Франк Сочинения. – М.: АСТ, 2000. – С.181.

³ См.: С.Л. Франк Сочинения. – М.: АСТ, 2000. – С. 184.

«нравственного идеализма». Человек лишенный религиозной веры, живет идеей или принципами, имеет представления о какой — ни будь цели. В своей жизни он служит достижению этой цели. Моральные принципы и отвлеченные моральные идеалы не нормируют духовную жизнь, они влияют на внешние проявления – поступки, разговоры, публичную жизнь человека и если они идут в разрез с внутренними ощущениями – человек, раздираемый противоречиями, страдающий от двуличности, попадает в духовный кризис. Кроме того «идеал», «высокие принципы» представляющие собой очевидное добро, как только начинают применяться на практике, обращаются во зло. Чем более авторитетен и незыблем идеал, и чем более преданы ему его реализаторы, тем разрушительней он влияет на жизнь с её конкретно-сложными нуждами и неоднозначностью событий. И пусть как ни несовершенна жизнь, стихийно складывающаяся из слабых, порочных человеческих стремлений – она всё-таки правдивей и приспособленней к человеческой природе, чем отвлеченный нравственный идеал. Франк, развенчав в своей книге всех кумиров, которые властвовали в умах интеллигенции, приходит к религии, именно в ней он видит ответы на правильное восприятие мира. Таким образом, в наше время, когда общество находится в поисках национальной идеи, строит правовое государство и борется за приоритет прав человека, не стоит забывать об опасности сотворить себе ещё одного кумира, на алтарь к которому будут положены сотни человеческих жизней. Именно поэтому работы С.Л. Франка и П.Б. Струве, в которых они попытались найти правильный путь развития общества и ещё раз напомнили об уже не раз сделанных ошибках, следует изучать и анализировать.

Коков Алексей Игоревич, 4 курс,
Курганский государственный
университет, юридический факультет.
Научный руководитель: Глебов А. Н.,
кандидат исторических наук, доцент

ДОСТУПНЫЕ МЕТОДИКИ ОРИЕНТИРОВАНИЯ В ПРАВОВОЙ ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ

На сегодняшнем этапе развития государственности у народонаселения возникла необходимость говорить и мыслить правовыми категориями.

Такое мышление развивается в двух случаях: при росте правовой культуры общества в целом и при повышении уровня конфликтности отношений в обществе (криминогенность обстановки и споры, возникающие при нарушении нормального гражданского оборота). Эти процессы линейны и параллельны при усложнении жизни (рисунок 1) или скачкообразны и взаимно пересекаемы при нестабильности развития государства (рисунок 2).

Источником указанных выше процессов выступает реально выраженная или потенциально возможная (предполагаемая, а, значит, лишь оставшаяся в подсознании) «проблема». В силу своей полисемантики, определение самой категории («проблема») является результатом как (а) противоправного поведения, где рассматривается в значении «изменение первоначального положения, требующее восстановления в нём», так и (б) пытливости ума, мыслительных операций, где означает «вопрос науки, требующий разрешения».

Рисунок 1. (усложнение жизни)

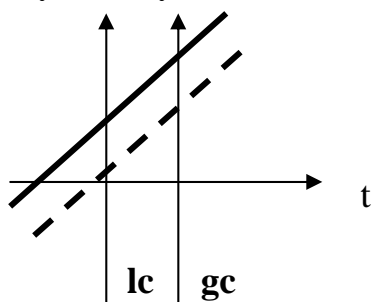
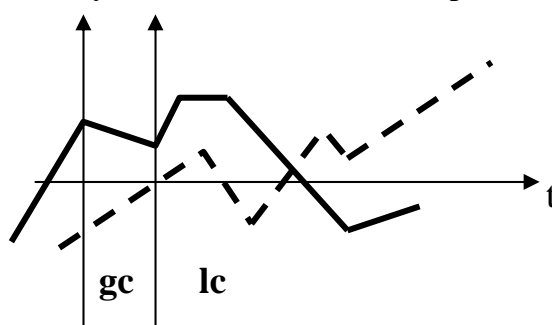


Рисунок 2. (нестабильность развития государства)



Где: gc (Growth of criminality) – криминогенность, рост преступности,
lc (Legal culture) – правовая культура,
t (time) – время.

В обоих случаях (применительно к юриспруденции) необходимо помещение неправового «материала» (ситуации) в правовую среду.

В юридических периодических изданиях подход к данному вопросу выводится с позиций классической юриспруденции, а именно – «огуманитаренное» исключительно правовое знание порождается «встречей» профессионального активного юриста с персонально определённой ситуацией обратившегося клиента». Приобретение знания имеет обоюдный характер и носит имя – «опыт».

Но, по нашему мнению, к современной юриспруденции применим иной подход – для получения общеприменимых знаний необходимо помнить, что «в основе любых статистических закономерностей лежат неоднократные динамические взаимодействия разных материальных носителей информации».

Это значит, что в основе методик ориентирования в правовой действительности лежат доступные открытые законы природы, в свою очередь, выступающие в качестве всеобщих законов общественного развития.

Яркий пример такого закона природы – навигационные способности голубей. Исследование в этой области были проведены в рамках теории невизуального ориентирования немецким учёным Шмидт-Кёнигом.¹ Именно изучение нами этого закона позволило выявить следующие методики ориентирования в правовой действительности:

¹ Ульянич Ю. Человек-компас / «Техника молодёжи», 1990. - № 11. – С. 64. – 2-6 с.

1. проведение экспериментов с теоретическими исследованиями.

В опытах по ориентированию голубей Шмидт-Кёниг использовал матовые линзы для глаз птиц. Они не позволяли птицам видеть на дальние расстояния. Для обычного человека таковой «матовостью» выступает правовое знание – оно неясно для него. Неясным в исследовании птиц оставалась возможность их отклонения от курса на голубятню при использовании линз. При схематичном изображении полёта результатом становилась разница в 16 градусов (рисунок 3). Но при зеркальном перенесении неверного курса в четверть с верным курсом среднее направление пернатых отличалось от направления на голубятню всего лишь на 0,8 градуса (рисунок 4).

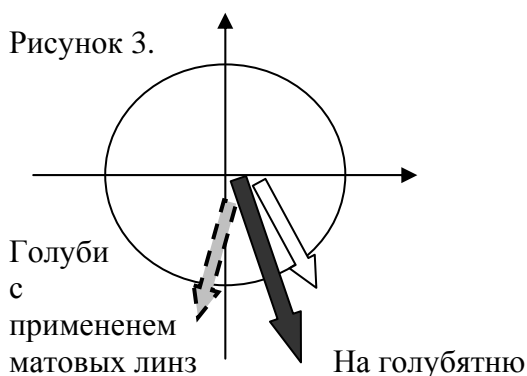
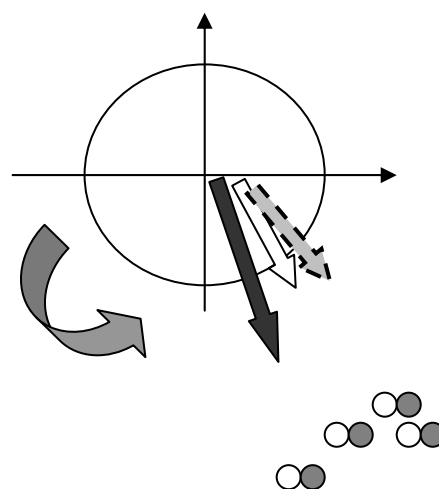


Рисунок 4.



При трансляции данной ситуации на научное поле в сфере юриспруденции мы имеем следующий ответ – какими бы мы способами ни пытались проводить эксперименты с теоретической базой (непосредственно процессуальными (проводимыми юристами) либо обыденными (проводимыми гражданами)), то, если это делать в целях познания правовой действительности и не в ущерб целостной картине правовой науки, мы получим практически одинаковые результаты активности.

2. совершенствование информационного аппарата.

Так, человек (в отличие от птиц) на сегодня имеет расстроенные цивилизацией навигаторские способности. Для «вычисления» курса голубь использует инстинкты и черпает информацию из окружающей обстановки в момент полёта. Человеку для поиска пути выхода из проблемы необходима постановка цели (целеполагание), выяснение целесообразности движения и, наконец, целеустремлённость. Вероятно, птицы, как «живые навигаторы», желая попасть в тот или иной пункт, вспоминают топографические направления относительно других объектов. Люди чаще всего поступят так же в ориентировании и на местности и в правовой действительности, опираясь на информационный аппарат и пополняя его со временем.

3. нахождение сферы регулирования (направления).

Данная методика основана на том, что голуби, не определившись, «куда лететь», до того момента как взмахнули крыльями, сделают это при первой возможности «в пути», после чего возьмут правильный курс. Это и есть то, что отличает их от человека. Люди чаще всего теряют ориентировку в том или ином исследовании. Выбрав одно направление, они вскоре начинают сомневаться в нём и идут по второму, которое затем меняют на третье и так далее.

4. включённость в процесс.

Птицы воздерживаются от начала перелётов в хмурый, пасмурный день. Значит, здравый инстинкт оберегает их от блужданий по различным вариантам. Но, если они разрешили неопределённости при вылете, то будут продолжать полёт и в густом тумане, и в сплошной облачности, опираясь на имеющиеся данные о маршруте и создавая новые модели маршрутов. Человек сегодня постоянно включён в правовой процесс вне зависимости от того, осознаёт ли он эту включённость. Отсюда, осознанность и принятие включённости как данности правового общества – основная цель каждого гражданина.

Данные методики, выполненные в форме аналогии, применяемые в комплексе или по отдельности, необходимы для более плодотворного развития правового сознания.

Родненко Карина Станиславовна,
3 курс, ФГОУ ВПО «ВАГС»,
юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В.,
кандидат юридических наук, кандидат
исторических наук, доцент.

ПРАВОСОЗНАНИЕ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОМ УЧЕНИИ И.А. ИЛЬИНА

Правосознание относится к формам общественного сознания. Правосознание это оценка права, существующая в обществе, выражающая критику действующего права и формулирующая определенные надежды на изменения в правовой сфере, определяющая, что считать правомерным, а что неправомерным. Выдающийся русский юрист и философ И.А. Ильин конкретизировал понятие «правосознание», под этим определением следует понимать следующее: «Во-первых, в том смысле, что человеку присуще живое чувство правоты, чувство справедливости, чувство ответственности и чувство свободы, которыми ему подобает руководствоваться в общественной жизни. Во-вторых, в том смысле, что правосознание само по себе есть чувство уважения к закону и законности; чувство преклонения перед авторитетом законной власти и законного суда, и соответственно чувство

долга и связанного им (например, служебного долга), живое чувство связующей дисциплины. Наконец, в-третьих, правосознанию естественно и необходимо любить свой народ, свою родину, свое отечество...»¹. Автор считает, что интересы настоящего гражданина и государственный интерес должны представлять единство.

И.А. Ильин определяет прямую зависимость формы государственного правления от уровня правосознания. По мнению Ивана Александровича, помимо правосознания, государственная форма зависит от «...исторически нажитого народом политического опыта, от силы его воли и от национального характера»². Поэтому не представляется возможным создание единой формы правления, лучшей для всех времён и народов. Необходимо обратиться к истории страны, чтобы разобраться не только в прошлом, но и понять будущее. В зависимости от формы правления И.А. Ильин выделяет монархическое и республиканское правосознание.

Монархическая форма правления, - «персональное единовластие», - есть форма очень древняя. Однако Ильин упоминает о существовании республиканского строя в России: «... история отмечает республиканскую форму два раза – Московская «семибоярщина» в эпоху смуты (1609-1612) и современное нам революционное бедствие (1917-1938)»³. Эти, далеко не самые счастливые для страны времена, показывают, что Россия становилась республикой только в периоды разложения и провала. Русская политика велась князьями и государями в период до монгольского киевского расцвета, в эпоху татар и освобождения от них, в эпоху возвышения Москвы, в эпоху возвышения Петербурга, в эпоху имперского и императорского объединения России, в эпоху освобождения крестьян и предреволюционного роста. «Это историческое сопоставление говорит само за себя»⁴.

Монархическому правосознанию свойственен консервативный уклон. «Монархия как строй имеет свои определенные традиции, на которых покоится, которыми он дорожит и от которых неохотно отступает. Монархическое правосознание не склонно к легкому новаторству; напротив, оно склонно к выжиданию, к блюдению наличных законов; оно неохотно решается на радикальные реформы и, во всяком случае, берется за них только тогда, когда они назрели»⁵. Из вышесказанного можно выявить опасности, которые таит в себе монархия: во-первых, вместе с добрыми традициями она может поддерживать и дурные, что помешает проведению необходимых реформ; во-вторых, она нередко способна вызвать в жизни застои, неподвижность, т.к. монархический консерватизм требует недоверия к новшествам. Но, говоря о республиканской форме правления, Ильин не отвергает идею связи поколений. Иван Александрович сравнивает государственный строй со строем семейным: «Республиканский строй семьи

¹ Ильин И.А. О монархии и республике. // Вопросы философии. – 1991. - № 4. – С. 125.

² Ильин И.А. О государственной форме. Собр. соч. Т. II. Книга I. – М.: Русская книга. 1993. –С.47.

³ Ильин И.А. За национальную идею // Слово. – 1991. - № 4. – С. 55.

⁴ Ильин И.А. За национальную идею // Слово. – 1991. - № 4. – С. 55.

⁵ Ильин И.А. О монархии и республике. // Вопросы философии. – 1991. - № 4. – С. 148.

тяготеет к своеобразному «правительству» двух и даже трех поколений; он противится семейной субординации и дисциплине. Естественное старшинство и первенство родителей становится какой-то устаревшей фикцией, отжившим предрассудком»¹.

И.А. Ильин пишет о том, что монархический строй невозможен в обществе, в котором господствует республиканское правосознание, и наоборот. При монархии человек порабощён, а свобода становится наказуемой. «Монархическому правосознанию присуща склонность воспринимать и созерцать государственную власть как начало священное, религиозно освещаемое и придающее монарху особый, высший религиозно осмысливаемый ранг»². Однако подданные должны быть уверены в том, что монарх не только желает им блага, но и умеет осуществлять его.

Если рассматривать монархическое правосознание в религиозном аспекте, то можно говорить о существовании идеи: царская власть дана монарху Богом. Именно это свойство является источником его чрезвычайных полномочий, а также основой требований предъявляемых к нему, его обязанностей и его ответственности. По мнению Ильина, люди от природы равны друг другу, и уравнивать их никогда не удастся. Этому противостоит республиканский предрассудок, согласно которому люди рождаются равными и от природы равноценными и равноправными существами. Напротив, монархическое правосознание склоняется к признанию того, что люди и перед лицом Божиим и от природы разнокачественны, равноценны и потому естественно должны быть не равны в своих правах.

«Человек имеет правосознание независимо от того, знает он об этом или не знает, дорожит этим достоянием, или относится к нему с пренебрежением. Вся жизнь человека и вся судьба его слагаются при участии правосознания и под руководством»³. Приняв данную позицию, Ильин в спорах об исключительной прогрессивности республики, задаётся вопросом сознательности нежелания быть образованным или говорить правду. «Россия, религиозно горящая, Россия, патриотически-преданная, Россия с верным монархическим правосознанием, сильною волей и твердым характером, не имела бы оснований опасаться «коммунистов», «революционеров», «евреев», «латышей», «китайцев», «поляков» и других недоброжелателей. Беда не в их силе – а в нашей слабости; не в их предательстве – а в нашей удобоискушаемости и нестойкости. Это мы – плохо верили, мало любили, глупо думали, двоились в желаниях, тянулись к бесу»⁴.

Русские граждане призваны к правовой свободе и самостоятельному творчеству, к добровольной законопослушности, к частной собственности. Они имеют право вносить свои предложения в государственное дело.

¹ Ильин И.А. Понятие права и силы. (Опыт методологического анализа) // Собр. соч.: В 10 т. - М., 1994. -Т.4. С. 52.

² Ильин И.А. О монархии и республике // Собр. соч.: В 10 т. - М., 1994. - Т.4. С. 463.

³ Ильин И.А. О сущности правосознания // Собр. соч. в 10 т., - М., - 1994. - Т.4. С. 155.

⁴ Ильин И.А. Родина и мы. Статьи. – Смоленск: Посох, 1995. – С. 195.

Демократия требует, чтобы народ сознательно участвовал в выборах и в учреждениях нового строя. Однако это условие не всегда осуществляется в нашей конституционной стране, хотя конституционализм предполагает под собой не только доступ народа к изданию законов, но и невозможность издания закона без воли народа. Она должна быть высказана самостоятельно и сознательно из народа и от народа. «Человеку нужны, прежде всего, - достоинство и свобода; свобода убеждений, веры, инициативы, труда и творчества. Только достойный и свободный человек может осуществлять живую справедливость и живое братство»¹.

Именно от уровня правосознания зависит будущее развитие страны. Причём это касается любой страны, в том числе и с республиканской формой правления (как современная Россия, например). Всякий желающий участвовать в управлении государством (например, в качестве депутата парламента) должен уметь управлять самим собой, понимать сущность государства, его задачи и цели. А, учитывая, что депутатов избирает население, то, следовательно, необходимо сделать людей как можно более образованными в политической сфере. В этой связи, очень своевременно звучат слова И.А. Ильина: «Политическое воспитание народа состоит прежде всего в том, чтобы научить народ самостоятельно думать о государственной жизни, понимать ее задачи и самостоятельно действовать во имя ее целей»².

Саломатина Мария Васильевна, 3 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический
факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В.,
кандидат юридических, кандидат
исторических наук, доцент.

ЛИБЕРАЛЬНАЯ ИДЕОЛОГИЯ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОМ УЧЕНИИ К.Н. ЛЕОНТЬЕВА

Константин Николаевич Леонтьев (1831-1891) жил в эпоху великих перемен в России, которая в тот период окончательно стала на путь Западной Европы, шла по ее следам или даже дальше ее. Но результат благих начинаний императора Александра II оказался не совсем таким, как ожидалось. Сам он погиб, несмотря на то, что, казалось, внял общественному мнению и произвел требуемые изменения. А менее чем через сорок лет Российской Империи не стало.

Одним из первых заметивших значение происходящих перемен оказался К.Н. Леонтьев. В настоящее время Россия также старается идти по следам западно-европейских государств, перенимает их опыт, который иногда

¹ Мухаев Р.Т. Хрестоматия по теории государства и права политологии, истории политических и правовых учений. Ильин И. А. Социальность или социализм? Том 1. – М., 2000, с. 451.

² Ильин И.А. Демагогия и провокация. // Родина и мы. Статьи. – Смоленск. Посох. 1995. – С. 113.

совершенно непригоден для нее. В качестве одной из причин происшедшего с Россией в 1917 году называется поступательная либерализация России того периода. Позднее эту мысль подтвердил С.Л. Франк, уже находясь в эмиграции: «Русская революция по своему внутреннему социально-политическому существу есть болезненный кризис острой демократизации России – не больше, но и не меньше»¹. Но общественность в то время не была настроена говорить о недостатках происходившего, кроме, конечно, одного: изменения, по мнению прогрессивно настроенной интеллигенции, недостаточны. Это можно назвать каким-то опьянением идеей, что революция может дать только положительные результаты и все проблемы связаны только с формой правления.

Тогда как К.Н. Леонтьев еще в XIX веке писал: «Умеренный либерализм для ума есть прежде всего смута, гораздо большая смута, чем анархизм или коммунизм»². Еще более четко выражена эта мысль в основном труде писателя «Византизм и славянство»: «Тот либерально-эгалитарный процесс, которым восхищается интеллигенция всех стран с конца прошлого века, есть именно то, то обыкновенно называется революцией, т. е. легализованная, медленная, хроническая анархия».³ Но тогда его, к сожалению, никто не слышал.

Либеральная идеология имеет достаточно богатую историю становления и развития. В настоящее время трудно найти политика, который отрицал бы ее ценности: необходимость обеспечения реализации прав человека, принцип разделения властей и другие. Могут отличаться, пожалуй, только радикальные партии. Но и они сейчас уже не могут позволить себе заявить это прямо, хотя и те и другие не стесняются пренебрегать этими принципами на практике. Следовательно, возникает вопрос: нужны ли либеральные ценности? К.Н. Леонтьев дает однозначный ответ: нет, не нужны. Ведь опасность таится не только в реализации этой идеологии, но и в ее влиянии на духовное состояние общества. Люди забывают своего Бога, историю своего народа и заботятся только о материальном благосостоянии. Это напоминает «искушение хлебом». Хорошую иллюстрацию дал этому Ф.М. Достоевский в «Легенде о Великом инквизиторе»⁴. Либералы, да и не только они, поманили человечество хлебом и обещали всеобщее благоденствие. Но они не только не смогли его дать, но ввергли человечество в две мировые войны. Ведь действительно иногда человек готов делать все ради удовлетворения, например, голода. И трудно его винить за это, даже неправильно. Но когда удовлетворение какой-либо потребности становится целью существования, то результат непредсказуем. Одним из следствий, по мнению К.Н. Леонтьева, может явиться потеря смысла жизни. Но мыслитель, конечно же, не желает всеобщего страдания и слез. Напротив, он ратует за

¹ Франк С.Л. По ту сторону «правого» и «левого»//Новый мир. – 1990. – №4. – С. 215.

² Леонтьев К.Н. Записки отшельника. – М., 2004. - С. 101.

³ Леонтьев К.Н. Византизм и славянство. - М., 2007. - С.456.

⁴ Достоевский Ф.М. Братья Карамазовы — М., 2003. — С. 284-301.

счастье, только видит его иначе, чем привыкли все. Он говорит, что высшая нравственность познается лишь в лишениях, что лишая человека возможности высокой личной нравственной борьбы, его лишают морали, так как он не может определить, что морально, а что нет. Через страдания растет душа. П.Е. Вахренева хорошо выразила эту мысли К.Н. Леонтьева: «Горе, неравенство, страдания жестокость, войны, утраты. вражду, неправду, разочарование — все положительные религии узаконили как наличность, с которой нельзя не считаться. И зовут посещением Божиим, напоминает К. Леонтьев, а гуманизм хотел бы стеречь эти "полезные" для спасения души обиды. Но именно через них происходит рождение меня нового и не без усилия растет святость личности»¹.

Либеральная идеология для России не является родной. Она пришла из Западной Европы, в которой началась эпоха так называемого «среднего человека», если выражаться терминологией К.Н. Леонтьева. Согласно его учению, любое государство в своем развитии проходит три этапа: «1) первичной простоты, 2) цветущей сложности и 3) вторичного смесительного упрощения»². Последний этап философ связывал с покорившими Европу идеалы свободы, равенства и братства: «...В начале развития государства всегда сильнее какое бы то ни аристократическое начало. К середине жизни государственной является склонность к единоличной власти (хотя бы в виде сильного президентства, временной диктатуры, единоличной демагогии или тирании, как у эллинов в из цветущем периоде), а к старости и смерти воцаряется демократическое, эгалитарное и либеральное начало»³. Он даже пытается предостеречь всех, чтобы хоть как-то притормозить этот процесс, но его, к сожалению, никто не слышал: «...Тот слишком подвижный строй, который придал всему человечеству эгалитарный и эмансипационный прогресс XIX века, очень непрочен и, несмотря на все временные и благотворные усилия консервативной реакции, должен привести или ко всеобщей катастрофе, или к более медленному, но глубокому перерождению человеческих обществ на совершенно новых и вовсе уж не либеральных, а, напротив того, крайне стеснительных и принудительных началах»⁴. В России произошло и то, и другое.

К.Н. Леонтьев предлагал иной путь развития: перестать России идти вслед за Западом, обратиться к своей истории попытаться приостановить разложение сословного строя, который является необходимой составляющей периода «цветущей сложности». И здесь он видит выход в истинном Православии, в том числе его внешней стороне, а также в мировоззрении народа, который живет по законам Божиим. «Первоначальная, либеральная испорченность нашего воспитания, встречаясь со стихийной мощью мужицкого мировоззрения. заставляет нас краснеть за себя; презрение к

¹ Вахренева П.Е. Философия красоты К. Леонтьева // Социально-гуманитарные знания. – 2005. - № 5. - С. 262.

² Леонтьев К.Н. Византизм и славянство. - М., 2007. - С.237.

³ Леонтьев К.Н. Византизм и славянство. - М., 2007. - С.166.

⁴ Леонтьев К.Н. Византизм и славянство. - М., 2007. - С.347.

прогрессивной Европе, которого не может не чувствовать в наше время русский человек, добросовестный мыслию, располагает нас искать иных путей, и эти пути — тут, они так близко, - они за сохой; они в сельской церкви»¹.

К несчастью, все опасения К.Н. Леонтьева подтвердились. Остается только сожалеть, что он не был услышан. Россия и сейчас очень стремится понравиться Западу, который всегда будет относиться с предубеждением ко всем предпринимаемым шагам. Идеи свободы и равенства очень заразительны, от них очень трудно избавиться. Урон от них трудно с чем-то сравнить. Рано или поздно они приводят к смуте. Ясно, что они неосуществимы, но человек теряет ориентиры, запутывается и идет в противоположную сторону от своего предназначения. И последствия этого могут быть разнообразнейшими. Например, известный социолог Э. Дюркгейм писал, что в качестве результата ценностно-нормативного вакуума может явиться так называемое состояние аномии, которая в свою очередь причина многих неблагоприятных явлений, в частности, самоубийства и преступности². И либерализм, который, казалось бы, может принести только пользу всем, оказался предвестником и отчасти причиной несчастья, случившегося с Россией в начале XX века, а также величайшим обманом.

Конечно, винить только либералов или кого-либо еще в случившемся несправедливо. С.Л. Франк, говоря о духовном состоянии интеллигенции после революции 1917 года, назвал его «крушением кумиров». И пришел к выводу, что не нужно искать ответов и утешений у западных мыслителей: «Когда теперь мы, русские, материально и духовно обнищавшие, все потерявшие в жизни, ищем поучения и осмысления у вождей европейской мысли, у которых большинство из нас привыкло раньше учиться, мы, заранее склонные к смирению, всегда чуждые национального самомнения и менее всего способные на него в эту несчастную для нас эпоху, с изумлением узнаем, что собственно учиться нам не у кого и нечему и что даже, наученные более горьким опытом наших несчастий, испив до дна чашу страданий, мы, пожалуй, сами можем научить кое-чему полезному человечеству»³. В этих словах содержится очень важная мысль: почему-то русские отказываются верить в свои интеллектуальные и духовные силы и скорее готовы как можно сильнее очернить себя и принизить. Следует признать, что это довольно странное явление для народа, имеющего более чем тысячелетнюю историю и самую большую территорию в мире. Немногие страны могут похвастаться таким богатством. Наверное, этим нужно гордиться, а не пытаться подстроиться и понравиться тем, кто не желает этого и сам не без греха. С.Л. Франк очень хорошо сказал по этому поводу: «Мы должны искать мужества и веры в себе самих»⁴.

¹ Леонтьев К.Н. Византизм и славянство. - М., 2007. - С. 369.

² Дюркгейм Э. Самоубийство. - М, 1994.

³ Франк С.Л. Крушение кумиров // Сочинения. - М, 2000. - С. 179-180.

⁴ Там же. - С. 191.

Сухова Анна Викторовна, 3 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В.,
кандидат юридических наук, кандидат
исторических наук, доцент,

АНАРХИЗМ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОЙ ТЕОРИИ Н. БЕРДЯЕВА И В СОВРЕМЕННОСТИ

Россия первой половины XX века дала человечеству много ярких философских имен: Н. Бердяев и Л. Шестов, В. Розанов и Д. Мережковский, С. Булгаков и П. Флоренский, И. Ильин и Л. Карсавин. Список можно продолжать и дальше, но очевидно, что время, привычно называемое серебряным веком русской культуры, для русской философии точнее было бы назвать золотым. Несмотря на то, что революция, гражданская война и установление тоталитарного коммунистического режима прервали свободное развитие философской мысли, она, разумеется, не погибла: ее воздействие на последующее развитие русской культуры было колоссально. Не исчерпано оно и сегодня.

О Бердяеве и его философии написаны сотни книг и статей, его работы, несмотря на идеологические запреты, передавались из рук в руки в советской России, брошенные им афоризмы до сих пор волнуют людей, заставляют их задуматься над своей жизнью. Вместе с тем, учение Бердяева всегда вызывало споры, у него были не только почитатели и последователи, но и резкие критики, особенно среди современных ему русских философов. И, однако, при всех недостатках, Бердяев – самый читаемый русский философ. Впрочем, Бердяев принадлежал к такому поколению, что и его личная жизнь несла на себе отпечаток трагического времени, переживаемого Россией, катастрофы, определившей историческое развитие страны на многие десятилетия. Крылатая фраза Фихте - «Каков человек, такова и его философия» - многое объясняет в философском творчестве Бердяева.

Николай Александрович Бердяев (1874 – 1948) – один из виднейших представителей русской религиозной философии XX столетия. В этой работе мы рассмотрим отношение Бердяева к анархизму.

Анархизм – идея о том, что общество может и должно быть организовано без государственного принуждения.

Анархизм - политическая философия, заключающая в себе теории и взгляды, которые выступают за ликвидацию любого принудительного управления, например, государства.

Анархизм — политическая философия, основывающаяся на свободе и имеющая своей целью уничтожение всех типов принуждения и подавления. Анархизм предлагает заменить сотрудничеством индивидов власть, существующую за счёт подавления одних другими. Это означает, что, по убеждению анархистов, общественные системы и институты должны

основываться на заинтересованности и добровольном согласии (*метод пряника*, поощрение) каждого их участника, а власть (*метод кнута*, принуждение) должна быть ликвидирована как таковая во всех её проявлениях.

Теория анархизма вращается вокруг пяти базовых принципов:

1. отсутствие власти;
2. свобода от принуждения;
3. свобода ассоциаций;
4. взаимопомощь;
5. разнообразие.

Н. Бердяев считал, что у русских особенное отношение к власти. Это не значит, что русские не способны к организации, как раз наоборот, но верно то, что «русские не любят государства и не склонны считать его своим, они или бунтуют против государства, или покорно несут его гнет».¹

Н. Бердяев рассматривал социальные течения русского 19 века и отмечал, что своеобразный анархический элемент можно открыть в любом из них. Он говорил, что в России никогда не было либеральной идеологии, которая вдохновляла и имела влияние; деятели 60-х годов, которые производили реформы, могут быть названы либералами, но это не было связано с определенной идеологией.

Итак, перейдем теперь к обсуждению конкретных идей, отмеченных Н. Бердяевым в его книге «Русская идея». Начнем с рассмотрения славянофильской идеологии, в которой Н. Бердяев находил сильный анархический элемент. «Славянофилы не любили государства и власти, они видели зло во всякой власти. Очень русской была у них та идея, что складу души русского народа чужд культ власти и славы, которая достигается государственным могуществом. Из славянофилов наиболее анархистом был К. Аксаков, который писал, что государство, как принцип, - зло, государство по своей идее – ложь».² Тут мы можем усмотреть парадокс, так как славянофилы были сторонниками самодержавной монархии. Однако Н. Бердяев говорит, что монархизм славянофилов, по своему обоснованию, был анархический, происходил от отвращения к власти. Как же это понять? А суть в том, что «изначально полнота власти принадлежит народу, но народ власти не любит, от власти отказывается, избирает царя и поручает ему нести бремя власти... Царь царствует не в силу божественного права, а в силу народного избрания, изъявления воли народа... Идея царя не государственная, а народная... Государственная власть есть зло и грязь... Лучше, чтобы один человек был запачкан властью, чем весь народ. Власть не право, а тягота, бремя».³

Думаю, что сейчас самое время перейти к сравнению данной идеи с тем, что мы видим в современности. А видим мы совершенно обратное. Каждый стремится к власти, которая стала в определенной степени мерилем

¹ Русская идея / Николай Бердяев. – М.: АСТ, 2007. – С. 163.

² Там же. С. 166.

³ Там же. С. 167.

богатства и престижа. С одной стороны, чиновники, которые являются примером того, что власть – это род деятельности, в какой-то мере профессия, с другой стороны, народ, который не то чтобы не стремился к власти, просто смирился с тем, что должности уже распределены. А если проанализировать недавнюю смену президента? Что мы видим? Народ, как когда-то, создает себе культ личности. Он не считает, что передавая власть в руки одного, он его этим обременяет. Наоборот народ свято верит, что, избирая того самого единственного, он награждает его различного рода привилегиями. Народу нужен самодержавец, который бы управлял им и брал бы на себя ответственность, но ответственность не как бремя, а как расплату за престиж и богатство. И где же тут русский анархический дух? Так вернемся же к Н. Бердяеву и посмотрим, что еще он нам может сказать.

Следующей идеей, рассмотренной Н. Бердяевым в его работе, была «философия действия» Бакунина. Бакунин переходит к революционному анархизму в наиболее крайних формах. Суть его в том, что славяне никогда государства не создали бы, государство создают только завоевательные народы, а славяне жили братствами и общинами. Поэтому государство не есть русское явление. Бакунин утверждает свою веру в стихийность народа, и прежде всего русского народа. «Народ не нужно готовить к революции путем пропаганды, его нужно только взбунтовать».¹ Бунт, по Бакунину, - закономерный этап человеческого развития, которому придается почти мистическое значение. Однако надо учитывать, что анархизм Бакунина не индивидуалистический, а коллективистический. «Он объявляет бунт против всякой власти и государства, но не во имя человеческой личности. Личность остается подчиненной коллективу, и она тонет в народной стихии».

В современной России бунт если и возможен, то не имеет своей целью борьбу с государственностью и властью. Примером может служить «бархатная революция», когда под удар встала целостность государства, но народ наоборот стремился к ее сохранению. Мы можем наблюдать, что отношение славян к власти в современности достаточно терпимое, все конфликты с властными образованиями направлены на их усовершенствование, а не устранение (например, относительное спокойствие народных масс по отношению к недалёковидной политике правительства, касающейся энергетического кризиса, в современной Украине).

Таким образом, Н. Бердяев жил во времена острейшего противостояния общества и «государственной машины», в эпоху революций и потрясений, поэтому неудивительно, что одной из тем его философских суждений стала тема русского анархизма как актуального явления. Но анархизм возможен лишь при так называемой «пространственной неопределенности», то есть когда невозможен никак тотальный контроль «сверху». Сегодня мы видим, что развитие современных технологий лишь усиливают данный контроль, как бы не давая возможности такому строю, как

¹ Там же. С. 169.

анархизм. Так что в этом смысле, как строй, анархизм в современном обществе не возможен.

Табунщикова Александра Ивановна, 2 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В., кандидат
юридических наук, кандидат исторических наук,
доцент.

ПРОБЛЕМА СИЛЫ ГОСУДАРСТВА В ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫХ ВЗГЛЯДАХ Л.Н. ТОЛСТОГО И П.А. СТОЛЫПИНА

Личность, общество и государство. Именно такой порядок слов употребляется во многих современных российских концепциях, документах, если встает вопрос об отношении личности к государству и государству к личности. Это объясняется большим влиянием естественно-правовой школы, опыта стран Запада, провозглашением Российской Федерации демократическим правовым государством¹. Однако ошибкой было бы исключать собственно исторический опыт России и труды отечественных ученых-правоведов, юристов, философов рубежа XIX-XX вв. Именно этот период в нашей недалекой истории является одним из самых противоречивых, дискуссионных, а одновременно и плодотворных с точки зрения политико-правовой мысли.

Проблема силы государства относительно своих граждан, подданных, ее обоснованность и методы, волновали многих русских политических деятелей. Труды русских юристов, философов неизбежно освещали этот вопрос, потому что реальная действительность выявляла его остроту и опасность дальнейшего игнорирования. Данная проблема не теряет своей актуальности и сейчас, так как существует множество мнений относительно вмешательства государства в личную жизнь, относительно контрольных механизмов, путей построения гражданского общества.

Значительный интерес представляют анализ взглядов философа и писателя Л.Н. Толстого и влиятельного государственного деятеля П.А. Столыпина, чтобы выявить некоторые тенденции развития политико-правовых теорий рубежа XIX-XX вв.

В свои политико-философских работах Л.Н. Толстой касается многих социальных проблем, волновавших в те годы большую часть интеллигенции. Он не был новатором, однако своеобразие критики Л.Н. Толстой заключается в эмоциональном подходе к поставленным проблемам, оценка их с позиции человека не стоящего на государственной службе, но вместе с тем радеющего за судьбу этого самого государства и его народа. Именно в этом состоит историческое значение политических трудов Л.Н. Толстого.

¹ См. п.1. ст. 1. Конституция России. - М.: Аст-Астрель, - 2005. - С. 4.

Известная проблема зла и идея непротivления этому злу насилieм, поднятая в его произведениях, нашла своеобразное выражение и в его философско-политических трудах. Государство основано на насилieи¹, - основной тезис всех его статей. Л.Н. Толстой не принимает точку зрения о государстве, как об объединяющем институте, напротив, по его мнению, «главное зло государственного устройства не в уничтожении жизней, а в уничтожении любви и возбуждении разъединения между людьми²». Необходимо отметить, что огромное влияние на политико-правовые взгляды Л.Н. Толстого оказало своеобразное понятие христианского учения.

В своем письме к Николаю II он говорит о том, что необходимо «дать народу возможность высказать свои желания и нужды и, выслушав эти желания и нужды, исполнить те из них, которые будут отвечать требованиям не одного класса или сословия, а большинству его, массе рабочего народа³». При этом «нельзя делать добро человеку, которому мы завяжем рот, чтобы не слышать того, чего он желает для своего блага. Только узнав желания и нужды всего народа или большинства его, можно управлять народом и сделать ему добро⁴». В этом послании содержится предложение о создании представительского органа, но следует сказать, что эта мысль находится в русле традиционных политических идей русской интеллигенции рубежа XIX - XX вв.

В целом идеи Л.Н. Толстого можно характеризовать как анархистские, потому что так или иначе идеалом его было уничтожение всех учреждений, заставляющих подчиняться человека насильно, а к таким в первую очередь он относит государство.

Полной противоположностью идеям Л.Н. Толстого были идеи П.А. Столыпина. О взглядах последнего о государстве, о его силе можно судить по многочисленным письмам, выступлениям в Государственной Думе. С одной стороны, П.А. Столыпин, понимая необходимость преобразований, выступал за скорейшее решение проблем, однако специфика его идей о государстве и пределах его силы заключается в том, что он единственным источником прав человека видел именно государство. Даже говоря о наделении крестьян гражданскими правами, уравнивании их положения с другими сословиями, появлении представительского органа, П.А. Столыпин употребляет следующую форму закрепления этих положений: «Пусть расцветет наш родной русский цвет, пусть он расцветет и развернется под влиянием взаимодействия Верховной Власти и дарованного ею нового представительного строя. <...> Правительство, наряду с подавлением революции, задалось задачей поднять население до возможности на деле, в

¹ Толстой Л.Н. Суеверие государства // <http://www.hrono.info/literatura.html>, 10.01.2009 г.

² Там же.

³ Письмо Л.Н. Толстого Николаю II 1902 г. Января 16. Гаспра // <http://www.hrono.info/literatura.html> 10.01.2009 г.

⁴ Письмо Л.Н. Толстого Николаю II 1902 г. Января 16. Гаспра // <http://www.hrono.info/literatura.html> 10.01.2009 г.

действительности воспользоваться *дарованными ему благами*¹». Однако надо отдать должное, что и к государственным структурам и учреждениям П.А. Столыпин предъявляет требования соблюдения законности, во имя построения правового государства. П.А. Столыпин говорит также о том, что преобразования не должны быть неестественными, все те реформы, все то, что только что правительство предложило, ведь это не сочинено, ничего насильственно, механически не внедряется в народное самосознание, все это глубоко национально². Как было замечено А. Тойнби: «Закон, которому Бурбоны и Стюарты подчинялись, не распространялся на Романовых в России, османов в Турции, Тимуридов в Индостане, маньчжуров в Китае, современных им сегунов в Японии. Политическая история этих стран не может быть объяснена в принятых нами терминах.... На Европейском континенте действие этого закона прекращалось на западных границах России и Турции. Дальше действовали другие законы, другие они вызывали и последствия³». Следует сказать, что данный подход к решению поставленных задач является верным, так как, не учитывая особенности менталитета населения, своеобразие исторического развития государства банальное копирование западных моделей не даст желаемых результатов.

Так П.А. Столыпин считает, что необходимо, прежде всего, поддержать крестьянство экономически, дать возможность ему развиваться, богатеть, и только потом можно будет говорить о реализации всех (пусть и дарованных) гражданских и политических прав: «чтобы воспользоваться этими благами, ведь нужна известная, хотя бы самая малая, доля состоятельности⁴».

С точки зрения теории права, Столыпин является ярчайшим представителем позитивизма, его понимание государства, его всемогущества, его убежденность в способности властных учреждений руководить всем обществом, регламентировать жизнь каждого человека, способность построить правовое государство по воле монарха являются заблуждением. Рассмотрев взгляды Л.Н. Толстого и П.А. Столыпина, следует сказать, что, несмотря ни на что, цель была одна – ликвидация существующей катастрофической ситуации, переход страны на новый этап развития. Однако пути и методы были выбраны разные: Л.Н. Толстой считает личность, человека основой, и никакое государство не может угнетать, вмешиваться в жизнь, оно вообще не нужно, потому что, несет с собой насилие над этой самой личностью. П.А. Столыпин же смотрит с точки зрения государства, он заявляет о том, что государство существует для и благодаря сильным, оно призвано поддерживать именно их; именно государство обладает всеми ресурсами, чтобы решать абсолютно все возникающие вопросы; т.е. по сути, их идеи диаметрально противоположны. Думается, что П.А. Столыпин прав,

¹ Столыпин П.А. 16 ноября 1907 г. Государственная Дума. Третий созыв. Сессия первая. 1907-1908 гг. Стенограф. отчеты. СПб., 1908. //http://www.hrono.info/literatura.html 10.01.2009 г.

² Столыпин П.А. 16 ноября 1907 г. Государственная Дума. Третий созыв. Сессия первая. 1907-1908 гг. Стенограф. отчеты. СПб., 1908. //http://www.hrono.info/literatura.html 10.01.2009 г.

³ Тойнби А.Дж. Постигание истории: Пер. с англ. / Сост. Огурцов А.П. – М.: Прогресс, 1991. – С. 29.

⁴ Столыпин П.А. 16 ноября 1907 г. Государственная Дума. Третий созыв. Сессия первая. 1907-1908 гг. Стенограф. отчеты. СПб., 1908. //http://www.hrono.info/literatura.html 10.01.2009 г.

так как другого пути, наиболее быстрого и эффективного, поднятия ослабевшего государства нет...

К сожалению, несмотря на закреплённость человека, его прав и свобод, как «высшей ценности», проблема соотношения личности и государства, их вмешательства в деятельность друг друга, особенно остро стоит и в современной России. Как отметил в своем Послании президент России Д.А. Медведев: «Считаю, что граждане России сейчас в гораздо большей степени, чем в начале реформ, готовы к свободной деятельности.<...>Между тем государственная бюрократия по-прежнему, как и 20 лет назад, руководствуется всё тем же недоверием к свободному человеку.<...> Сильное государство и всемогущая бюрократия – это не одно и то же. Первое нужно гражданскому обществу как инструмент развития и поддержания порядка. Для защиты и укрепления демократических институтов. Вторая – смертельно опасна для него»¹. Анализ политико-правовых идей отечественных юристов и философов является одним из важнейших факторов успешного ее решения, так как именно в их работах отражена вся специфика развития страны, ее исторический опыт, раскрыты с разных сторон особенности построения государства, особенности участия отдельной личности в государственной деятельности, особенности отношения народа к власти вообще, сложившееся за десять веков существования российского государства.

Теплякова Анна Владимировна, 3 курс,
Сибирский федеральный университет,
юридический институт.
Научный руководитель: Шафиров В.М.

К ВОПРОСУ ОБ ОХРАНЕ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН

Обязанность государства, его органов соблюдать права и свободы человека и гражданина относится к числу основ конституционного строя. Нормативная природа прав человека, фиксирующая его притязания на определенные блага и условия нормальной жизнедеятельности, вносит в общественную жизнь стабильность и правопорядок. Охрана прав и свобод человека, их гарантии – это один из способов сохранения самоценности личности, ее права на жизнь, на личную неприкосновенность, на достроенное существование².

Охрана прав и свобод человека – это совокупность мер политического, экономического, правового характера, обеспечивающих нормальный ход реализации прав, и одновременно ограждающих личность, ее права и

¹ Послание Президента Д.А. Медведева Федеральному Собранию Российской Федерации // Российская газета. Неделя. № 4787 от 6 ноября 2008 г.

² Лукашева Е. А. Права человека: итоги века, тенденции, перспективы / Е. А. Лукашева // Государство и право. 2001. N 5. С. 89.

свободы от отрицательного воздействия негативных факторов социальной среды.

В качестве признаков охраны прав и свобод можно выделить:

1. Является средством обеспечения прав.
2. Имеет постоянный характер действия.
3. Связана с созданием дополнительных благоприятных, комфортных условий деятельности индивидов.
4. Предупреждает права и свободы личности от воздействия негативных факторов.
5. Применяется до нарушения права.
6. Демонстрирует готовность субъектов, осуществляющих охрану оперативно реагировать на любое потенциально возможное нарушение права.
7. Охранительные мероприятия проводятся без вмешательства в дела управомоченного в ходе реализации им своих прав.

Но для более полного понимания данного понятия необходимо также установить его соотношение с другими смежными понятиями обеспечение, защита и профилактика.

Обеспечение права – совокупность (система) общих условий и специально–юридических средств (гарантий), благоприятствующих наиболее полному и эффективному осуществлению прав и свобод личности¹.

В рамках механизма обеспечения права учеными выделяется два механизма: содействия позитивной деятельности управомоченного и правоохранительный. И если роль первого заключается в создании комфортных условий для более благоприятного использования прав, для самореализации личности, ее всестороннего развития. Это так называемый уровень «позитивной» свободы личности. То посредством правоохранительного механизма личности обеспечивается «негативная» свобода от преступных посягательств. В данном блоке принято выделять охрану, защиту и профилактику².

Теперь перед нами встает один из самых спорных вопросов: вопрос соотношения охраны и защиты. В юридической науке они рассматриваются либо как тождественные, либо «защита» понимается как более узкий термин по сравнению с понятием «охрана», либо каждое из них наделяется самостоятельным содержанием.

Первой точки зрения придерживаются такие авторы как Л.А. Григорян, Н.В. Витрук. По их мнению, меры охраны (защиты) прав применяются, когда последние оказываются нарушенными либо когда при их реализации создаются препятствия, возникает спор³.

¹ Шафиров В.М. Обеспечение права: человекоцентристский подход: монография / В. М. Шафиров. Красноярск: ЮИ КрасГУ, АНО «РУМЦ ЮО», 2005. С. 39.

² Там же С. 28

³ Витрук Н. В. Основы теории правового положения личности в социалистическом обществе. / Н. В. Витрук. М.: Наука, 1979. С. 220

Сторонники второй точки зрения Н.И. Матузов, Н.С. Малеин, В.И. Абрамов. По их мнению, различие охраны и защиты прав в том, что охраняются права постоянно, а защищаются только тогда когда нарушаются. Защита есть момент охраны, одна из ее форм¹.

И последнего третьего подхода, предполагающего разграничение этих понятий, придерживаются Л.Д. Воеводин, Б.Ю. Тихонова, В.С. Шадрин, В.М. Шафиров, В.Н. Бутылин. По их мнению, меры охраны работают, если субъекты реализации действуют правомерно, либо сознательно, либо под воздействием авторитета государства, отрицательные факторы отсутствуют, либо они не значительны и не требуют включения мер защиты прав и свобод². В таких нормальных условиях правового взаимодействия гражданина с другим гражданином, уполномоченными органами, государством защита нужна как потенциально готовая к включению гарантия. Вот если охранные мероприятия не сработали, оказались неэффективными³ или были вообще не применены. В таком случае надо переходить уже в плоскость защиты прав, а не их охраны⁴.

И так терминологическая картина ясна. Теперь рассмотрим примеры соотношения этих понятий в законодательстве. Необходимо отметить, что законодатель не всегда терминологически правильно применяет эти понятия.

Первая проблема заключается в отсутствии законодательного закрепления определений данных терминов. В законах есть лишь определения охраны здоровья, труда, государственной охраны. Но идея всегда полнее, чем реальность, которую она выражает.

Вторая проблема, порожденная первой слабая нормативно-правовая база. Больше внимание в законодательстве уделяется не охране, а защите. Например, в действующей Конституции в статье 45 закреплено: Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется. Ученые, комментируя соответствующую статью, отождествляют эти два понятия⁵. Но охрана и защита это различные понятия, которые не следует отождествлять. Охрана призвана предотвратить нарушения прав, создать в рамках охранительного правоотношения необходимые условия их осуществления. Меры защиты необходимо применять в случае, если процесс нормального осуществления прав был нарушен.

При буквальном толковании статьи 45 можно выяснить, что государство борется только с последствиями нарушений, а не занимается их предотвращением. Ведь если правильно и эффективно применены меры по

¹ Матузов Н. И. Правовая система и личность / Н. И. Матузов. Издательство Саратовского университета, 1987. С. 130-131.

² Бутылин В.Н. Институт государственно-правовой охраны конституционных прав и свобод граждан / В.Н.Бутылин // Журнал российского права - N 12 - 2001. С.87.

³ Шафиров В.М. Обеспечение права: человекоцентристский подход: монография / В.М. Шафиров. - Красноярск: ЮИ КрасГУ, АНО «РУМЦ ЮО», 2005. С. 80.

⁴ См.: Там же. С. 75.

⁵ См. например: Комментарий к конституции: Постатейный / отв. ред. И. А. Конюхова. – 3-е изд. Исп. и доп. М: Юрайт – Издат, 2007. С.188.

охране прав и свобод, необходимость в применении мер защиты даже не возникнет, так как отсутствуют и нарушения прав. Данное положение, однако, не умоляет значения защиты прав в механизме обеспечения прав, однако закрепляет роль, которая должна ей отводиться. К сожалению, в Конституции отсутствуют статьи закрепляющие охрану прав и свобод в качестве обязанности всех государственных органов. В ее отсутствии ученые пытаются закрыть данный пробел, расширительно толкуя статью 45. Но данное толкование является терминологически неправильным.

Третья проблема вытекает из второй и заключается в том, что законодатель, указывая в законах цели и задачи государственного органа не всегда уместно делает акцент не такой функции органа, как защита прав, исключая при этом функцию охраны прав. Например, статья 1 закона о милиции: милиция в Российской Федерации – система государственных органов исполнительной власти, призванных защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан, собственность, интересы общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств и наделенных правом применения мер принуждения в пределах, установленных настоящим Законом и другими федеральными законами¹. Однако если проанализировать полномочия милиции, то можно отметить, что одной из задач милиции является предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений. Реализуя данную задачу, органы милиции и обеспечивают охрану прав и свобод граждан. Получается законодатель, говоря о защите, имел в виду также и охрану прав и подразумевал их синонимическое содержание, как и в ст. 45 Конституции. Однако это не является правильным, ведь охрана и защита это различные явления.

Необходимо отметить, что, устанавливая в правовых нормах масштабы и рамки поведения по поводу конкретного блага, определяя права и обязанности участников правоотношений, их желательное с точки зрения общества поведение и последствия нежелательных (запрещенных) поступков, государство таким путем берет под охрану эти блага и соответствующие права на них². Это с одной стороны, но с другой стороны необходимо законодательно закрепить систему мер и гарантий, позволяющие людям рассчитывать, что охранительные меры существуют. К сожалению, в Конституции эти меры не закреплены в необходимом объеме. И это является четвертой проблемой.

В завершении хотелось бы отметить, что охрана прав и свобод – самостоятельное, отличное от защиты средство обеспечения права. Государственным органам надо уделять ему больше внимания, как в законодательстве, так и в процессе реализации прав. Одновременно необходимо повышать правовую культуру населения и уровень доверия к правоохранительным органам, просвещать его по вопросам охраны и самоохраны.

¹ Закон Российской Федерации о милиции от 18 апреля 1991 г. (с изм. и доп.) // Ведомости ВС РСФСР. 1991 №16. Ст. 503.

² Малеин Н. С. Охрана прав личности советским законодательством / Н. С. Малеин. М.: Наука, 1985. С. 18.

Чащихина Екатерина Михайловна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Битюков А.Г.,
кандидат исторических наук, доцент.

ПАРТИЙНАЯ СИСТЕМА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

«Все животные равны, но некоторые равнее других»¹. Всеобщее избирательное право во всем мире неизбежно ставит вопрос «А кто именно равнее других? Кому дано право представлять *интересы всего народа?*». Формально на этот вопрос есть ответ в законодательстве о выборах, и, прежде всего в той его части, которая определяет избирательную систему.

С переходом к пропорциональной системе выборов решающим субъектом становятся политические партии. Законодатель делает ставку на стимулирование развития крупных партий, не скрывая своего стремления к установлению двухпартийной системы. Были достигнуты значительные результаты в этом направлении.

Рис. 1

1. Вопрос: «За какую из следующих партий Вы бы, скорее всего, проголосовали на выборах в Государственную Думу, если бы они состоялись в ближайшее воскресенье?»²



Опрос проведен 20-21 сентября.

Апологеты пропорциональной системы во многом правы, но в большинстве своем они демонстрируют формально-юридический подход. Действительно в сравнении с мажоритарной и смешанной избирательной системой система списков выглядит намного более демократичной. Однако нельзя вырывать избирательную систему из контекста политической ситуации.

Пропорциональная система предполагает партии проводником между избирателями и властью. Между тем, политические партии в России давно уже стали «своего рода профсоюзами по защите прав парламентариев»³. Укрупнение политических партий не означает расширения круга интересов электората, которые будут представлены в парламенте этой партией.

Последние изменения законодательства сильно ударили по представительности законодательных органов. Партии, которые принимали участие в выборах в Государственную Думу, также фактически не хотели идти ни на какой контакт с избирателями ни в вопросах формирования списков, ни в агитации. «Единая Россия» отказалась от участия в дебатах, ссылаясь на «нежелание поддерживать разговор с политическими

1. Оруэлл Дж. Скотское хозяйство: Сказка / Пер. с англ. М. Карп. – СПб.: Азбука-классика, 2005. С. 129

2. <http://wciom.ru/arkhiv/tematicheskii-arkhiv/item/single/4050.html>

3 Дюверже М. Политические партии / М. Дюверже; пер. с фр. Л.А. Зиминной. – Изд. 4-е – М.: Академический проект; Трикса. 2007 г. с. 24

маргиналами». Остальные партии сосредоточили свои усилия на стремлении «оторвать кусочек» электората у лидера гонки. Таким образом, электорату было уделено минимум внимания.

На наш взгляд необходимо обратить внимание не сколько на количественный, сколько на качественный состав участников «электорального рынка». «Можно признать политическую свободу идеальным требованием государственной жизни, но лишь под тем условием, чтобы она являлась *способной* сознавать и осуществлять государственные интересы»¹

Стимулирование диалога партий и избирателей должно стать главной целью развития законодательства.

В связи с этим положительное влияние окажут следующие нововведения.

Во-первых, необходимо все же прислушаться к мнению виднейших ученых и общественных деятелей и снять запрет на деятельность региональных политических партий. При этом кроме статуса к ним должны быть применены те же достаточно строгие условия, что и к федеральным партиям. В частности требования по количеству членов, по активности в избирательном процессе. Эти условия станут тестом на жизнеспособность таких партий. Для демократического общества удаление «хирургическим путем» политических акторов не является приемлемым.

Во-вторых, в настоящее время в Государственную Думу внесен законопроект обязывающий политические партии принимать участие не только непосредственно в выборах, но и политических дебатах. Данная мера позволит избирателю получить наиболее полную и достоверную информацию о политических партиях. В условиях жесткого, неотрететированного диалога открываются наиболее острые черты идеологии партий.

В-третьих, необходимо предусмотреть гарантии права голоса при принятии важных решений рядовых членов партии. Зачастую не учитываются мнения не только рядовых партийцев, но и руководителей региональных отделений партий. Вопрос о порядке выдвижения политической партией списков кандидатов в депутаты определяется уставом самой партии. Не смотря на провозглашенную многими партиями политику проведения внутрипартийных праймериз, ни в одной партии такие мероприятия не проводились или проводились лишь формально. На проходные места в списках из центра присылались люди, не работавшие с местным электоратом или даже впервые побывавшие в этом регионе. Необходимо на законодательном уровне предусмотреть обязательное внутрипартийное голосование на места в списках. При этом не лишним будет внешний контроль за этой процедурой со стороны избирательных комиссий.

Нами предложены несколько направлений совершенствования российского законодательства. Даже если лишь одно из этих предложений

1 Там же.

вызовет резонанс и будет реализовано, это станет значительным шагом в демократическом развитии российского общества.

Ямбогло Ольга Владимировна, 3 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В.,
кандидат юридических наук, кандидат
исторических наук, доцент.

«МОЛОДЕЖНЫЙ ПАРЛАМЕНТАРИЗМ» В РОССИИ КАК СПОСОБ ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВОСОЗНАНИЯ СТУДЕНТОВ

Конституция Российской Федерации 1993 г. провозглашает Россию правовым демократическим государством, предоставляет своим гражданам широкий объем прав, в том числе и в области избирательного права. Легитимность же избирательного процесса в таком государстве зависит от правовой культуры избирателей. Важно обеспечить осознание ими своей роли в управлении делами государства, необходимы эффективные меры правового воспитания граждан. Одним из важнейших направлений, обеспечивающих такое воспитание избирателей и повышение их правовой культуры, является работа с молодежью.

Гражданская активность молодежи в современной России очень низка. Например, по данным Белгородской избирательной комиссии на выборах областной Думы в октябре 2002 года из 23775 молодых избирателей в выборах участвовал только каждый третий (при средней явке избирателей 45 %)¹. А по данным социологических исследований политическими событиями, происходящими в России, интересуются 25 % молодых людей в возрасте 14 – 16 лет; 23 % - 17 – 19 лет; 36 % - 20 – 24 года и 40 % - 25 – 30 лет (2006 г., № = 811 человек)².

Всё более актуальной становится работа избирательных комиссий по правовому просвещению молодежи. Однако центральное место в решении данной задачи занимает становление так называемого «молодежного парламентаризма». Министерство образования и науки РФ определяет молодежный парламентаризм как систему представительства прав и законных интересов молодежи как особой социальной группы³.

Можно выделить следующие основные формы молодежных парламентов:

¹ См.: Чертков А.Н., Артамонова Н.В. Региональный опыт функционирования «молодежного парламентаризма» как механизма развития правовой культуры российских избирателей // Журнал российского права. – 2008. - № 1. – С. 52.

² См.: Звоновский В. Политика в пространстве жизненных интересов молодежи // Вестник общественного мнения: Данные. Анализ. Дискуссии. – 2007. - № 1. – С. 57.

³ См.: Бюллетень Министерства образования Российской Федерации. 2003. № 6. С. 38–51.

1) Молодежные парламенты, созданные при органах законодательной (представительной) власти. Они создаются законодательным органом государственной власти субъекта Федерации на основании положения, утвержденного постановлением данного органа. По статусу молодежный парламент является общественным совещательным (консультативным) органом. Он участвует, в пределах своих полномочий, в разработке нормативно правовых актов в области молодежной политики, взаимодействует с комитетами, комиссиями, осуществляющими данную политику.

2) Молодежные парламенты созданные при органах исполнительной власти (иногда и наряду с молодежными правительствами). Создаются при главе администрации, исполнительном органе по молодежной политике. При органах исполнительной власти более целесообразным было бы создание именно молодежных правительств, поскольку создание молодежных парламентов не соотносится с принципом разделения властей.

3) Молодежный парламент – региональная (муниципальная) программа по работе с молодежью, реализуемая органами государственной власти субъекта РФ с участием одного или нескольких молодежных объединений. Данная модель не всегда предполагает формирование молодежного парламента как четко организованной структуры. Здесь речь идет о функционировании молодежного парламентаризма в качестве одного из методов работы органов власти с общественными объединениями.

Формирование же общероссийского молодежного парламента требует немалых экономических вложений и видится нецелесообразным. Согласно федеральному законодательству лица, достигшие возраста 18 лет: участвуют в голосовании всех уровней, могут формировать Государственную Думу Федерального Собрания РФ, избирать выборных должностных лиц. На данном уровне власти это более традиционный и эффективный механизм участия в управлении делами государства. Молодежные парламенты, к примеру, функционируют: в качестве общественных объединений в Республике Калмыкия, Кировской области; в Свердловской области действует Общественная молодежная палата при Областной Думе Законодательного Собрания Свердловской области. Молодежные парламенты существуют более чем в 30 субъектах РФ, но полноценно функционируют не более чем в 10 из них¹. Требуется законодательное закрепление необходимости создания молодежных парламентских структур. На уровне законодательства субъектов РФ должны быть четко определены порядок их формирования, принципы их функционирования, задачи, полномочия, требования к кандидатам в депутаты молодежных парламентов.

Основная задача молодежного парламентаризма видится в привлечении молодежи к участию в избирательном процессе уже не в качестве

¹ См.: Чертков А.Н., Артамонова Н.В. Региональный опыт функционирования «молодежного парламентаризма» как механизма развития правовой культуры российских избирателей // Журнал российского права. – 2008. - № 1. – С. 54–55.

избирателей, а именно в качестве кандидатов. Однако, чтобы создание и функционирование молодежных парламентов не воспринималось как своего рода «игра в демократию» необходимо иметь политически грамотную молодежь, обладающую достаточно высоким уровнем правосознания; должна сложиться система взаимодействия таких парламентских структур с государством на основе взаимной ответственности и конструктивного сотрудничества по вопросам молодежной политики.

Для наиболее эффективного функционирования молодежных парламентов, для формирования у российской молодежи активной гражданской позиции необходимо начинать с низов. Здесь речь идет прежде всего о студенческих парламентах, которые функционируют при конкретном ВУЗе и представляют интересы всех его студентов. Студенческое самоуправление существует во многих российских вузах, но это не то же самое, что и студенческий Парламент. Однако, другой вопрос: дает ли это возможность студентам полноценно участвовать в деятельности ВУЗа, отстаивать свою позицию?

В ФРГ, например, уже давно сложилась традиция студенческого парламентаризма. Представители данных парламентов на основе законодательства субъекта Федерации (Закон «О высшей школе» Земли Северный Рейн – Вестфалия, к примеру), нормативных актов ВУЗа, а также Устава Парламента отстаивают интересы студентов перед руководством высшего учебного заведения.

Студенческий Парламент может иметь свои собственные денежные средства, которые формируются с помощью обязательных студенческих взносов. Распоряжение данными денежными средствами осуществляется в соответствии с Земельным Законом, действующем в экономической сфере и Уставом Парламента. Каждый студент может иметь доступ к средствам Парламента при оформлении соответствующего заявления. Также Парламент организует работу помощи студентам в компьютерной сфере, организует профессиональные курсы, помогает студентам получить уже оплаченные из средств студенческого Парламента проездные билеты на транспорт (путем переговоров с транспортными организациями). Решения, которые принимает студенческий Парламент, должны учитываться руководством образовательного учреждения, если этого не происходит, Парламент имеет право подать иск в суд.

Но все-таки студенческий Парламент в Германии это политический представительный орган, который состоит из различных политических групп, аналогичных политическим партиям, эти группы могут иметь свой устав, а могут участвовать в выборах в парламент и без него. Однако участие в выборах может принять и независимый человек. Система распределения мандатов между кандидатами в соответствии с набранными голосами определяется Уставом студенческого Парламента. Голосовать за кандидатов могут все студенты ВУЗа. В соответствии с Уставом Парламента создаются, как правило, Избирательный комитет и орган его контролирующей.

Студенты также могут участвовать в голосовании по любому вопросу, который выносится парламентом на обсуждение.

Наряду со студенческим Парламентом создается исполнительный орган, члены которого составляют план расходов, утверждаемый Парламентом, осуществляют иные полномочия. Члены исполнительного органа получают денежную компенсацию, налог с которой не взимается, размер этой компенсации устанавливается Уставом Парламента (вышеизложенные данные приведены на примере студенческого Парламента (АСТА) университета города Бонна земли Северный Рейн – Вестфалия)¹. Землям в Германии как субъектам Федерации отдано много полномочий, в том числе в сфере образования. Поэтому порядок формирования, структура, полномочия в зависимости от Земельного законодательства, актов ВУЗов и соответственно Устава самого студенческого Парламента могут различаться.

Думается, что внедрение в России студенческого парламентаризма европейского образца, конечно не в чистом виде, а с учетом особенностей устройства государства, в полном соответствии с существующей системой права, экономическим и социальным положением страны стало бы хорошим стимулом повышения гражданской активности молодежи и становления гражданского общества, которое в свою очередь является неотъемлемой частью правового государства.

¹ См.: www.dic.omgpu.omsk.edu; www.finansist.fa.ru ; www.ltalk.ru/lady/63-077-ucheba-germanii-read.shtml

РАЗДЕЛ 2. ГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРАВО

Алексеева Елена Александровна, 5 курс,
Курганский государственный
университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Битюков А. Г.,
исторических наук, доцент.

РЕФОРМИРОВАНИЕ ПРАВОВОЙ И ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ РФ 2000-2008г.

Президентство В.В. Путина было отмечено глобальной политической реформой, в корне изменившей правила федерального политического процесса. Основными ее элементами стали:

- изменение порядка формирования Государственной Думы (установление пропорциональной избирательной системы);
- запрет на участие предвыборных блоков в формировании парламента;
- постепенное повышение заградительного барьера для партий, участвующих в выборах Государственной Думы;
- отмена минимального процента явки избирателей;
- изменение финансовой составляющей партий, участвующих в выборах; изменение порядка распределения депутатских мандатов внутри федерального списка, преодолевшего заградительный барьер.

Данные меры нашли свое отражение в новеллах 2006 и 2007 гг., внесенных в ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

Очевидно, что законопроект был разработан в общем русле укрепления вертикали власти, его создание было обусловлено, прежде всего, стремлением сделать избирательный процесс более осозанным, укрепить старые и поддержать новые политические партии.

При этом курс на усиление партий и стимулирование развития новых организаций оказался несколько непоследовательным, (увеличился проходной барьер, численность партий, региональных отделений и т.д.).

В результате был сформирован еще более лояльный парламент, который способствует сверхконтролируемости электорального процесса. Возникла политическая модель страны, сочетающая управляемость партийной системы и ограниченность политической конкуренции. Безусловно, сложившаяся ситуация не способствует построению гражданского общества и реализации прав граждан.

Вторым направлением реформирования стало государственное устройство РФ и как изменения в формировании органов власти субъектов РФ.

Изначально ст.5 Конституции РФ 1993г. содержала противоречивые положения о равенстве субъектов в РФ. При этом Конституция РФ не содержит норм, задающих критерии, на основании которых за конкретным субъектом РФ закрепляется тот или иной статус и на которые можно было бы сослаться, отстаивая особое положение республик. Федеральный конституционный закон об изменении статуса субъекта РФ (его принятие предусматривается ч. 5 ст. 66 Конституции РФ), очевидно, должен был бы содержать такие критерии, но он до сих пор отсутствует. Спорными остаются некоторые вопросы распределения предметов ведения между федерацией и ее субъектами. Несмотря на неурегулированность данных вопросов трансформация государственного устройства продолжилась. По инициативе Президента РФ в 2000г. начался процесс образования федеральных округов с полномочными представителями Президента в целях укрепления «вертикали власти». Тем самым был сформирован федеральный (межрегиональный) уровень государственно-территориального устройства. 17.12.2001г. был принят ФКЗ «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации», разработанного в соответствии с ч. 5 ст. 65 Конституции РФ, который положил начало процессу укрупнения субъектов РФ путем поглощения крупными субъектами мелких автономий. Данный закон оставил без регулирования ряд существенных вопросов: не выделены принципы принятия в РФ и образования в ее составе нового субъекта; не определены вопросы разделения и выделения субъектов; не урегулирован вопрос об изменении границ между субъектами.

В тоже время усилились меры воздействия федеральных органов власти на органы государственной власти субъектов РФ путем внесения в Федеральный закон от 06.10.1999г. №184-ФЗ изменений предусматривающих ответственность органов государственной власти субъектов перед федеральными государственными органами, изменении порядка вступления в должность глав субъектов РФ и т.д.

Все вышеизложенные изменения несмотря на свою значимость не повлекли внесения изменений в Конституцию РФ. Определяющими в реформировании Конституции РФ 1993 г. явились решения Конституционного Суда РФ. Их последовательность можно проследить:

- через решение КС РФ (№1-П от 09.01.1998), когда Конституционный Суд определил, что федеральный законодатель вправе осуществлять законодательное регулирование вопросов, относящихся к конкретным предметам совместного ведения, определять соответствующие конкретные полномочия и компетенцию органов государственной власти Федерации и ее субъектов, что непосредственно Конституцией не подразумевалось;

- определение № 234-О от 12.05.2005, когда КС РФ решил, что предоставление полномочий АО органам государственной власти края, области имеет целью рационализацию государственного управления;

- постановление №13-П от 21.12.2005 КС РФ, когда Суд решил, что законодатель может самостоятельно корректировать государственный механизм (что предопределило судьбу губернаторского корпуса); что

Конституция РФ допускает невыборные механизмы формирования публичной власти в целях развития демократии, суверенитета, государственной целостности; что право принимать участие в прямых выборах высшего должностного лица субъекта РФ и быть избранным на эту должность не закреплено в качестве конституционного права гражданина РФ; что полномочия федерального законодателя в сфере совместного ведения неограниченны, он может предусмотреть нормативно-правовую основу любого порядка наделения полномочиями высшего должностного лица субъекта РФ; что система исполнительной власти едина, высшее должностное лицо субъекта РФ является ее важным звеном. По своему статусу это должностное лицо находится в отношениях субординации непосредственно с Президентом РФ, который обеспечивает согласованное функционирование всех органов государственной власти.

Из подобных решений Конституционного суда возникло, то что в теории права называют «живой» конституцией, когда фундаментальные характеристики основного закона меняются в ходе практики:

1) изменился порядок формирования Совета Федерации посредством удаления из него руководителей регионов и замены их представителями, которые после перехода к назначению губернаторов в реальности никого не представляют;

2) учреждены федеральные округа и институт полномочных представителей президента в федеральных округах;

3) установлена новая схема разграничения полномочий между Федерацией и ее субъектами;

4) проведена реформа местного самоуправления;

5) отменены прямые выборы руководителей регионов;

6) сокращено количество партий, которые могут выступать в качестве реальных политических сил.

В конце 2008г. в Конституцию РФ были внесены изменения касающиеся предоставления Государственной Думе РФ дополнительных контрольных полномочий в отношении Правительства РФ. Не внося принципиальных преобразований в общий баланс исполнительной и законодательной власти на федеральном уровне, данная новелла направлена на обеспечение их взаимодействия, создает процедурные условия для более системной оценки деятельности Правительства РФ Государственной Думой, что, в частности, является необходимым условием для решения вопроса о доверии Правительству. Безусловно, потенциал предлагаемой поправки в большей степени актуален в ситуации формирования в Государственной Думе большинства, политически не лояльного к Правительству. Поэтому значение данной нормы следует оценивать с учетом возможных изменений в партийном представительстве в Государственной Думе.

Так же были внесены поправки касающиеся продления срока полномочий Президента РФ и Государственной Думы РФ, в целях обеспечения стабильного функционирования государственной власти вполне укладывается в рамки общей конституционной концепции организации

власти: как такового не происходит пересмотра статуса ни Президента РФ, ни Государственной Думы. В этом случае затрагивается иная основа конституционного строя, устанавливающая взаимоотношения государства и общества, а именно принцип проведения свободных выборов, предполагающий их определенную периодичность. И хотя нельзя говорить о том, что само по себе увеличение на 1 - 2 года срока полномочий выборного органа государственной власти нарушает этот принцип, однако его реализация приобретает иной характер. У общества сужаются возможности для ротации своих представителей в федеральных органах власти. Полагаем, что в данном случае задача обеспечения стабильности власти приходит в определенное противоречие с сохранением стабильности взаимоотношений государства и общества (составляющей своего рода общественный договор).

Таким образом, в РФ наметилась устойчивая тенденция к усилению федеральной власти путем контроля над субъектами РФ, сужения возможности общества участвовать в политической жизни страны, что проявляется во всех формах интерпретации норм Конституции РФ (ее толковании и издаваемых правовых актах) и конституционных поправках. Трансформируется также и форма государства (в области государственного устройства - проявление унитарных тенденций; в форме правления - тенденция к усилению роли парламента, формированию смешанной президентско-парламентской республики, государственного режима – отход от демократического в сторону либерального политического режима).

*Вяльцева Марина Геннадьевна, 5 курс,
Курганский государственный
университет, юридический факультет.
Научный руководитель: Предеина Л.В.*

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ТАМОЖЕННОГО ТРАНЗИТА

Нет никакого сомнения в том, что международный таможенный транзит играет не последнюю роль в развитии государства. Транзит, как известно, влияет на укрепление внешнеэкономических отношений, когда государства пытаются урегулировать вопросы перевозки грузов через сотрудничающие с ними страны путем принятия соглашений. В итоге, предоставляются транспортные услуги (что положительно сказывается на экономике государства, допускающего перемещение товаров через свою территорию), расширяется и корректируется нормативная база по вопросам таможенного дела. С другой стороны, есть и некоторые сложности при реализации транзита, о чем далее и пойдет речь.

Рядом авторов статей уже с 2001 года в качестве основной проблемы называется отсутствие в РФ закона о транзите, который регулировал бы все правовые отношения, возникающие при перемещении товаров через

территорию России под режимом международного транзита. Об этом упоминает в своей статье Андрей Голубчик¹.

В мировой правовой практике отношение к такому закону неоднозначное. Причем, следует обратить внимание на то, что во многих странах, активно помещающих товары под исследуемый вид режима, такого закона вовсе нет (Италия, Франция, Китай, Индия и др.). Хотя, к примеру, США, Белоруссия приняли законы о транзите. Вопрос – насколько нужен в России закон – остается открытым, но то, что необходима конкретизация некоторых норм по международному таможенному транзиту, мы придерживаемся такой точки зрения.

Важным является вопрос ответственности сторон. Если речь идет о самих таможенных органах, то должны быть прописаны их обязанности в сфере международного таможенного транзита (в настоящее время эти полномочия являются общими практически по всем вопросам таможенного дела), иначе становятся частыми ситуации с превышением должностных полномочий.

Также, на наш взгляд, не совсем соответствуют действительности статьи 16.9, 16.10 КоАП РФ. Ст.16.9 устанавливает для перевозчика – физического лица за недоставку либо утрату товаров санкцию в виде штрафа от 1500 до 2500 рублей, должностного лица – 10000-20000 рублей, юридического лица – 300000-500000 рублей с конфискацией товаров или без таковой². То есть получается, что в случае если товар превышает сумму штрафа в десятки раз, а товар утрачен (то есть его нельзя конфисковать), то лицо, которое отправило товар, несет убытки. А если лицо, перевозящее товар, умышленно товар «теряет», а потом платит штраф в размере 2500 рублей, то возникает вопрос: не получится ли так, что в следующий раз товар так же исчезнет? И вызывает интерес ст.16.10, где за нарушение срока транзита перевозчику может быть вынесено либо предупреждение, либо штраф в размере 300-500 рублей, 500-1000, 5000-10000 рублей, хотя и в этом случае собственник товара может нести убытки. И если штраф хоть как-то материально наказывает виновного, то предупреждение чаще всего будет несоизмеримо нанесенному ущербу.

Кроме того, остро стоит «калининградский вопрос», а конкретнее – непростые отношения между Россией и Белоруссией. Казалось бы, Белоруссия ищет поводы к конфликтам: то отказывается признавать документы таможенных органов Калининградской области России об уплате пошлин с товаров, следующих из Калининграда на территорию России через Литву и Белоруссию, то требует, чтобы автомобили пересекали республику в составе конвоев³. И, как сообщает белорусская сторона, все это было сделано с целью защиты внутреннего рынка Белоруссии от разгрузки и дальнейшей

¹ Голубчик А. Какой нам нужен закон о транзите // <http://www.transco.ru>

² Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ // Российская газета. N 256. 2001.

³ Белоруссия отменила обязательное конвоирование транзита калининградских грузов в Россию // <http://www.newsru.com>

реализации российских товаров без уплаты местных таможенных пошлин. Такие меры не только не способствовали своевременному оформлению и отправке грузов, но даже значительно затянули данную процедуру. Причем сопровождение должно быть предусмотрено международным соглашением. Белоруссия же в одностороннем порядке установила подходящие для нее правила. В итоге, после долгих переговоров Минск все-таки решил отменить конвоирование калининградских грузов.

Или другой яркий пример взаимоотношений РФ и того же союзного государства. По данным Бобровой Я., еще в 2002 году остро встала проблема, связанная с задержками в таможенном оформлении и конфискации товаров, перемещаемых автотранспортом в Россию по территории Белоруссии¹. Белорусские таможенные органы, руководствуясь нормами внутреннего законодательства, внедрили в практику процедуру приостановки перемещения товарных партий, следующих транзитом в таможи назначения Российской Федерации, с целью проведения углубленной проверки сведений, заявленных в товаросопроводительных документах. В 70 % случаев выявления актов, указывающих на наличие состава правонарушения (некорректный перевод названия получателя, ошибки в адресе получателя и наименовании товара), составлялись протоколы об административных таможенных правонарушениях в отношении неустановленных лиц, и товар подлежал конфискации в доход государства. Итогом явилось то, что были перегружены другие магистрали, в обход Белоруссии, чтобы исключить даже малую вероятность возникновения такой ситуации.

К сожалению, полностью данный вопрос не решен до сих пор. Хотя некоторые шаги к улучшению созданной ситуации были предприняты. Это, прежде всего, принятие в 2007 году межправительственного соглашения о транзите товаров, перемещаемых между таможами двух стран. Данное соглашение делает невозможным одностороннее изменение условий транспортировки товаров. Речь идет, в первую очередь, о транзите из Европы в Россию и из Калининграда на остальную территорию РФ.

А вот условия транспортировки нефти и газа соглашением специально не оговариваются. Вот это и является слабым местом в соглашении. А ведь именно в 2006-2007 годы вопросы поставки газа и нефти стояли наиболее остро. Почему-то, как и сейчас с Украиной, тогда Белоруссии хотелось диктовать свои условия оплаты и поставки газа как в отношении них, так и в Европу. По словам Германа Греффа, РФ в течение четырех лет не получала платежи в бюджет от экспорта нефтепродуктов в Белоруссию, и Белоруссия в одностороннем порядке вышла из соглашения². По нашему мнению, вполне оправдана тактика сокращения поставки газа и нефти со стороны России, однако предлагалось урегулировать данный вопрос, на что Белоруссия лишь

¹ Боброва Я. Проблемы с Калининградским транзитом и не только // Логинфо. – № 3. – 2007.

² Россия и Белоруссия не смогли договориться о возобновлении транзита нефти в Европу // <http://www.rosconcert.com>

отреагировала путем повышения стоимости транзита нефти и газа на 30%¹. К тому же, глава Республики Беларусь поторопился договориться с Литвой о поставке нефти из Европы через прибалтийские порты. Хотя и дороже выходит, но зато в любой ситуации можно «проучить Россию»! Получается, что именно так и думает белорусская сторона. Прошло уже больше года, и только в конце 2008 году произошли изменения в лучшую сторону – увеличились поставки газа в Европу, хотя основной причиной таких перемен называют конфликт с Украиной².

Таким образом, в данной работе выявлены основные, но далеко не все проблемы международного таможенного транзита. Они решаются на протяжении нескольких лет, но все еще больших успехов в их устранении не достигнуто.

Поэтому нами предлагаются следующие пути решения вопроса:

1. В Таможенный кодекс РФ в параграф 3 добавить статью 169¹, определяющую полномочия таможенных органов при международном таможенном транзите:

1) регистрация прибытия товаров и транспортных средств на таможенную территорию Российской Федерации либо убытия товаров и транспортных средств с таможенной территории Российской Федерации;

2) проверка наличия документов и сведений в них, установленных статьей 73 Таможенного кодекса, а также международными договорами;

3) контроль за соблюдением условий международного таможенного транзита, в том числе за соблюдением запретов и ограничений на ввоз или вывоз с таможенной территории товаров;

4) задержание товаров и транспортных средств для детальной проверки при наличии достаточной информации о совершающемся или совершенном правонарушении или преступлении;

5) конфискация товаров и транспортных средств, находящихся под режимом международного таможенного транзита, являющихся предметом административного правонарушения;

2. В КоАП РФ внести изменения в ст.16.9: вместо конкретной денежной суммы установить штраф в размере полной или частичной стоимости перевозимого товара (что должно специально рассчитываться уполномоченными лицами) с конфискацией или без таковой; из ст.16.10 убрать санкцию в виде предупреждения;

3. Заключить новое двустороннее соглашение с Белоруссией по поводу транзита товаров, с четким установлением условий и ответственности сторон за нарушение соглашения, так как в настоящей редакции есть пробелы по поводу условий транзита газа и нефтепродуктов, а также отсутствуют нормы ответственности сторон за нарушение данного соглашения.

¹ Белоруссия отменила обязательное конвоирование транзита калининградских грузов в Россию // <http://www.newsru.com>

²Россия увеличила транзит газа в европейские страны через Белоруссию // <http://www.regnum.ru>

Иванова Светлана, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Битюков А.Г.,
кандидат исторических наук, доцент.

ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ ДЕМОКРАТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ СОЦИАЛЬНОГО КОНТРОЛЯ В РФ

А.И. Рябко считает: «В современных условиях социально-правовой контроль охватывает не только властные органы государственного контроля в сфере деятельности органов представительной и исполнительной власти, суда и прокуратуры, но и общественный контроль граждан, их объединений и средств массовой информации»¹. По мнению, Беляева В. П. «социальный контроль – это родовое понятие, а государственный и общественный контроль – видовые, соотносящиеся как часть и целое»². Такой подход к пониманию социального контроля признается и нами в настоящей работе.

На наш взгляд, формами социального контроля в РФ, рассматриваемыми в работе, являются контроль, осуществляемый Уполномоченным по правам человека в РФ, общественный контроль Общественной палаты РФ. Попытаемся выделить особенности каждого из вышеназванных элементов, при этом, не преуменьшая существование других разновидностей социального контроля.

Исследование особенностей социального контроля на современном этапе развития РФ приобретает сегодня особую актуальность, поскольку способствует очертанию реальных предпосылок для оптимизации контроля, который является средством обеспечения законности и правопорядка, поддержание стабильного государственного управления, обеспечение прозрачности деятельности органов публичной власти.

В части 1 статьи 103 Конституции РФ федеральный законодатель отнес к ведению Государственной Думы РФ назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека. В развитии конституционной нормы издан ФКЗ от 26.02.1997 г. № ФКЗ 1 «Об уполномоченном по правам человека».

Статья 2 Конституции РФ закрепляет норму, согласно которой «человек, его права и свободы являются высшей ценностью»³, поэтому, осуществляя контроль за выполнением обязательств государства о признании и соблюдении прав человека, Уполномоченный по правам человека защищает не только основы его правового статуса, но и в целом безопасность гражданского общества от посягательств на общепризнанные демократические принципы.

¹ Рябко А. И. Социальный контроль и его правовые формы. М., 1995 г. С. 12.

² Беляев В. П. Контрольная форма юридической деятельности (общетеоретический аспект) / под ред. Малько А.В., 2006 г., С. 34.

³ Конституция РФ от 12.12.1993 г. – Новосибирск: Сиб. Унив. изд-во, 2003 г.

Однако в Конституции РФ нет специальной нормы, посвященной институту Уполномоченного по правам человека, которая определяла бы его статус, содержание деятельности, объем полномочий как это сделано в других странах, например в Испании.

В силу части 2 статьи 16 ФКЗ от 26.02.1997 «Уполномоченный по правам человека не рассматривает жалобы на решения палат Федерального Собрания РФ и законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов РФ»¹ предполагается, что полномочия Уполномоченного в большей степени необходимо сосредоточить на защите прав граждан от нарушений, возникающих в сфере деятельности исполнительной власти. Именно Уполномоченный по правам человека должен реализовать неразвитые контрольные функции парламента над правительством и всей администрацией в области защиты прав граждан.

На наш взгляд, в Конституции РФ должно быть предусмотрено, что Уполномоченный по правам человека обладает правом осуществления контроля за соблюдением прав и свобод человека органами исполнительной власти РФ. Закрепление подобного права Уполномоченного в Конституции РФ способствовало конкретизации правового статуса данного института.

3. Общественная палата РФ является неконституционным институтом, выполняющим функции общественного контроля. В современных условиях, при наличии высокой коррумпированности аппарата чиновников и правоохранительных органов актуальность осуществления контроля Общественной палатой за деятельностью органов управления не ставится под сомнение. Необходимо признать, недостаточность норм в ФЗ «Об Общественной палате РФ», позволяющим судить об отводимой роли, а так же о сущности общественного контроля.

Кроме того, на основании части 3 статьи 16 ФЗ от 04.04.2005 г. № 32-ФЗ закрепляет такую форму контроля Общественной палатой РФ, как дача заключений о нарушении законодательства РФ федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов РФ. Но факт остается фактом, Общественная палата РФ создана под эгидой Президента РФ, решающая роль при формировании палаты отведена так же Президенту РФ. Общественный контроль осуществляется, прежде всего, в отношении органов исполнительной власти, и это отражено в ФЗ № 32-ФЗ. Из этого следует, что логика отношений, возникающих из реализации общественного контроля, деформирована.

Формой контроля, предусмотренной статьей 20 ФЗ от 04.04.2005 г. является «создание общественных советов при органах исполнительной власти»². Специфика формирования подобных советов в том, что они могут быть созданы руководителями соответствующих федеральных органов исполнительной власти по предложению совета Общественной палаты РФ.

¹ ФКЗ от 26.02.1997 г. № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека» Консультант Плюс.

² ФЗ от 04.04.2005 г. № 32-ФЗ «Об общественной палате РФ».

Законодателем предусмотрен отказ руководителя федерального органа государственной власти от создания общественных советов.

Особенностью следует признать отсутствие в законодательстве дефиниции «общественный контроль». Такой пробел в законе может привести к неправильному толкованию данного понятия. Поэтому необходимо должным образом конкретизировать термин «общественный контроль». Законодателем сделан акцент на создание и функционирование совершенно новой формы контроля, сущность которого заключается в том, что политически нейтральная смешанно-государственная структура, используя правовые способы, выясняет, соответствует ли деятельность органов исполнительной власти на федеральном и региональном уровнях законодательству РФ. Таким образом, на наш взгляд, требуется юридическое дооформление и четкое очертание рассматриваемого понятия.

Существенным условием, позволяющим судить о результативности контроля как государственного, так и общественного является юридическая возможность принятия мер по реагированию на установленные факты нарушения законодательства РФ. На примере деятельности Общественной палаты РФ следует отметить правовую природу заключений о нарушениях законодательства РФ федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов РФ и органами местного самоуправления. Такие заключения носят рекомендательный характер. По мнению, Авакьяна С. А. «институт общества, созданный властью и пытающийся влиять на деятельность исполнительной власти посредством рекомендаций, является нежизненным»¹.

На практике Общественная палата РФ не имеет право вмешиваться в деятельность государственных органов и привлекать к юридической ответственности. В соответствии со статьей 16 ФЗ № 32-ФЗ законодатель определяет лишь право Общественной палаты РФ направлять заключения о нарушении законодательства в компетентные государственные органы или должностным лицам. Таким образом, можно говорить о нереализованном потенциале Общественной палаты РФ в сфере осуществления общественного контроля.

Изложенное выше дает основание сделать выводы.

1. В Конституции РФ 1993 г. практически не отражена роль социального контроля в механизме правового регулирования. Необходимо в законодательстве РФ наметить контуры системы общественного контроля, на наш взгляд, на первоначальном этапе следует начать с обозначения дефиниции «общественный контроль».

2. С другой стороны, произошли изменения в законодательства, обусловленные провозглашением концепции построения гражданского общества в РФ. При этом, следует признать нереализованный потенциал

¹ Авакьян С. А. Пределы и дефекты в конституционном праве и пути их устранения. В основу статьи положен доклад автора на Международной Конференции (29-31 марта 2007 г.) на юридическом факультете МГУ им. М. В. Ломоносова.

института Уполномоченного по правам человека в РФ, Общественной палаты РФ.

Кураженков Дмитрий Сергеевич, 3 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Скиндрев Р.В.,
кандидат юридических наук, доцент

ПЕРМАНЕНТНЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРАВА

Право, как регулятор поведения жизни человека, возникло тысячи лет назад, однако до сих пор не утихают споры относительно того, что именно мы можем назвать правом, каковы причины его возникновения, что является его истоками, а также какова его структура. Каждый ученый пытавшийся дать ответ на эти вопросы открывал лишь те или иные скрытые от нас аспекты права, однако целостной непротиворечивой картины до сих пор составить никому не удалось. В нашей работе мы попытались сформулировать положения относительно несущей конструкции права, а именно его принципов.

Лон Фуллер определил право как «предприятие, направленное на подчинение поведения человека руководству правил»¹. И именно с этой точки зрения он обосновывал необходимость присутствия восьми «desideratum»², которые он назвал «внутренней моралью права»³. Они включают в себя: всеобщность закона; необходимость обнародовать закон; стремление избежать использования законов, имеющих обратную силу; ясность законов; непротиворечивость законов; отсутствие законов, требующих невозможного; постоянство законов во времени; согласованность официальных действий с провозглашенным законом⁴. Несомненно, употребляя понятие «право», необходимо согласиться с наличием подобной внутренней морали, поскольку при отсутствии, например такого desideratum как ясность законов, какое-либо направленное воздействие законодателем на граждан невозможно. Однако, вне сомнения, это лишь формальный вид естественного права, который сам Фуллер называет «процедурным»⁵. Далее автор отмечает, что среди ученых существуют значительные разногласия относительно того, что можно назвать материальным видом естественного права: так некоторые авторы отмечают, что к данному виду относятся нормы, направленные на сохранение жизни человека, некоторые полагают, что это

¹ Фуллер Л. Мораль права. М., 2007. С.118

² Там же. С.58

³ Там же. С.57

⁴ Там же. С.61-112.

⁵ Там же. С.218

нормы, способствующие совместному сожителству¹, а Аквинат например, полагал, что право должно способствовать познанию Бога².

В современных учебниках по теории права, на наш взгляд, актуализируются некоторые элементы материального естественного права, которые заключены в общих принципах права: законности, гуманизма, разумности³, справедливости, приоритета прав человека, равноправия⁴ и т.д. Однако, следует понимать, что в средние века такие принципы как приоритет прав человека или гуманизм отсутствовали, и все же мы не можем отказать существовавшим в то время системам в именовании их правовыми. И тем не менее мы полагаем, что существуют перманентные принципы права, при нарушении которых оно перестает исполнять свою функцию или теряет определенную действенность. Среди таких критериев мы выделяем два, а именно - справедливость и равенство.

Одной из сем слова «справедливый» по данным словаря Ожегова является сема «правильный»⁵. Данное понятие, хоть и является субъективным, но смысл его как нельзя лучше подходит для разъяснения нашей позиции. Для дальнейшего разъяснения мы приведем тот же пример, что и Г. Харт в своей работе «Понятие права»: «Гекльберри Финн, когда его спросили о том, не причинил ли кому-нибудь вреда взрыв парового котла на корабле, ответил: «Нет мэм. Убило ниггера». Замечание тетушки Салли: «Да, повезло, потому что иногда бывают человеческие жертвы»⁶. Естественно, что при такой оценке ценности жизни темнокожих людей со стороны большинства населения, было бы крайне неправильно, т.е. несправедливо предоставлять им гражданские и политические права наравне с белыми людьми. Таким образом, справедливость целиком и полностью зависит от мировоззрения людей подпадающих под правовую регуляцию. Мыслится, что не стоит напоминать, что с течением времени мировоззрение людей менялось.

Хотелось бы сказать, что вопрос справедливости касается абсолютно всех видов правоотношений. Так в настоящее время в большинстве европейских стран существует прогрессивная шкала налогообложения. Однако в России подобная система до сих пор не введена, и с этой точки зрения для подавляющего большинства населения сегодняшнее положение дел является несправедливым.

Аналогом данного явления можно считать кривую спроса и предложения, когда мы заменяем «спрос» на «уровень законности» и «цену» на «несправедливость закона». Из этого будет следовать, что при увеличении несправедливости закона люди будут менее охотно его исполнять и всячески стараться уклониться от него, следовательно, и цель, которая поставлена перед правом как «предприятием, направленным на подчинение поведения

¹ Фуллер Л. Мораль права. М., 2007. С.218-221

² Харт Г.Л.А. Понятие права. СПб., 2007. С.193

³ Теория государства и права/Под. ред. В.К. Бабаева. М., 2005. С.223-226

⁴ Теория государства и права/Отв. ред. В.Д. Перевалов. М., 2005. С.121-122

⁵ Ожегов С.И. Словарь русского языка. М., 1981. С.674

⁶ Харт Г.Л.А. Понятие права. СПб., 2007. С.201

человека руководству правил»¹ не будет в полной мере достигнута. Также следует отметить, что результатом высокого уровня несправедливости законов будет не только низкая законность, как внешняя сторона неудачного правового регулирования, но и такое негативное явление как правовой нигилизм, который является внутренней стороной отношения человека к действующему законодательству. Крайней формой недовольства несправедливостью законов является революция.

С точки зрения марксизма революции происходят, когда производственные силы не соответствуют производственным отношениям. Иными словами, при изменившемся социальном строе, когда классы получили иной статус, нормы права этого не отражают. В итоге они теряют свою справедливость.

Герберт Харт в восьмой главе своей книги «Понятие права» обратил внимание на понятие «справедливость», однако он считал его синонимом слова «честность» и полагал, что оно заключается во фразе «трактуй одинаковые случаи одинаково и разные – по-разному», а также функции восстановления «status quo», установленного моральными нормами². Однако, мы полагаем, что принцип справедливости вполне можно вывести за понятие моральных норм, которые устанавливают «status quo». Так в английском праве справедливым может считаться необходимость наличия двух свидетелей при составлении завещания, причем не потому, что это хорошо с моральной точки зрения, а потому, что это рационально и удобно. Справедливой может считаться норма права, основанная на традициях, которые нередко имеют морально нейтральный характер и исполняются лишь потому, что это идет испокон веков. Таким образом, справедливость зарождается именно в противоборстве, а иногда и симбиозе этих трех составляющих: морали, традиции и рациональности.

Принцип равенства на наш взгляд предполагает именно рассмотрение «одинаковых случаев - одинаково и разных – по-разному»³. Однако равенство можно измерять лишь между членами одной социальной группы. Оно будет объективным критерием оценки права. Если существует одна справедливость среди группы людей, то и равенство должно быть единым. Если среди группы людей существует несколько справедливостей (например описанный выше случай с прогрессивным налогом), то равенство должно существовать внутри группы людей, для которых существует одна справедливость.

В настоящее время принцип равенства достаточно широко развит и фактически является составляющей справедливости. Однако существует достаточно примеров сознательного отступления от принципа равенства, в целях создания более справедливой правовой системы. Так работникам посольств и консульств предоставляется дипломатический иммунитет. В некоторых избирательных системах зарубежных государств существуют так

¹ Фуллер Л. Мораль права. М., 2007. С.118

² Харт Г.Л.А. Понятие права. СПб., 2007. С.166

³ Там же. С.166

называемые преференции, которые резервируют определенное количество мест в парламенте для представителей национальных меньшинств, женщин и т.д. В трудовом законодательстве РФ существуют нормы, обязывающие работодателя принимать на работу определенное количество инвалидов, относящихся к одному из самых незащищенных слоев населения.

Необходимо сказать, что под словом «равенство» мы имеем в виду не ограничение возможностей других. Ведь, несмотря на то, что в каждом государстве примерно равное количество представителей обоих полов и преференции по гендерному признаку будут способствовать выравниванию количества мужчин и женщин в парламенте, однако подобная форма правового регулирования создает возможности для одних посредством ограничения других.

Маковеев Станислав Николаевич, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Битюков А.Г.,
кандидат исторических наук, доцент.

ПРАВОВЫЕ ПОЗИЦИИ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА КАК УСЛОВИЕ РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИИ

Для обеспечения эффективности Конституции, в качестве системообразующего центра права, необходимо, чтобы протекали два смежных процесса: 1) развитие конституционных норм (в основном за счет законодательства) для регулирования необходимых общественных отношений, 2) конституционный контроль за соответствием такого развития.

Правовая позиция Конституционного Суда РФ (Конституционный суд далее – КС РФ) в отечественной науке, признана имеющей схожие черты с прецедентом, потому что она выражается в рамках решений КС РФ, имеющих общеобязательный статус для всех лиц. Отсюда, при осуществлении КС РФ конституционного контроля, вытекает закономерное влияние правовых позиции судей КС РФ на развитие и легитимацию системы права России.

Законодательство РФ определенно испытывает влияние со стороны правовых позиций КС РФ, выраженных в его решениях, ввиду реализации своих полномочий судом, закрепленных в Конституции РФ и ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации».¹

Если исследовать такое взаимодействие на уровне высоких системообразующих связей норм и принципов, характеризующихся

¹ Принят Государственной Думой РФ 24 июня 1994 года // Сборник законов Российской Федерации. – М.: Изд-во Эксмо, 2003. – 864 с. – С. 81

определенной целостностью, то можно выявить воздействие правовых позиций КС РФ на большинство отраслей российского права.

Характер данного явления и его юридическая основа выражаются в ч.2 ст. 125 Конституции РФ, ст.ст.3,79,80 ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации» и Постановлением Конституционного Суда РФ от 16.06.1998 N 19-П, говорящих об исключительных полномочиях КС РФ и юридической силе его решений.

Кодифицированные акты по их состоянию на сентябрь 2008г. демонстрируют, что в новых редакциях кодексов уже зафиксированы и действуют внесенные изменения, на основании решений КС РФ:

Кодифицированный акт	Изменения внесенные:
Налоговый кодекс часть первая	Определением Конституционного Суда РФ от 06.12.2001 N 257-О
Налоговый кодекс часть вторая	Определением Конституционного Суда РФ от 14.01.2003 N 129-О, Определениями Конституционного Суда РФ от 13.06.2006 N 272-О, от 13.06.2006 N 274-О
Гражданский кодекс часть вторая	Постановлением Конституционного Суда РФ от 23.12.1997 N 21-П
Гражданский процессуальный кодекс	Постановлениями Конституционного Суда РФ от 18.07.2003 N 13-П, от 27.01.2004 N 1-П, от 25.02.2004 N 4-П, от 26.12.2005 N 14-П, Определением Конституционного Суда РФ от 13.06.2006 N 272-О, Постановлением Конституционного Суда РФ от 12.07.2007 N 10-П
Арбитражный процессуальный кодекс	Постановлениями Конституционного Суда РФ от 16.07.2004 N 15-П, от 17.11.2005 N 11-П, Определением Конституционного Суда РФ от 02.03.2006 N 22-О, Постановлением Конституционного Суда РФ от 25.03.2008 N 6-П
Трудовой кодекс	Постановлением Конституционного Суда РФ от 15.03.2005 N 3-П
Бюджетный кодекс	Постановлением Конституционного Суда РФ от 17.06.2004 N 12-П
Уголовный кодекс	Постановлением Конституционного Суда РФ от 27.05.2008 N 8-П
Уголовно – процессуальный кодекс	Постановлением Конституционного Суда РФ от 08.12.2003 N 18-П, Определением Конституционного Суда РФ от 09.06.2004 N 223-О,

Кодекс торгового мореплавания	Постановлением Конституционного Суда РФ от 06.04.2004 N 7-П
-------------------------------------	--

Однако наличие закрепленных изменений в редакции акта частично отражает влияние правовых позиций на отношения, которые регулируются его нормами, так как, в данном случае, изменению подлежат положения акта, противоречащие Конституции (ст.80 ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации»). Так толкование или разъяснение КС РФ нормы акта, не противоречащего Конституции, обеспечивается решением, юридическая сила которого всегда одинаковая.

Поэтому, например, на нормы первой части гражданского кодекса РФ также распространяют действие семь Определений КС, регулирующих восемь различных гражданско-правовых положений и два Постановления КС РФ, регулирующих пять гражданско-правовых положений. Данные решения КС РФ обязательны для всех субъектов права. Они также определяют содержание норм гражданско-правовой отрасли, пределы регулирования отношений нормами, вносят конституционно-правовую основу в содержание некоторых принципов отрасли. Например, Постановление от 21.04.2003г. № 6-П по делу о проверке конституционности положений пунктов 1 и 2 статьи 167 ГК РФ в связи с жалобами граждан О.М. Мариничевой, А.В. Немировской, З.А. Склярской и В.М. Ширяева признало не противоречащими Конституции РФ содержащиеся в п.п. 1,2 ст. 167 ГК РФ общие положения о последствиях недействительности сделки. Постановление своим содержанием также определило пределы понимания принципов защиты прав добросовестного приобретателя и защиты права собственности. В других кодифицированных актах, являющихся основополагающими для отраслей, можно проследить такое же взаимодействие норм закона с правовыми позициями КС РФ, что и в первой части гражданского кодекса РФ.

Особого внимания заслуживает конституционно-правовая отрасль права, которая включает в свой состав Основной закон и все акты конституционного суда. Конституционно – правовая, как и другие отрасли права, испытывает воздействие правовых позиций КС РФ, однако в силу юридической силы и юридического значения решений КС РФ, Конституционно-правовая отрасль влияет на остальные отрасли, на остальные нормы.

По сфере осуществления конституционного судопроизводства также выработаны правые позиции, например: Постановление от 16.06.1998г. № 19-П «По делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации» наделяющего решения КС РФ,

признающие акты неконституционными, юридической силой акта органа, издавшего неконституционный акт¹.

В соответствии с ч.1 ст. 15 Конституции РФ можно определить, что правовые позиции КС РФ распространяют на правовую систему РФ презумпцию конституционности. Акт, принятый в установленном порядке действует, поскольку КС РФ не вынес решение об обратном. Отсюда акт, конституционность которого оспаривается в случае негативного решения, теряет юридическую силу, а у органа его принявшего возникают юридические последствия. Но в случае признания акта, не противоречащим Конституции, несмотря на отсутствие прямого (позитивного или негативного) воздействия решения на правотворческий орган, юридическая сила такого акта становится полностью легитимной в системе права.

В заключении хотелось бы отметить, что КС РФ при осуществлении правосудия апеллирует к Конституции, международным принципам и договорам, ФКЗ «О Конституционном суде Российской Федерации», Регламенту КС РФ и косвенно к системе российского законодательства. Поэтому легитимность норм и их конституционно правовой смысл определяется, прежде всего, с точки зрения права, с точки зрения доктрины, вырабатываемых непосредственно КС РФ. Судьям КС РФ предоставлена возможность окончательно определить юридическую силу закона, его толкование с точки зрения соответствия Конституции. В данном случае правовые позиции судей КС является мерилем между развитием права и его статичностью, между буквой закона и духом Конституции.

Таким образом, юридическое значение правовых позиций КС РФ сегодня четко обозначено в качестве условия развития всех отраслей национального права, претерпевающих изменения и толкование, в случаях определенных законом для осуществления конституционного судопроизводства, или же находящихся под презумпцией Конституционности.

*Маркова Любовь Марковна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Предеина Л.В.*

ПРОБЛЕМЫ ТАМОЖЕННОГО ТРАНЗИТА ГАЗА ТРУБОПРОВОДНЫМ ТРАНСПОРТОМ С РЕСПУБЛИКОЙ УКРАИНА

Постоянно растущий спрос на сырье и энергию, а также периодические резкие скачки цен на энергоносители являются положительными факторами

¹ Постановление от 16.06.1998г. № 19 П по делу о толковании отдельных положений статей 125, 126 и 127 Конституции Российской Федерации // Правовая система гарант. ФКЗ №1 «О конституционном суде Российской Федерации».

для роста российской экономики, позволяющим накапливать значительные средства и формировать профицит бюджета. Поэтому, ни для кого не секрет, что одной из основных статей дохода бюджета Российской Федерации является режим экспорт нефти и газа. При этом, согласно статистическим данным ФТС, 47 % дохода составляют таможенные платежи, из них 17% платежи за экспорт газа.

В настоящее время основным видом транспортировки природного газа является трубопроводный. Газ под давлением 75 атмосфер движется по трубам диаметром до 1,4 метра. По мере продвижения газа по трубопроводу он теряет энергию, преодолевая силы трения как между газом и стенкой трубы, так и между слоями газа. Поэтому через определённые промежутки необходимо сооружать компрессорные станции (КС), на которых газ дожимается до 75 атм¹.

Чтобы энергетически обеспечить транзит газа по трубопроводу, дополнительно нужен так называемый "технический", или, используя правильный термин, топливный газ, необходимый для работы газоперекачивающих станций.

В сфере сетевого газа поставщики жестко привязаны к потребителям трубопроводами. И цены на поставки определяются долгосрочными контрактами. Естественно, что поставка сетевого газа осуществляется через таможенную территорию других стран, что создает необходимость заключение договора международного транзита².

Данный режим является одним из основных таможенных режимов и закреплен в таможенных кодексах практически всех государств.

Определение понятия «транзит» дано в статье V «Свобода транзита» Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ) от 30 октября 1947 г.: «Товары (включая багаж), а также суда и другие транспортные средства должны считаться проходящими через территорию Договаривающейся Стороны, когда проход через такую территорию, с перегрузкой товара, со складированием его, с дроблением партии товара, с переменной вида транспорта или без таковых операций, является лишь частью полного пути, начинающегося и заканчивающегося за пределами границы Договаривающейся Стороны, через территорию которой совершается движение груза. Движение такого характера называется «транзитными перевозками».³

Транзиту также посвящены и другие международные договоры: Конвенция МДП, Киотская конвенция (глава 1 Специального приложения «Е»), Конвенция о транзитной торговле внутриконтинентальных государств 1965 г., Решение Совета глав государств Содружества Независимых Государств (СНГ) «Об основах таможенных законодательств государств – участников Содружества Независимых Государств».

¹ Козырин А.Н. Комментарий к Таможенному Кодексу Российской Федерации. – М.: ТК Велби, 2005. – 522 с

² Бакаева О.Ю. Таможенное право России: учебник. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Юристъ, 2007. – 504 с.

³ Генеральное соглашение по тарифам и торговле.

В РФ международный транзит регулируется ТК РФ (ст. 167 – 172).

Существенными признаками понятия «международный таможенный транзит» являются следующие:

- помещение под международный таможенный транзит только иностранных товаров;
- осуществление транзита товаров только по таможенной территории страны;
- освобождение от уплаты таможенных пошлин, налогов.¹

Согласно Таможенному кодексу РФ, международный таможенный транзит начинается с момента ввоза товаров на таможенную территорию страны и завершается фактическим вывозом товаров с таможенной территории страны или помещением их под иной таможенный режим.

Из определения понятие «транзит» и условия помещения товаров, под данный таможенный режим следует, что для поставки газа западным странам России необходимо заключения договора со страной, на территории которой имеется трубопроводный транспорт. В настоящее время наиболее удобной такой страной является Украина. Но опять же только с точки зрения наличия трубопровода, а не с экономической выгодной. При этом сама Украина также покупает у России газ. В современной политической обстановке, в прошлые годы мы продавали газ Украине и Белоруссии по сниженным ценам (в отличие от Европы), что было связано с общим прошлым и братством народов. Естественно, с одной стороны, это не выгодно экономике России, но с другой - данные страны не в состоянии платить более высокую цену, поэтому последовал бы отказ в пользу более дешевого газа, что не является экономически выгодным для нас.

Начало нового года ознаменовалось для России мировым скандалом, связанным с нарушением поставок газа в Европу через Украину. Поводом стали действия Украинской стороны. Она не выплатила долг «Газпрому» до 31 декабря 2008 года, вследствие этого Российская сторона заявила, что будет продавать газ Украине по рыночным ценам. В ответ Украинская сторона прекратила транзит газа в страны Европы. При этом руководство страны попыталось юридически обосновать свои действия, признав договора транзита не действительным.

По итогам переговоров был принят новый договор транзита с Россией, который имеет ряд интересных особенностей. Во-первых, Украина берет на себя все обязательства по транспортировке и доставке газа до границы, включая закупку технического газа. То есть эта проблема зафиксирована как проблема Украины. И второй момент: объем газа, который входит на территорию Украины, должен с точностью совпадать с тем объемом, который выходит с территории Украины. Таким образом, Украина берет на себя все риски по транзиту, включая и закупки технологического газа, и

¹ Козырин А.Н. Комментарий к Таможенному Кодексу Российской Федерации. – М.: ТК Велби, 2005. – 522 с.

обязуется весь газ доставить до границы. Установлены жесткие сроки по оплате¹.

При этом, что касается самого договора поставки газа для Украины, то 2010 года она будет получать по той же формуле, что и Европейские страны, в 2009 году «Газпром» предоставляет ей 20% скидку. Вроде бы с одной стороны конфликт исчерпан, и договор транзита заключен на 10 лет. Но с другой стороны ряд вопросов остался не решенным: как и когда Украина выплатит долг Российской Федерации, кто будет возмещать убытки Европы, которые она понесла за время недопоставки газа. По словам Константина Симонова, генерального директора Фонда национальной энергетической безопасности, очень интересным остается вопрос: «Что будет, если Украина будет не в состоянии закупить «технический газ», доставить газ в полном объеме и в том же количестве до границы?! Не исключено, что снова будет возможен новый конфликт».²

Поэтому, на наш взгляд, чтобы избежать этого конфликта, необходимо выработать новую политику в области «международного транзита». Страна, заключающая договор поставки газа, имеет дело только с поставщиком газа, никак не взаимодействуя при этом со страной – транзитером, таким образом, с одной стороны она становится не защищенной от таких форс-мажоров. Как же тогда быть в такой ситуации странам, которые недополучают газ? С одной стороны, они могут подать в суд на страну – поставщика за нарушение договора поставки и возмещение убытков. И суд удовлетворит их иск, потому что вопросы транзита не прописываются в договоре поставки. Потом конечно, поставщик может подать регрессный иск к транзитеру и получить убытки от него. Но представьте насколько долог и сложен этот процесс, это еще и мировой скандал может вызвать. Поэтому данный вопрос нельзя оставлять так, как он решен сейчас. Наши предложения заключаются в следующем:

1. Принять международный договор о «Международном таможенном транзите», в котором подробно дать понятие транзита, условия транзита, а также ответственность сторон. Прописывать в договоре поставки страну – транзитера с целью дополнительной защиты покупателей.
2. Создать упрощенный порядок по решению вопроса, связанного с нарушением договора транзита и поставки. Например, установить рассмотрения иска в течение двух недель с момента принятия дела к производству.
3. Провести международный встречу для урегулирования данного вопроса.

И, на наш взгляд, не плохо было бы напомнить политикам о международной этике. Пытаясь получить для себя более приемлемую цену,

¹ Российско-украинские договоренности о транзите газа в Европу лишь актуализируют идею газотранспортного консорциума // по материалам сайта <<http://www.energystate.ru/news/871.html>>

² Из интервью К.Симонова // по материалам сайта <www.energystate.ru>

Украина забыла, что, оставив Европу без газа, она ставила замерзать миллионы людей, среди которых дети, больные и престарелые...

Селиверстов Никита Вадимович, 5 курс,
Курганский государственный университет
юридический факультет.

Научный руководитель: Предеина Л.В.

ТАМОЖЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ ВИДОВОЙ ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

В российской правовой науке понятие таможенных преступлений не вызывает существенных дискуссий. Так, Иванова С. под таможенными преступлениями понимает общественно опасные виновные посягательства, существенно нарушающие деятельность таможенных органов по реализации ими целей и задач, установленных законодательством.¹ Опираясь на азы теории государства и права, таможенные преступления можно охарактеризовать как предусмотренные законом уголовно наказуемые деяния, посягающие на таможенные правоотношения. Иначе говоря, основными критериями отнесения тех или иных преступлений к категории таможенных являются наличие предусмотренной законом уголовной ответственности за их совершение (формальный критерий) и наличие посягательства в каждом конкретном случае именно на таможенные правоотношения, которые по сути своей играют роль видového объекта (фактический критерий). Почему только лишь по своей сути? С точки зрения юридической техники видovým объектом таможенных преступлений являются правовые отношения в сфере экономической деятельности, что подтверждается нахождением статей, регламентирующих ответственность за них, в главе 22 УК РФ, именуемой «Преступления в сфере экономической деятельности».

Это нельзя считать грубой ошибкой законодателя, да и вообще его оплошностью, так как, таможенные преступления посягают на отношения, регулирующие экономическую деятельность (таможенные правоотношения – это составная часть данного рода правоотношений), и это неоспоримый факт, кроме того, когда принимался действующий УК РФ необходимости в выделении норм, устанавливающих уголовную ответственность за таможенные преступления, в отдельную главу как таковой не было (вопрос был менее актуален, не было практики по данным делам...). Не надо исключать и тот вариант, что возможно законодатель исходил из принципа экономии юридико-технических ресурсов при разработке УК РФ. Однако,

¹ Иванова С.Ю. Уголовно-правовое обеспечение деятельности таможенных органов России: Автореф. дис... канд. юрид. наук. М., 1999. С.21.

нельзя обойти стороной возникающий по этому поводу вопрос: «Не нужна ли на современном этапе развития рыночных отношений детальная регламентация фактического видового объекта таможенных преступлений на законодательном уровне (имеется в виду выделение норм, регулирующих таможенные преступления, в отдельную главу)?».

Данное мероприятие никоим образом не помешало бы ни государству, ни правовой действительности в целом, более того, обособив таможенные правоотношения в уголовном законодательстве в качестве самостоятельного объекта преступлений, был бы решен ряд проблем.

Дать определение понятию таможенные преступления не составляет труда, а вот определить какие из преступных посягательств, предусмотренных статьями УК РФ, относятся к ним, не так-то просто, как показывает современная юридическая наука. И это порождает в научных кругах ряд непримиримых дискуссий... Выделив статьи УК о таможенных преступлениях в отдельную главу, государство раз и навсегда разрешило бы споры ученых по вышеизложенному вопросу, что в свою очередь упростило бы создание единых методик расследования таможенных преступлений, средств и способов профилактики и борьбы с ними, упорядочило бы правоохранительную деятельность таможенных органов... Кроме того, благодаря этим формальным и на первый взгляд незначительным изменениям в УК РФ, таможенные правоотношения получили бы особую значимость на уровне уголовно-правового законодательства, за ними закрепился бы легальный статус особо охраняемого объекта, и это бы соответствовало нынешней (фактической) значимости данного рода правоотношений. Кроме того, повышенная общественная опасность таможенных преступлений автоматически выделяет их в отдельную группу противоправных деяний, это также в свою очередь требует законодательного обособления таможенных правоотношений. Чем же так значимы данные правоотношения и в чем соответственно заключается повышенная общественная опасность таможенных преступлений?

Жбанков В. отмечает, что таможенные преступления посягают не только на экономическую и социальную безопасность России в целом и каждого ее гражданина, но и на безопасность всего мирового сообщества, поскольку подрывают его экономические и социальные устои.¹ С этими словами сложно не согласиться. Официальных данных о том, какой фактический ущерб наносится государственному бюджету России таможенными преступлениями нет, но можно с уверенностью говорить, что он более, чем значительный... Охарактеризую показатели, свидетельствующие о ключевой роли таможенных органов в формировании государственного бюджета.

В 2007 году в федеральный бюджет перечислено более 3 триллионов рублей. Исполнение федерального бюджета на 2007 год в части перечисления таможенных платежей составило 102%.

¹ Жбанков В.А. Таможенные преступления: Сущность и проблемы выявления // Аннотация: Опубликовано: Сибирский Юридический Вестник., № 4, 2004. С.23.

Для сбалансированного развития экономики Российской Федерации важным является и то, что в 2007 году перечислено таможенных платежей на 13% больше, чем в 2006 году.¹ Как мы видим обязанности таможенных органов выполняются должным образом, однако нельзя забывать, что таможенная преступность – активно развивающийся высокоорганизованный механизм... кроме того, в свете последних мировых событий, связанных с экономическим кризисом, таможенным органам придется (приходится) нелегко в борьбе с внешнеэкономическими преступлениями, так как кризис является плодородной почвой для их совершения, кроме того, расходная часть бюджета страны существенным образом сокращается, а мероприятия по формированию бюджета требуют максимальной отдачи, и не в последнюю очередь от таможенных органов. После всего вышесказанного можно представить себе в общем виде потери мирового рынка, связанные с таможенной преступностью и ее активным развитием... Поэтому справедливо можно отметить, что проблема таможенной преступности – это проблема глобального, интернационального характера, которая в период мирового экономического кризиса приобретает еще более острый характер, поэтому борьбу с данными преступлениями необходимо вести совместными усилиями на межгосударственном уровне.

Повышенная общественная опасность таможенных преступлений проявляется также в их коррупционном характере. Хишева Е. пишет, что в независимых социологических опросах более 60% респондентов относят коррупцию к проблемам, представляющим угрозу национальной безопасности России, свыше 70% согласны с утверждением о том, что Россия может быть причислена к числу коррумпированных государств, а одной из самых коррумпированных государственных структур 85% считают систему правоохранительных органов.² К сожалению, таможенные органы не являются исключением из данного правила. Более того, связь преступников с сотрудниками таможенных органов при совершении деяния является по сути своей обязательным условием его совершения. С чем же это связано?

Дело в том, что таможенные преступления без соответствующей поддержки со стороны «нужных» людей совершить практически невозможно, это связано с повышенным контролем, установленным в таможенной сфере со стороны государства, масштабностью преступных действий... Субъектами преступления в таможенной сфере чаще всего являются организованные преступные группы, способные оказать серьезное влияние практически на всех интересующих их субъектов, в том числе и сотрудников таможенных органов. Приведу в качестве примера некоторые аналитические данные, подтверждающие насущный характер проблемы коррумпированности в таможенных органах...

В 2007 году по материалам подразделений собственной безопасности таможенных органов возбуждено 686 уголовных дел, из них 442 уголовных

¹Отчет о работе ФТС в 2007 году/<http://www.customs.ru/ru/activities/analytic/collection2007> (официальный сайт ФТС РФ).

²Хишева Е.Н. Понятие и проблемы противодействия коррупции// Таможенное дело, №1, 2008.С.34.

дела по преступлениям коррупционной направленности, связанных со злоупотреблением служебными полномочиями и содействием криминалитету, по которым привлечено к ответственности 233 сотрудника таможенных органов, а также 33 взяточдателя...¹

Привлечение виновных к уголовной ответственности является действенным способом антикоррупционной политики, однако, наиболее эффективным является разработка и принятие законодательной базы, препятствующей или, по крайней мере, не способствующей вступлению должностных лиц в коррупционные отношения. Последние шаги государства по пути борьбы с коррупцией (имеется в виду разработка единого закона, направленного на борьбу с коррупцией) подтверждают эту мысль.

Повышенную общественную опасность таможенных преступлений, особую значимость таможенных правоотношений можно подтвердить и рядом других не менее существенных реалий современного мира. Однако в рамках исследуемой темы изложенного материала более чем достаточно, чтобы доказать целесообразность выделения таможенных правоотношений в отдельный независимый объект, охраняемый уголовным законом.

Федотова Юлия Григорьевна, 5 курс,
Курганский государственный
университет, юридический факультет.
Научный руководитель: Битюков А.Г.,
кандидат исторических наук, доцент.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РОССИИ: ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДМЕТА ПАРЛАМЕНТСКОГО РАССЛЕДОВАНИЯ

Безусловно, «парламент, играя видную роль в системе конституционных органов государственной власти, не может не иметь прав в сфере контроля».² С целью повышения эффективности контроля за соблюдением прав и свобод человека необходимо развитие контрольной функции российского парламента, причём в свете трансформации механизма парламентского контроля в России создавать комиссии, уполномоченные проводить парламентское расследование. Между тем, действующий Федеральный закон 2005 г. «О парламентском расследовании» не только не укрепляет контрольные полномочия российского парламента в сфере защиты прав и свобод человека, но и создаёт препятствия к реализации данной в сущности эффективной формы парламентского контроля.

¹Отчет о работе ФТС в 2007 году/ <http://www.customs.ru/ru/activities/analytic/collection2007> (официальный сайт ФТС РФ).

² Парламентское право России: учебное пособие / Под ред. И.М. Степанова, Т.Я. Хабриевой. – М.: Юристъ, 1999. Ст. 182.

Законодательно установленный предмет парламентского расследования включает факты грубого или массового нарушения гарантированных Конституцией РФ прав и свобод человека и гражданина; обстоятельства, связанные с возникновением чрезвычайных ситуаций техногенного характера; обстоятельства, связанные с негативными последствиями чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера. Тем не менее, закон не даёт понятия массовых и грубых нарушений прав человека, в связи с чем возникает ряд проблем. Так, парламентское расследование не подменяет собой дознание, предварительное следствие и судопроизводство. Между тем, очевидно, что нарушения прав человека чаще всего влекут за собой возбуждение уголовного дела в отношении субъекта такого нарушения, либо приводят к судебному обжалованию действий (бездействия) должностных лиц или органов власти. Поэтому предмет парламентского расследования в части грубых и массовых нарушений прав человека должен быть скорректирован законодателем, иначе реализация контрольных функций парламента становится затруднительной.

Парламентариями высказана позиция, согласно которой выявление обстоятельств, связанных с возникновением чрезвычайных ситуаций техногенного характера, обстоятельств, связанных с наступлением негативных последствий чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера, может быть отнесено в большей мере к компетенции исполнительной власти.¹ Всё же, считаю включение в предмет парламентского расследования данных обстоятельств оправданным. Задачей исполнительных органов является разрешение конкретной, единичной ситуации, и лишь законодательный орган наделён полномочиями по комплексному разрешению возникших проблем, в частности, вправе внести требующиеся изменения в законодательство.

Правовое регулирование предмета парламентского расследования определяется, в сущности, по принципу остаточной компетенции. Устанавливая факты, подлежащие расследованию, законодатель, не конкретизируя их понятия, вводит исключения. В их число входит деятельность Президента РФ. Среди парламентариев существует мнение, что это умаляет права российского парламента, так как «в мировой практике парламентские расследования касаются в первую очередь деятельности высших органов власти».² Другие же утверждают, что «вполне достаточно записанной в ст. 93 Конституции возможности отрешения Президента РФ от должности».³ На мой взгляд, применение процедуры парламентского расследования по отношению к деятельности Президента РФ возможно лишь при закреплении таких положений в Конституции РФ, иное ей противоречит,

¹ Илюхин Виктор. События в Нальчике и Закон «О парламентском расследовании» // Радио свободы. 14 октября 2005 г.

² Рыжков Владимир. О Федеральном законе «О парламентском расследовании» // Газета «Новая», 06.10.2005.

³ Чурсина Вероника. Слегка подкорректирован Закон «О парламентских расследованиях» // Газета «Новая», № 89, 28 ноября 2005 г.

в связи с чем ФЗ не может содержать подобной нормы. Анализируя представленные аргументы, не могу не подчеркнуть, что парламентское расследование является формой парламентского контроля, а не отдельным полномочием парламента. Поэтому проведение расследования в отношении Президента РФ ведёт к подмене одной формы парламентского контроля другой, влечёт необоснованное расширительное толкование гл. 5 и нарушению ст. 92, 93 Конституции РФ.

Предметом расследования также не может быть установление виновности конкретных лиц в совершении преступления, что соответствует принципу осуществления правосудия в России только судом (ст. 118 Конституции РФ). Между тем, расследование не может быть проведено в случае принятия к производству дела, касающегося расследуемых фактов. Как отмечает В. Илюхин, по всем чрезвычайным происшествиям прокуроры возбуждают уголовное дело. В этом случае «комиссия должна прекратить свою деятельность. Парламент не можем расследовать и события, произошедшие в Нальчике. А там действительно для парламента есть интерес».¹ По мнению депутатов, это возможность в любое время прервать расследование.² Стоит отметить, что ко второму чтению законопроекта поступило свыше шестидесяти поправок. Предлагалось выработать формулу, согласно которой возбуждение уголовного дела и принятие судом решения не означали прекращения парламентского расследования. Но поправка не была внесена в законопроект.³ В целях соблюдения конституционных принципов самостоятельности органов государственной власти, независимости судей позицию парламентариев нельзя признать вполне обоснованной. Между тем, необходимость прекращения расследования считаю нецелесообразной, т.к. процессуальное законодательство предусматривает механизмы, при реализации которых разрешения дела по существу не происходит. Целесообразно ввести процедуру возобновления прекращённого ранее парламентского расследования.

Деятельность органов дознания и предварительного следствия выведена из предмета парламентского расследования. Среди парламентариев высказано мнение о том, что это ограничивает контрольные полномочия парламента: деятельность силовых структур могут оценивать только они сами.⁴ Кроме того, расследование проводится только по фактам, возникшим после вступления закона в силу. По мнению депутатов, это препятствие для установления фактов, представляющих интерес для парламента.⁵ В

¹ Илюхин Виктор. События в Нальчике и Закон «О парламентском расследовании» // Радио свободы. 14 октября 2005 г.

² Попов Сергей. Дискуссия о законопроекте «О парламентских расследованиях» / «Эхо Москвы», 19.10.2005. Ведущий: Сергей Бунтман.

³ Плигин Владимир. Парламентские расследования нельзя будет прекращать при возбуждении уголовного дела // Новости. Полит.ру. 03 ноября 2005.

⁴ События в Нальчике и Закон «О парламентском расследовании» // Радио свободы. 14 октября 2005 г.

⁵ Там же.

частности, огромный каскад фактов пыток в милиции, дедовщина в армии, другие негативные явления.¹

Таким образом, принятие закона стало реакцией на потребности общества, ответом на массовые нарушения прав и свобод человека, но, как показала практика, готовности и необходимости к восприятию института оказалось недостаточно для принятия качественного закона, способного закрепить действенный механизм парламентского контроля за соблюдением прав человека. В целях защиты прав и свобод человека и гражданина и необходимости выявления и устранения грубых и массовых их нарушений усовершенствование определения предмета парламентских расследований в России является оправданным и целесообразным.

¹ Резник Борис. Дискуссия о законопроекте «О парламентских расследованиях» / «Эхо Москвы», 19.10.2005.

РАЗДЕЛ 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Бутакова Светлана Александровна, 4 курс,
Челябинский филиал УрАГС.
Научный руководитель: Меркулов В.А.

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ СВЯЗАННЫЕ С РАЛИЗАЦИЕЙ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА № 93 ОТ 30 ИЮНЯ 2006 ГОДА № 93 «О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В НЕКОТОРЫЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АКТЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО ВОПРОСУ ОФОРМЛЕНИЯ В УПРОЩЕННОМ ПОРЯДКЕ ПРАВ ГРАЖДАН НА ОТДЕЛЬНЫЕ ОБЪЕКТЫ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА»

Вступивший в действие с 1 сентября 2006 года Федеральный закон N 93 от 30 июня 2006 года «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества», получил еще в ходе обсуждения неофициальное название - закон о «дачной амнистии».

Закон о дачной амнистии направлен, прежде всего, на защиту прав собственников земельных участков, которые им были предоставлены в 80-90 -е годы XX века в силу разных причин не оформлены в собственность. Он предоставляет гражданам возможность зарегистрировать право собственности на земельный участок в упрощенном порядке.

Закон «о дачной амнистии» вносит ряд изменений и дополнений в Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Федеральный закон от 21 июля 1997 года N 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», Федеральный закон от 15 апреля 1998 года N 66-ФЗ «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан».

Как следует из официального названия закона, он адресован именно гражданам.

В соответствии со ст. 25.2 Федерального закона от 21 июля 1997 года N 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» гражданам предоставляется возможность зарегистрировать в упрощенном порядке право собственности только на те земельные участки, которые были предоставлены до введения в действие Земельного кодекса РФ, т.е. до 30 октября 2001 года, а также на возведенные на нем без согласования с соответствующими органами власти постройки. Что касается тех земельных участков, которые были предоставлены позже указанной даты, то на них действие Федерального Закона N 93 от 30 июня 2006 года не распространяется.

Проведение «дачной амнистии» можно разделить на два этапа.

1 этап. Основанием для регистрации права собственности граждан на земельные участки могут служить:

- документ, устанавливающий или удостоверяющий право гражданина на участок, т.е. любой акт, изданный органом власти о предоставлении земельного участка (разрешение на строительство жилого дома, акты свидетельства). В случае же использования земельного участка для личного подсобного хозяйства, достаточно предоставить выписку из хозяйственной книги.

- к любому из вышеуказанных документов обязательно должен прилагаться кадастровый план земельного участка. Для получения кадастрового плана в некоторых случаях необходимо провести межевые работы.

Так, в соответствии с действующим законодательством, с учетом принятых изменений, проведение процедуры межевания не является обязательным для регистрации прав на земельные участки, подпадающие под действие Закона о «дачной амнистии», т.е. участки, которые были предоставлены:

1) До введения в действие Земельного кодекса РФ, т.е. до 30 октября 2001 года;

2) Предоставленные для строго определенных целей: для ведения личного подсобного, дачного хозяйства, огородничества, садоводства, индивидуального гаражного или жилищного строительства.

Однако для регистрации права собственности на земельный участок, в том числе и в упрощенном порядке, предоставление кадастрового плана в Управление федеральной регистрационной службы является необходимым.

При этом следует отметить, что без процедуры межевания в таком плане сведения о земельном участке будут неполными (проставляется отметка о том, что площадь земельного участка ориентировочная, невозможно определить земельный участок в качестве объекта, подлежащего передаче по сделке и т.п.)

При отсутствии межевания земельного участка возможно возникновение некоторых проблемных ситуаций, например, спора с соседями о его площади и границах, так как в документах указано, что площадь участка – ориентировочная, а сведения о границах подлежат уточнению. Таким порядком уточнения и установления границ и является межевание. Однако проведение межевания участка является правом, а не обязанностью гражданина.

В случае регистрации права собственности на земельный участок, с предоставлением кадастрового плана с ориентировочными данными, а затем проведение межевание, то на основании заявления гражданина и нового кадастрового плана сотрудники регистрирующего органа внесут соответствующие изменения в Единый государственный реестр прав с выдачей нового свидетельства с уточненными данными.

К одним из недостатков Федерального закона N 93 от 30 июня 2006 года следует отнести, и то, что он не решил проблему упрощения и удешевления таких процедур как межевание и составление кадастрового плана.

Услуги по межеванию оказываются только коммерческими организациями. Эта процедура обходится гражданам для индивидуального гаражного строительства, для ведения личного подсобного хозяйства, садоводства и огородничества в 2200 рублей, а для индивидуального жилищного строительства в 2800 рублей.

Закон дал право гражданам, являющимся членами садоводческого некоммерческого объединения, приобрести в собственность садовый земельный участок бесплатно. При этом должны быть выполнены два условия: участок предоставлен в соответствии с проектом организации и застройки садоводства, а вся территория садоводства для организации некоммерческого объединения была предоставлена до вступления в силу Федерального закона от 15 апреля 1998 года N 66-ФЗ "О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях граждан", т.е. до 23 апреля 1998 года.

2 этап. Регистрация права собственности Управлением федеральной регистрационной службы, в которую предоставляются следующие документы:

- заявление о регистрации права собственности на участок;
- квитанцию об уплате госпошлины, которая с 1 января 2007 года составляет 100 рублей, благодаря нормам закона о «дачной амнистии»;
- правоустанавливающий документ - решение о предоставлении участка в собственность;
- кадастровый паспорт участка.

В заключении следует отметить, что Закон не оправдал надежд садоводов, огородников и дачников, имеющих земельные участки на реальное бесплатное переоформление этих участков в собственность.

Жернаков Алексей Сергеевич, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридического факультет.
Научный руководитель: Грибанова А.А.

ПРОБЛЕМА РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ ПРИ ЗАЩИТЕ ПРАВ, СВОБОД И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Всемерно охраняя родительские права, мы не должны бояться подчеркнуть в законе, что осуществление их возможно только в интересах детей... Решающими должны быть интересы детей¹.

Конституция Российской Федерации гарантирует каждому судебную защиту его прав и свобод (часть 1 статьи 46). Вместе с тем, гражданская процессуальная дееспособность может быть реализована гражданином РФ в полном объеме только лишь по достижении возраста восемнадцати лет либо со времени вступления в брак или объявления его полностью дееспособным (эмансипации).

Права, свободы и законные интересы несовершеннолетних, не достигших возраста четырнадцати лет, а также несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, защищают в процессе их законные представители (ч. 3, 5 ст. 37 ГПК РФ).

Однако можно констатировать, что на сегодняшний день институт законного представительства прав и законных интересов несовершеннолетних остается одним из самых неразработанных правовых институтов в гражданском процессе.

Действующее законодательство исходит из презумпции надлежащей защиты родителями прав, свобод и законных интересов их несовершеннолетних детей, поскольку в силу ч.1 ст. 64 СК РФ защита прав и интересов детей возложена на родителей как непререкаемая обязанность. Однако данная презумпция имеет крайне неустойчивое основание, когда речь идет о конфликте интересов между родителями ребенка либо о конфликте интересов между несовершеннолетним и его законными представителями, которые не желают обращаться в суд в защиту интересов своего ребенка или сознательно препятствуют в осуществлении его законного права на судебную защиту.

Законодатель предусмотрел возможность такого поворота событий, введя в СК РФ норму о том, что родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия (ч.2 ст. 64 СК РФ).

¹ Пергамент А.И. Родительские права // Советская юстиция. 1962. №21. с. 6-7.

Более того, в соответствии ч.4 ст. 15 ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» от 24.07.1998 г. № 124-ФЗ на должностных лиц, осуществляющих правоприменительные процедуры, была возложена обязанность сообщать в компетентный орган о необходимости принятия соответствующих мер в случаях, если ребенок, с участием которого осуществляется правоприменительная процедура, нуждается в юридической помощи. Однако, как показывает судебная практика¹, данные меры носят половинчатый характер и не устраняют тех противоречий, которые заложены в ст. 37 ГПК РФ.

На стадии возбуждения гражданского дела по иску несовершеннолетнего, подаваемого в его интересах его законными представителями, суд первой инстанции не обладает широкой компетенцией. Его деятельность сводится к проверке соответствия формы и содержания искового заявления требованиям, установленным ГПК РФ, а также наличия оснований для отказа в принятии, возвращении или оставлении искового заявления без рассмотрения. Возникает закономерный вопрос, каким образом должен поступить суд, если родитель, злоупотребляющий своим правом, подает заявление в суд о возвращении искового заявления, поданного другим родителем в защиту прав их несовершеннолетнего ребенка, если в силу статьи 61 СК РФ родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.

На лицо формальный пробел в праве, который в случае возникновения конфликта интересов между законными представителями несовершеннолетнего может повлечь затруднения в беспрепятственной судебной защите прав и законных интересов несовершеннолетнего. Полагаем, что устранение данного пробела возможно путем применения в рамках аналогии закона положений п.3 ч.1 ст. 271 ГПК РФ, в соответствии с которым к заявлению об усыновлении должно быть приложено при усыновлении ребенка одним из супругов - согласие другого супруга или документ, подтверждающий, что супруги прекратили семейные отношения и не проживают совместно более года.

Таким образом, в случае подачи родителем до момента возбуждения гражданского дела заявления о возвращении искового заявления, поданного другим родителем ребенка, в целях избежания злоупотребления правом со стороны законного представителя к заявлению должно быть приложено согласие в письменной форме второго родителя на совершение данного распорядительного действия.

Аналогичным образом должен поступить суд в целях предупреждения возможного злоупотребления правом со стороны законного представителя в случае подачи им на стадии подготовки дела к судебному разбирательству или непосредственно на стадии судебного разбирательства заявления об отказе от иска или утверждении мирового соглашения. При этом помимо получения согласия в письменной форме второго родителя,

¹ См.: определение Свердловского областного суда от 19.06.2007г. по делу №33-4209/2007.

инициировавшего гражданский процесс, необходимо учитывать, что согласно ч.2 ст. 39 ГПК РФ суд не принимает отказ истца от иска, признание иска ответчиком и не утверждает мировое соглашение сторон, если это противоречит закону или нарушает права и законные интересы других лиц, в том числе и самих несовершеннолетних. Суду также при установлении конфликта интересов между законными представителями несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, надлежит получить согласие на совершение распорядительных действий относительно иска самого несовершеннолетнего, в интересах которого был инициирован процесс и которого суд обязан привлечь к участию в деле (ч.3 ст. 37 ГПК РФ).

Выявление противоречий между законным представителем и несовершеннолетним, чьи интересы он представляет, на стадии возбуждения гражданского дела достаточно проблематично. Проблема нередко усугубляется еще и тем, что нередко родители сами не желают обращаться в суд за защитой интересов своих несовершеннолетних детей, полагая незначительным размер причиненного их ребенку вреда, несущественным нарушение прав их ребенка или попросту не желая тратить время на отстаивание правоты интересов их чада в суде. Даже такой контрольно-надзорный орган, как прокуратура, оказывается беспомощным в сложившейся ситуации. Расширительное толкование ч.1 ст. 45 ГПК РФ, на основании которой суды требуют от прокурора предоставить доказательства невозможности обращения в суд законных представителей, лишает органы прокуратуры права защитить несовершеннолетних, когда родители злоупотребляют своими правами либо пренебрежительно относятся к интересам детей¹.

Не может быть признано целесообразным в данном случае наделение суда в целях защиты прав детей правом на собирание доказательств², поскольку в силу специфики своей деятельности – оправления правосудия – суд не является лицом, обладающим какой-либо заинтересованностью в исходе дела, а наделяется исключительной компетенцией по представлению публичных интересов. Наделение же суда правом на собирание доказательств неминуемо повлечет за собой нарушение принципа состязательности сторон. Кроме того, предложенная мера не выглядит эффективной в условиях, когда действующее законодательство содержит разрешение проблемы конфликта интересов между законным представителем и несовершеннолетним.

Так, в силу ч.2 ст. 56 СК РФ ребенок имеет право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей. При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган

¹ Простова В.М. Практика рассмотрения судами гражданских дел по заявлениям прокуроров, предъявленным в защиту социальных прав граждан // Современное право. 2007. №1. с. 42 – 47/

² Такеев А. Особенности судебного разбирательства дел с участием несовершеннолетних // <http://www.to-1.ru/articles/331/>

опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд. Семейный кодекс РФ также предусматривает, что защита прав и интересов детей в случаях уклонения родителей от защиты их прав и интересов возлагается на органы опеки и попечительства (ч.1 ст.121 СК РФ). В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей (ч.2 ст. 64 СК РФ).

Таким образом, в целях предотвращения конфликта интересов между законным представителем и несовершеннолетним необходима активная деятельность органов опеки и попечительства по выявлению противоречий в интересах родителей и их несовершеннолетних детей, которая на сегодняшний день практически не ведется. Целесообразно также расширить полномочия прокурора в гражданском процессе, предусмотрев обязательное его участие по делам с участием несовершеннолетних в случае выявления судом конфликта интересов между законными представителями ребенка либо конфликта интересов между несовершеннолетним и его законными представителями.

Другой очевидной проблемой законного представительства является то, что действующий ГПК РФ не определяет статус законного представителя несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, который вправе самостоятельно защищать свои права и интересы в суде. Ранее ч. 4 ст. 32 ГПК РСФСР 1964 г. хотя бы указывала на цель привлечения к участию родителей, усыновителей или попечителей несовершеннолетних - необходимость оказания помощи несовершеннолетним.

М.С. Шакарян полагала¹, что такие лица вправе совершать все процессуальные действия, в том числе вправе без согласия своего подопечного отказаться от иска, признать иск или заключить мировое соглашение, поскольку каких-либо ограничений процессуальной дееспособности закон не допускает. Вместе с тем действия по распоряжению материальным правом (отказ от иска, признание иска, мировое соглашение) несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет вправе совершать только с согласия законных представителей. Выходит, что истцом в таком случае будет являться сам законный представитель. Однако гражданское процессуальное законодательство не при каком условии не допускает замены материального истца истцом процессуальным.

М. Клепикова² предлагает ограничиться наделением законных представителей, привлеченных к участию в деле по иску несовершеннолетних, общими полномочиями, предусмотренными в ч.1 ст. 35 ГПК РФ и не влияющими на дальнейшее движение дела.

Однако возникает закономерный вопрос, могут ли законные представители, привлеченные к участию в деле в порядке ч.4 ст. 37 ГПК РФ, представлять интересы своих несовершеннолетних детей, которые сами по

¹ Гражданское процессуальное право / Под ред. М.С. Шакарян. М.: Юрид. лит. 1993. с. 81.

² Клепикова М. Участие несовершеннолетних в гражданском судопроизводстве // Арбитражный и гражданский процесс. 2007. №6.

различным причинам не явились на судебное заседание. Следуя логике М. Клепиковой, очевидно, что нет. Для совершения представителями распорядительных действия относительно иска им необходимо получение доверенности по правилам, предусмотренным ст. 53, 54 ГПК РФ. Однако реализация данного подхода неминуемо противоречит требованиями гражданско-процессуального и семейного законодательства, в соответствии с которыми родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в судах без специальных полномочий (ч.1 ст. 64 СК РФ).

Таким образом, при очевидной истинности позиции М. Клепиковой в определении процессуального положения законных представителей несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, самостоятельно защищающих свои права и законные интересы в суде, остается нерешенным ряд вопросов, который не позволяет судить об институте законного представительства в гражданском процессе как правовом институте, отвечающим современным реалиям. Несомненно, законодателю стоит, наконец, обратить внимание на многочисленные предложения ученых и практиков о включении в ГПК специального раздела, регламентирующего особенности разбирательства дел с участием ребенка, что позволило бы более эффективно защищать его права в сфере гражданского судопроизводства.

Казеев Марат Хамитович, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Меркулов В.А.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ СТ. 31 ЖК РФ

С введением в действие Жилищного кодекса Российской Федерации от 1 марта 2005 года, пожалуй наиболее обсуждаемым и острым вопросом являлось содержание статьи 31. Оно вызывает вопросы как с позиции юридической техники изложения нормы, так и с позиции нарушения прав граждан определенной категории.

Ч. 1 ст. 31 ЖК РФ перечисляет членов семьи собственника жилого помещения. Условно их можно разделить на две группы:

- супруг, дети и родители данного собственника;
- другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы и в исключительных случаях иные граждане могут быть признаны членами семьи собственника, если они вселены собственником в качестве членов своей семьи.

Первая группа членов семьи не вызывает вопросов. Наличие семейных отношений легко доказуемо, каких либо дополнительных условий для признания членом семьи не требуется. Проблема возникает со второй

группой. Интерпретация данной нормы позволяет сделать вывод, что вселен может быть кто угодно, для этого достаточно соблюдения двух условий: вселение с согласия собственника и в качестве членов своей семьи. Не совсем понятно, что законодатель имел ввиду под термином вселить. Достаточно фактического вселения или требуется соблюдение каких-либо формальностей. Сейчас не требуется ведение общего хозяйства как это было предусмотрено ЖК РСФСР. Довольно расплывчата формулировка «в качестве членов своей семьи», какие фактические и юридические действия требуются для признания членом семьи закон не раскрывает. Следовательно, это понятие оценочное и суд обязан устанавливать данный факт для каждого конкретного случая. Думается, что сохранение такого условия в законодательстве как «ведение совместного хозяйства» имело бы смысл. Данный факт легко доказуем и установление семейных отношений не вызывало бы затруднений. Кроме того, ЖК РФ не устанавливает обязанности собственника по получению письменного согласия совместно проживающих с ним членов его семьи, это является нарушением их прав.

Ст. 31 ЖК РФ установила новое основание для прекращения права пользования жилым помещением — смена собственника данного жилого помещения. ЖК РСФСР сохранял за ними проживания. Этот вопрос часто обсуждался учеными и единого мнения до сих пор нет. Вопрос является краеугольным, с одной стороны необходимо защитить интересы собственника в части права распоряжения жилым помещением, с другой необходимо интересы лиц признанных бывшими членами семьи. Решение этой проблемы видится в закреплении за бывшими членами семьи преимущественного права на заключение договора коммерческого найма, право суда обязать собственника заключить данный договор на обычных условиях.

В законодательстве недостаточно четко сформулировано понятие бывший член семьи собственника. В отношении это связано с расторжением брака, а с признанием других лиц бывшими членами семьи дело обстоит сложнее. Данные вопросы весьма актуальны, даже Верховный Суд РФ неоднозначно решает данные вопросы. Например, в Обзоре судебной практики Верховного Суда РФ от 23 ноября 2005 года указано, что не сохраняется за ребенком право пользования жилым помещением родителя являющегося собственником в случае, если он после развода родителей остался проживать с другим родителем, а через два года в Обзоре судебной практики Верховного Суда РФ от 7 ноября 2007 года Верховный Суд РФ поменял свою позицию на противоположенную.

Как видно не всегда можно определить кто является бывшим членом семьи. Показателен в этом отношении решение Перовского районного суда г Москвы от 21 сентября 2005 г.: И. было отказано в иске о выселении из принадлежащей ему на праве собственности квартиры его совершеннолетних сыновей с детьми и женами. Причиной обращения И. в суд явилась невозможность его совместного проживания с указанными лицами из-за конфликтных отношений с ними. Свой отказ в удовлетворении иска суд

мотивировал, в частности, следующим образом: «Ссылку истца на то, что ответчики - его дети - не являются членами его семьи, суд не может принять во внимание, поскольку в силу ст.31 Жилищного кодекса РФ дети относятся к членам семьи, и они не могут быть бывшими членами семьи».

Таким образом, решение подобных проблем видится в включением в понятие члена семьи признака «ведение совместного хозяйства», а для признания лица бывшим членом семьи действовать от обратного. Также необходимо установить перечень так называемых безусловных членов семьи, включив туда несовершеннолетних детей и нетрудоспособных родителей.

Коков Алексей Игоревич, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет,
Научный руководитель: Меркулов В.А.

ЯВЛЕНИЯ КОНСЕРВАЦИИ И ИНТЕРНАЦИОНАЛИЗАЦИИ В ЖИЛИЩНОМ ПРАВЕ РФ

Жилищное право сегодня является и регулятором отношений по поводу жилища и, своего рода, «развивающимся организмом». Если мы остановимся на этой позиции, то поймём, что, как любой организм, жилищное право проходит периоды роста, развития, усложнения и т.п.

Но право в объективном смысле, также не может обойти такие стадии как интернационализация и консервация, особенно при усложнении правовых отношений.

Под консервацией необходимо понимать сохранение в рамках правового материала норм законодательства, действующего в части, не противоречащей вновь принятым законам.

Источники жилищного права обычно подразделяют на две группы:

1) законы РФ и принятые в соответствии с ними нормативные правовые акты; 2) законы и другие нормативные акты, принятые субъектами РФ.

Основными источниками Права Российской Федерации в целом и, в том числе, Жилищного права Российской Федерации являются Конституция РФ и Жилищный кодекс РФ от 29 декабря 2004 года № 188-ФЗ, вступивший в силу с 1 марта 2005 года.¹

Отсюда, мы говорим о консервации в рамках действия норм правовых актов, принятых до 1 марта 2005 года, таких как: Постановление Совмина СССР от 26.08.1967 № 807 «Об улучшении эксплуатации жилищного фонда»; Постановление ВЦИК, СНК РСФСР от 05.11.1928 «О признании национализированными зданий, выстроенных государственными органами»

¹ Канувший в лету ЖК РСФСР был принят ещё в 1983 году, и к 2005 году большая часть его норм уже не соответствовала современным жилищным правоотношениям и лишь тормозила процесс их развития и модернизации.

и др. Таких актов порядка 20. И Жилищное право РФ – одна из немногих отраслей права, которая опирается на столь большое число подзаконных актов прошедшего века. Однако это не указывает на стагнационный характер отрасли, а лишь означает достаточную значимость «сохранения» тех или иных норм в первоначальном виде.

Под интернационализацией мы подразумеваем не только простое включение в нормативную регламентацию международных источников права, но и наполнение терминологического аппарата отрасли заимствованными словами.

Ст. 9 ЖК РФ закрепляет, что, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены жилищным законодательством, применяются правила международного договора. Ко всему прочему, сама Конституция РФ базируется на нормах о жилищных правах, заимствованных из Всеобщей декларации прав человека¹ и Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах².

Несмотря на то, что международное законодательство является составной частью правовой системы России (ч. 4 ст. 15 Конституции РФ), акты международного права отсутствуют в Жилищном праве РФ как безусловная составляющая источников (исключение – Рекомендации МОТ от 28 июня 1961 г. № 115 «О жилищном строительстве для трудящихся», Решение Высшего Совета Сообщества Беларуси и России от 1996 г. № 5 «О беспрепятственном обмене жилых помещений»).

Помимо этого, по причине интернационализации пополнен понятийный аппарат Жилищного права:

- 1) наличие иностранных терминов гражданского оборота (аннуитет (серия платежей при ипотеке); репрезентативная выборка (изучение экономических показателей жилищных фондов); генеральный инвестор (организация, претендующая на большее количество квартир в доме); дисконтирование (оценка объектов недвижимости) и т.д.);
- 2) использование архитектурных терминов иностранного происхождения (лоджия (перекрытое помещение для отдыха, открытое во внешнее пространство); мансарда (этаж в чердачном пространстве); эркер (выходящая из плоскости фасада остеклённая часть помещения) и др.);
- 3) унифицированные термины застройщиков в мировой инфраструктуре (амортизация (степень износа); монолит (дом, построенный по технологии монолитного бетонного каркаса); реконструкция (изменение технико-экономических показателей объекта недвижимости); экспликация (документ с параметрами квартиры) и т.д.).

¹ Утверждена Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.

² Принят Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г.

Погорелова Оксана Алексеевна, 5 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Тушканов И.В., кандидат
юридических наук, кандидат исторических наук,
доцент.

ПРОБЛЕМНЫЙ СТАТУС ДЕПОЗИТНОГО СЧЕТА НОТАРИУСА

Депозит в нотариальной практике - это передача на хранение денег или ценных бумаг, подлежащих по наступлении определенных условий возврату внесшему их лицу или передаче по его указанию другому лицу.¹ Эта передача осуществляется посредством открытия нотариусом так называемого депозитного счета.

По мнению юридического департамента ЦБ, депозитные счета нотариусов не относятся к категории вкладов, так как договор вклада является возмездным, в то время как по депозитному счету, учитывая специфику нотариальной деятельности, невозможно получение прибыли, в том числе связанной с банковской активностью. Кроме того, существует неопределенность по вопросу, выступает ли нотариус при открытии депозитного счета как физическое лицо или как лицо, профессионально занимающееся особой деятельностью, подлежащей лицензированию.

Гражданским кодексом РФ предусмотрено, что банк не вправе определять и контролировать движение средств на банковском счете, за исключением случаев, предусмотренных законодательством или договором. Подобных ограничений по отношению к депозитным счетам нотариусов российское законодательство не содержит.

Открывая депозитный счет, нотариус, с точки зрения банка, является владельцем этого счета и денежных средств, находящихся на нем, и банк по закону не обязан контролировать его профессиональную деятельность.

Договор между банком и нотариусом об открытии депозитного счета может частично решить эту проблему. В договоре стороны вправе указать на невозможность списания денежных средств только третьими лицами, но не нотариусом. Согласно действующим банковским правилам условие договора об отказе банка в выдаче денежных средств владельцу счета по первому требованию ничтожно.

Возникают ситуации, когда банки отказывают нотариусам в открытии депозитных счетов. Нужно отметить, что при этом они действуют в рамках закона, поскольку банки открывают счета на объявленных ими условиях, соответствующих требованиям закона и действующим банковским правилам. Обязать банк заключить такой договор невозможно даже в судебном порядке.

¹ См: Зайцева Т.И. Нотариальная практика – ответы на вопросы. - С.87.

На практике могут также возникнуть вопросы о порядке бесспорного списания денежных средств с депозита нотариуса, который не имеет иммунитета к исполнительным листам судебных и налоговых органов. На него может быть обращено взыскание по обязательствам как самого нотариуса, так и кредитора и должника.

В литературе встречается предложение разрешить этот вопрос по аналогии со специальными брокерскими счетами. Согласно письму ЦБ РФ от 1 марта 2001 г. N 34-Т кредитные организации обязаны открывать клиентам-брокерам отдельные банковские счета для обособленного учета на них денежных средств клиентов, поступивших брокеру во исполнение заключенного клиентом в соответствии с законодательством договора. Такие спецброкерские счета в соответствии с законодательством о ценных бумагах имеют иммунитет для требований ИМНС, но согласно п. 11 Положения о требованиях к разделению денежных средств брокера и денежных средств его клиентов и обеспечению прав клиентов при использовании денежных средств клиентов в собственных интересах брокера, утв. постановлением ФКЦБ России от 13 августа 2003 г. N 03-39/пс, в случае наложения ареста на денежные средства клиента, учитываемые на специальном брокерском счете, обращения на них взыскания по обязательствам клиента, а также в иных предусмотренных законом случаях, брокер обязан предоставить информацию о наличии и сумме денежных средств клиента на специальном брокерском счете уполномоченному государственному органу или должностному лицу по его запросу.¹

Перечисленные проблемы требуют законодательного урегулирования, но для этого необязательно принимать закон. Достаточно постановления Правительства или приказа Министерства юстиции, на основании которых может быть принята инструкция ЦБ и утвержден примерный договор об открытии депозитного счета частнопрактикующим нотариусам.

Кроме всего прочего, в законодательстве не определена юридическая судьба средств, размещенных на депозите, в случае лишения нотариуса лицензии, прекращения осуществления нотариусом своей деятельности, например в случае его смерти, что негативно может отразиться на кредиторе.

Помимо дискуссий об открытии депозитного счета, был предпринят либеральный подход к анализу проблемы нотариального депонирования имущества в лице нотариуса Санкт-Петербургской нотариальной палаты И.В. Гарина. Представители либеральной концепции считают, что денежные средства, переданные в депозит нотариуса, поступают в его распоряжение. Следовательно, он вправе хранить их где угодно и как угодно: на любом счете в любом банке, в своем сейфе и т.д. В результате преодолеваются многие проблемы совершенствования депозитных операций. Но эта концепция уводит нотариуса далеко от публично-правовой природы нотариальных действий. И.В. Гарин даже использует фразу: «объем

¹ См: Абрамова Е.Н. Принятие в депозит нотариуса денежных сумм и ценных бумаг // Право и экономика, - 2006 г. № 1. – январь.

полномочий нотариуса по владению, пользованию и распоряжению этими денежными средствами практически совпадает с объемом полномочий собственника».¹

Отсутствие процедурных правовых норм о депонировании имущества затрудняет анализ концепций и поиск ответов на вопросы. Данный пробел в законодательстве обуславливает обратиться к нормам материального права, а также к процедурным нормам Основ. С этих позиций в качестве основополагающих можно принять следующие положения:

- ✓ во-первых, организация депонирования имущества является одним из направлений государственной деятельности по поддержанию стабильности гражданско-правового оборота вообще² и законного порядка исполнения обязательств, в частности;³
- ✓ во-вторых, процедура нотариального депонирования имущества представляет собой особого рода публичный организационно-правовой механизм, которым может воспользоваться добросовестный должник для исполнения обязательств;
- ✓ в-третьих, нотариус как лицо, осуществляющее депозитные операции, является уполномоченным представителем государства, а его деятельность по депонированию является публичной деятельностью, призванной обеспечивать права и законные интересы граждан и юридических лиц;
- ✓ в-четвертых, отношения, возникающие между нотариусом и лицами, вносящими имущество в депозит, а также лицами, для которых имущество предназначено, есть отношения преимущественно публичные, а не частноправовые и процедурные, и не материально-правовые;⁴
- ✓ в-пятых, надлежащее исполнение обязательств является обязанностью должника, споры о надлежащем исполнении обязательств решаются судом.

Анализ законодательства позволяет сделать вывод о материальной природе данного нотариального действия. Оно состоит в предоставлении публичного депозита для публичного исполнения обязательства в предусмотренных законом случаях.

Законодательное регулирование депозита нотариуса предусмотрено следующими актами:

- ГК РФ – ст. 327, п. 6 ст. 720, ст. 738;
- ФЗ № 127-ФЗ от 26 октября 2002 г. «О несостоятельности (банкротстве)» - ст. 113, 142;

¹ См: Нотариальный вестник. – 2006. -№ 7. – С. 27.

² См: Предметом данной статьи не является рассмотрение соотношения механизма депонирования и способов защиты гражданских прав, определенных в ст. 11 и 12 ГК РФ.

³ См: О депонировании можно говорить как о части общего механизма реализации правовых норм.

⁴ См: Нотариальный вестник. – 2007. -№ 9. – С.29.

- ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций» № 40-ФЗ от 25.02.1999 г. – п. 3 ст. 50.37;
- ФЗ «О рынке ценных бумаг» № 39-ФЗ от 22.04.1996 г. – ст. 27.3;
- ФЗ «Основы законодательства РФ о нотариате» от 11.02.1993 г.
- ФЗ «Об ипотечных ценных бумагах» № 152-ФЗ от 11.11.2003 г. – ст. 15;
- ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» № 102-ФЗ от 16.07.1998 г. – п. 5 ст. 17;
- ФЗ «Об акционерных обществах» № 208-ФЗ от 20.12.1995 г. – п. 7 ст. 84.8;
- ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты РФ» № 214 от 30.12.2004 г. – п. 2, 5, 6 ст. 9, п. 5 ст. 15;
- Положение «О переводном и простом векселе», утверждено Постановлением ЦИК СССР и СНК СССР от 7.08.1937 г. № 104/134 – ст. 42.

Роль правовых норм, содержащихся в перечисленных законодательных актах, неодинакова. Статья 327 ГК РФ содержит общие правила использования депозита нотариуса, остальные правовые нормы предусматривают особенности депонирования при исполнении некоторых конкретных видов обязательств.

Несмотря на то, что возможность депонирования имущества у нотариуса предусмотрена многими законодательными актами, на практике оно встречается не столь часто, как это требуют условия гражданско-правового оборота. Причина заключается в противодействии со стороны нотариусов. Дело не в том, что нотариусы не хотят работать и саботируют исполнение важной государственной функции. Проблема в определенном законодательном пробеле и перекосе. Рост числа материально-правовых норм, прямо предусматривающих использование депозита нотариуса, сопровождался отменой нормативно-правовых актов, регулирующих процедуру депонирования, порядок и организационно-правовые формы хранения нотариусом депонированного имущества. После отмены ряда актов совершение нотариусами депозитных операций в организационно-правовом отношении никак не обеспечено. Вследствие этого положения в нотариальном сообществе возникают споры о возможности совершения данного нотариального действия. Многие авторы занимаются изучением новой, слабо разработанной, но актуальной и отвечающей потребностям общества проблемой депозита нотариуса. Среди них: Е.В. Коровин, И.В. Гарин, Н.Н. Миллер, Н.Ф. Шарафетдинов, Е.Н. Абрамова, П.В. Крашениников, Т.И. Зайцева, О.В. Костькова, В.Герасимов, У.Новопашина.

В связи с данными обстоятельствами правовой статус депозитного счета нотариуса представляет особый интерес, как для самих практикующих нотариусов, так и для научной среды. Потребность в четкой законодательной

регламентации – призыв к действию законодателей на пути кодификации, адаптации правоприменительных актов к реалиям гражданского оборота и их совершенствованию.

Сиротюк Алена Леонидовна, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Меркулов В.А.

НЕПОСРЕДСТВЕННОЕ УПРАВЛЕНИЕ МНОГОКВАРТИРНЫМ ДОМОМ

В настоящее время Жилищный кодекс Российской Федерации предусматривает три способа управления многоквартирными домами: привлечение управляющей организации, управление товариществом собственников жилья либо жилищным кооперативом или иным специализированным потребительским кооперативом, непосредственное управление.

Наименее исследованным способом управления многоквартирным домом в науке является непосредственное управление.

Согласно п.1 ст.164 ЖК РФ при непосредственном управлении многоквартирным домом собственниками помещений в таком доме договоры оказания услуг по содержанию и (или) выполнению работ по ремонту общего имущества в таком доме с лицами, осуществляющими соответствующие виды деятельности, собственники помещений в таком доме заключают на основании решений общего собрания указанных собственников. При этом все или большинство собственников помещений в таком доме выступают в качестве одной стороны заключаемых договоров.

Выбор такого способа несет в себе не только определенные преимущества перед другими способами управления, но и ряд проблем.

Основным преимуществом непосредственного управления многоквартирным домом является отсутствие расходов на содержание штата ТСЖ или расходов по оплате услуг управляющей компании. Минимизация расходов достигается также за счет того, что при заключении собственниками договоров с ресурсоснабжающими организациями отсутствуют посредники. Здесь же можно отметить и наибольшую прозрачность финансовых отношений в силу того, что при непосредственном управлении многоквартирным домом договоры на оказание услуг по содержанию и ремонту имущества в многоквартирном доме заключаются по инициативе собственников с выбранными контрагентами, собственники имеют возможность определять условия заключаемых договоров. Таким образом, каждый собственник может проконтролировать, сколько и за что он фактически платит, вследствие чего, достигается максимальный контроль за расходами на оплату, а так же расходами на содержание и ремонт общего

имущества в многоквартирном доме.

В домах с небольшим числом квартир собственникам не нужна какая-либо организация. Предполагается, что соседи в таких многоквартирных домах самостоятельно урегулируют возникающие проблемы.

В сельской местности домов с небольшим количеством квартир большинство. Неудивительно, что при выборе способа управления такими многоквартирными домами преобладает непосредственное управление.

Однако выбор указанного способа влечет и возникновение ряда проблем для собственников квартир в многоквартирном доме.

Прежде всего, это сложности организационного характера: не всегда представляется возможным собрать общее собрание собственников помещений, сложно прийти к однозначному решению вопросов, вынесенного на повестку дня общего собрания.

К еще одному недостатку следует отнести поиск исполнителя для заключения договора оказания услуг по содержанию и ремонту общего имущества. Причем сложность возникает, как правило, в выборе хорошего исполнителя, а так же в том, что необходимость осуществить выбор исполнителя ложится на самих собственников.

Таким образом, несмотря на ряд очевидных преимуществ, выбор данного способа управления многоквартирным домом, предполагает для собственников большую самостоятельность в управлении, а соответственно, и большую ответственность.

Смирнова Юлия Александровна, 4 курс,
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Усанова В.А.,
кандидат юридических наук, доцент.

СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ КОРПОРАЦИЙ

Экономика любого государства не может эффективно функционировать и развиваться без соразмерного вмешательства государства. В условиях современной российской экономической ситуации особую значимость приобретают проблемы определения форм, средств и методов государственного влияния на экономические отношения. Современный этап развития общества характеризуется усилением роли государства и его участия во всех сферах жизни и деятельности. В экономике это выливается в процесс огосударствления, сопровождающийся созданием государственных организаций, которые имеют различную организационно-правовую форму – от являющихся коммерческими организациями федеральных государственных унитарных предприятий (ФГУПов) и акционерных обществ до государственных корпораций как некоммерческих организаций.

Сравнительно недавно в отечественном законодательстве появилась новая организационно-правовая форма некоммерческих организаций – государственная корпорация. В настоящее время их число растет. И в большинстве случаев указанные организации создаются для осуществления не только хозяйственных, но и управленческих функций¹. Особенности правового положения государственной корпорации устанавливаются законом, предусматривающим ее создание, причем нормы указанного закона имеют приоритет перед нормами Федерального закона «О некоммерческих организациях»². Будучи юридическим лицом не частного, а публичного права, в соответствии с поставленными перед ней целями и предоставленными полномочиями, государственная корпорация органично сочетает в себе признаки как хозяйствующего субъекта, так и органа управления.

Государственная корпорация отличается как от ОАО с преобладающим государственным участием, так и от государственных унитарных предприятий (ФГУПов). На государственные корпорации не распространяются положения о раскрытии информации, обязательные для публичных ОАО, а также действие закона о банкротстве; в отличие от ФГУПов государственные корпорации выведены из-под контроля ряда государственных органов (например, Счетной палаты). Среди организационно-правовых форм некоммерческих организаций именно государственная корпорация может наиболее эффективно выполнять социальные, управленческие или иные общественно полезные функции государства.

Организационно-правовая форма государственной корпорации, закрепленная Федеральным законом «О некоммерческих организациях», не является «классической» корпорацией, предполагающей наличие в ней таких признаков, как объединение лиц либо объединение капиталов³, а относится к корпорациям унитарного типа, имеющим своим происхождением англо-американское право⁴. Выполнение государственной корпорацией, являющейся некоммерческой организацией, деятельности, осуществляемой коммерческими организациями в качестве исключительной (страхование, выполнение функций конкурсного управляющего, профессионального оценщика и организатора торгов и др.), обусловлено публичными целями, ради достижения которых она создается. Она обладает специальной правосубъектностью, т.е. вправе осуществлять деятельность, в том числе предпринимательскую, в пределах, очерченных для неё в специальном федеральном законе.

¹ См.: Сосна С.А. Государственная корпорация как юридическое лицо и орган управления // Законодательство и экономика.-1994. - № 21/22.

² См.: ФЗ «О некоммерческих организациях» от 12.01.96 № 7-ФЗ// СЗ РФ.-1999.-№ 28.-Ст. 3473.

³ См.: Петухов В. Некоторые вопросы административно-правового регулирования организации и деятельности корпораций в России // Право и экономика.-2000.-№4.-С.7.

⁴ См.: Романовская О.В. О понятии публичной корпорации // Известия ВУЗов. Правоведение. - 2006. - № 5. - С. 59

Безусловно, в настоящее время существуют спорные, проблемные моменты (например, «ограниченный режим» частной собственности; т.н. «бесплатная приватизация» в рамках образования новой государственной корпорации, неравное положение по сравнению с другими юридическими лицами¹ и др.), вызываемые действующей конструкцией государственной корпорации.

Имущественный взнос передается государственной корпорации безвозмездно и принадлежит ей на праве собственности, то есть, собственность Российской Федерации безвозмездно становится частной собственностью государственной корпорации. Государственная корпорация с момента создания становится собственником переданного ему государственного имущества. Следовательно, имущество переходит из государственной собственности в собственность юридического лица. Как известно, юридические лица (за исключением учреждений и унитарных предприятий) выступают субъектами частной собственности. Следовательно, имеет место трансформация государственной собственности в частную. Можно ли этот переход обозначить термином «приватизация»? В соответствии с Федеральным законом «О приватизации государственного и муниципального имущества»² от 21.12.2001: «под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается *возмездное* отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации (далее – федеральное имущество), субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц». Анализируемая ситуация, когда имущество передается государством корпорации безвозмездно, не укладывается в рамки приведенного определения. Может ли приватизация осуществляться в ином порядке, например, безвозмездно? Если ответить на этот вопрос положительно, то в данном случае – один из вариантов безвозмездной приватизации, осуществляемой путем передачи государственного имущества в собственность некоммерческой организации. Это положение противоречит сущности государственной собственности, которая должна использоваться исключительно в публичных интересах³. Кроме того, переход имущества из

¹ В соответствии с п.1 ст.65 ГК РФ²: «Государственная корпорация может быть признана несостоятельной (банкротом), если это допускается федеральным законом, предусматривающим ее создание». Т.е. действие Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» распространяется на государственные корпорации только при условии предусмотренного в законе согласия на это (допустимости). В специальных законах о государственных корпорациях, а также в Федеральном законе «О несостоятельности (банкротстве)» предусмотрена невозможность процедуры банкротства в отношении существующих государственных корпораций. Подобные меры ставят их в неравное положение по сравнению с другими юридическими лицами. Каждая из них вправе осуществлять предпринимательскую деятельность в целях, не противоречащих целям создания. Государство, таким образом, пытается обезопасить себя (как учредителя) от рисков, с которыми неразрывно связана предпринимательская деятельность. Представляется, что это нарушение принципа равенства участников гражданского оборота, закрепленного в п.1. ст.1 ГК РФ.

² См.: Федеральный закон «О приватизации государственного и муниципального имущества» от 21.12.2001 № 178-ФЗ// СЗ РФ.-2002.-№4.-Ст.251.

³ См.: Ершова И.В. Проблемы правового статуса государственных корпораций.// Государство и право. - 2001. - № 6. - С. 38.

государственной собственности в частную ставит под сомнение наименование данной организации как «государственной» корпорации.

Как следует из ст. 209 ГК РФ, собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, и распоряжаться им иным образом. Т.е. государство, передавая имущество государственной корпорации, распоряжается им «иным образом». Что касается государственных корпораций, то они могут использовать свое имущество только для достижения целей, определенных законом. Использование имущества «в целях, не противоречащих закону», или «для достижения целей, определенных законом», - равнозначные ли это формулировки? Или императивная установка в отношении государственных корпораций ограничивает права собственника? Подобные ограничения были бы уместны, если речь шла об использовании государственного имущества (например, государственными унитарными предприятиями, государственными учреждениями). Но, в данном случае, имущество принадлежит юридическому лицу и находится в частной собственности. Поэтому данная императивная норма законодателя представляется не совсем допустимой и соответствующей ГК РФ.

С другой стороны, представляется интересной ситуация, когда государственная корпорация ликвидируется (издается специальный федеральный закон), и её имущество, находящееся в собственности, императивно направляется на определённые цели. Получается, мы имеем дело с конструкцией «ограниченной» частной собственности? Или речь идёт о процессе, обратном приватизации – переходе частной в публичную собственность, т.е. национализации?

«Активное» правовое регулирование конструкции государственной корпорации подзаконными актами не решает вышеназванных противоречий, т.к. носит распорядительный характер и не направлено на их устранение.

Относительная новизна организационно-правовой формы некоммерческих организаций - государственной корпорации (первая из них была создана в 1999 году), объясняет её незначительное правовое регулирование (одна специальная норма в Федеральном законе «О некоммерческих организациях»). Количество вновь созданных государственных корпораций за последний год свидетельствует об активизации процесса огосударствления и требует более четкого урегулирования вопроса правового статуса государственной корпорации в целом. Процесс огосударствления в различных сферах будет продолжаться, а значит, будут создаваться новые государственные корпорации. В целях унификации и законодательной экономии, как считает коллектив авторов статьи «Госкорпорации для надотехнологий» Иойрыш А., Рогожин Ю.,

Супатаева О.¹, правовой режим таких корпораций, включая их правовое положение, порядок формирования органов управления, порядок создания, реорганизации и ликвидации и другие основные элементы их статуса, должен регулироваться специальным Федеральным законом «О государственных корпорациях» или дополнен рядом статей в Федеральном законе «О некоммерческих организациях». При определенном подходе государственные корпорации (например, в научной сфере) могут стать правовым механизмом перехода экономики страны на рельсы высокотехнологического развития, где научные технологии станут ключевым звеном в решении проблемы повышения качества жизни.

Государственная корпорация выбрана в качестве организационно-правовой формы для осуществления некоторых видов деятельности, чтобы подчеркнуть принцип безубыточности (отсутствие нацеленности на получение прибыли) и большую значимость организаций для общества и государства. Данная организационно-правовая форма обусловлена также возможностью закрепления в отдельном (для каждого случая) законе структуры управления, полномочий органов, порядка пользования имуществом, решения других вопросов правового положения, что делает подобные организации «привлекательными» для государства.

Появление нового вида юридического лица обусловлено, прежде всего, публичными целями, поэтому тщательно проработанное правовое регулирование этого вопроса позволит избежать неточностей и злоупотреблений, послужит одной из гарантий правомерного функционирования гражданского оборота, а также благотворно повлияет на экономику страны.

*Скобелева Вера Николаевна, 5 курс
ФГОУ ВПО «ВАГС», юридический факультет.
Научный руководитель: Агибалова Е.Н.,
кандидат юридических наук, доцент.*

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ

Современная рыночная экономика ориентирована на то, чтобы частные достижения субъектов экономической деятельности применялись только их обладателями или, по крайней мере, с согласия этих лиц, повышая тем самым конкурентоспособность и прибыль конкретных участников гражданского оборота. Успешность предпринимательской деятельности, связанной с инновациями, высокими технологиями во многом зависит от блока норм, регулирующих интеллектуальную собственность, определяющих порядок и условия защиты прав создателей и владельцев новых разработок. Его частью

¹ См.: Иойрыш А., Рогожин Ю., Супатаева О. Госкорпорации для нанотехнологий. От 05.10.2007. <http://www.proatom.ru/modules.php?name=News&file=print&sid=1113>

выступает и институт коммерческой тайны, приравненный на сегодняшний день к институту «ноу-хау», созданный чтобы обеспечить права субъектов предпринимательской деятельности и установить возможность ограничения доступа к определенному кругу данных коммерческой информации. Коммерческая тайна представляет собой режим конфиденциальности коммерческой информации, предполагающим специальную правовую защиту.

Большинство стран мира не имеют специальных законов в сфере правовой охраны коммерческой тайны (секретов производства, ноу-хау), как правило, они опираются на общие нормы гражданского права и законы о пресечении недобросовестной конкуренции. Ранее в России также опирались на общие нормы гражданского права (ст. 128, 139 Гражданского кодекса РФ - указание информации как самостоятельного объекта гражданских прав; правовое регулирование служебной и коммерческой тайны) и Закон РСФСР от 22 марта 1991 г. № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (ст. 10 – недопущение недобросовестной конкуренции в отношении чужой коммерческой тайны)¹.

Принятому 29 июля 2004 г. Федеральному закону N 98-ФЗ «О коммерческой тайне» предшествовали признанные неудачными законопроекты 1996 г. и 1999 г. И лишь в августе 2004 года Закон о коммерческой тайне вступил в силу.

Недавние изменения, связанные с введением в действие четвертой части Гражданского кодекса Российской Федерации, установили принципиально новый подход к информации, составляющей коммерческую тайну. Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ "О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" значительно изменил регламентацию института коммерческой тайны, установив, что с 1 января 2008 года утрачивают силу ст. 138 («Интеллектуальная собственность») ст. 139, регулирующая служебную и коммерческую тайны².

Информация ранее указывалась в ст. 128 ГК РФ как самостоятельный объект гражданских прав. Следовательно, коммерческая информация также признавалась объектом гражданских прав. Сегодня в связи с изменениями в законодательном регулировании данной сферы информация исключена из ст. 128, но охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность), а также нематериальные блага включены в перечень объектов гражданских прав. Представляется некорректным то, что информация на настоящий момент не рассматривается как объект

¹ Еременко В.И. Правовая охрана коммерческой тайны в российской федерации [Электронный ресурс] / В.И. Еременко// - Адвокат. - 2004. - № 10 – Электрон. текстовые дан. – Режим доступа: <http://www.lawmix.ru/comm.php?id=2308>, свободный. – Электрон. версия печ. публикации.

² Федеральный закон от 18 декабря 2006 г. N 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»// СЗ РФ. - 2006. - N 52. - С. 5497

гражданских прав Гражданским кодексом, но согласно ч. 1 ст. 5 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» «информация может являться объектом публичных, гражданских и иных правовых отношений. Информация может свободно использоваться любым лицом и передаваться одним лицом другому лицу, если федеральными законами не установлены ограничения доступа к информации либо иные требования к порядку ее предоставления или распространения»¹.

Учитывая факт того, что проект четвертой части Гражданского кодекса от 30 ноября 2001 года РФ (т.е. когда разрабатывался третий проект ФЗ «О коммерческой тайне») уже не использовал понятие коммерческой тайны, а оперировал только термином «профессиональные секреты» (ноу-хау),² правовое регулирование данного вопроса кажется непоследовательным. Сначала, в 2004 г., законодатель принял более широкое толкование термина «коммерческая тайна», но уже в 2006 г. принял решение о его сужении с 1 января 2008 г. Подобное непостоянство норм гражданского законодательства открывает возможности для недобросовестного использования изменения правовых норм, негативно сказывается на доверии участников торгового оборота и требует от них затраты дополнительных ресурсов.

На настоящий момент нельзя до конца оценить последствий такого новшества, но уже бросается в глаза некоторая поспешность и недоработанность такого решения. Требуется решить проблемы юридической техники самого Федерального закона «О коммерческой тайне», устанавливающего определение коммерческой тайны как «режима конфиденциальности» и одновременно допускающего существование словосочетания «режим коммерческой тайны» (т.е. «режим режима конфиденциальности»). Представляется необходимым привести в соответствие с внесенными изменениями иные Федеральные законы, упоминающие коммерческую тайну. Но в ряде случаев представляется некорректным приравнивание содержания информации, составляющей коммерческую тайну, вкладываемого законодателем в норму ФЗ «О коммерческой тайне» и, например, в норму ФЗ «О бухгалтерском учете». Нельзя согласиться с тем, что содержание регистров бухгалтерского учета или внутренней отчетности адекватно отражает термин «секрет производства». Понятие ноу-хау (know how), «знаю как», скорее отражает технологический способ, совокупность новых, неизвестных другим приемов, а не систематизированные в указанной законодателем форме фактические данные.

Право носит системный, иерархический характер, поэтому для создания стройной, непротиворечивой модели регулирования того или иного блока общественных отношений необходимо как сведение к минимуму

¹ Федеральный закон от 27 июля 2006 г. N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»// СЗ РФ. – 2006. - N 31. – С. 3448

² Филиппов П.М., Сидорова О.Ю. Информация как объект гражданских правоотношений. Монография./ П.М. Филиппов, О.Ю. Сидорова; под общей ред. Секенова Б.К. – Элиста: АПП «Джангар», 2003. – С.42.

коллизий внутри правового института, так и его согласованность со сходными институтами. В случае с коммерческой тайной на настоящий момент нельзя говорить об определенности позиции законодателя ни по первому, ни по второму вопросу.

Федотова Юлия Григорьевна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Олухов В.А.

ПРИМЕНЕНИЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ КАК МЕХАНИЗМ ЗАЩИТЫ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ИНТЕРЕСОВ

Применение обеспечительных мер в арбитражном процессе является действенным механизмом реализации прав сторон. В соответствии со статьями 90, 91 и 99 АПК РФ обеспечительные и предварительные обеспечительные меры могут приниматься судом, если непринятие этих мер может затруднить или сделать невозможным исполнение судебного акта, а также в целях предотвращения причинения значительного ущерба заявителю.¹ Неслучайно Распоряжение Правительства РФ указывает на предпочтительность реализации механизма обеспечительных мер как наиболее гибкого и эффективного механизма осуществления субъективных прав.² Между тем, существует ряд проблемных вопросов реализации данного правового института.

Определение об обеспечительных мерах может выноситься не только на основе достоверно установленных фактов, свидетельствующих о недобросовестном поведении ответчика, но и при доказанности наличия высокой степени вероятности такого поведения. Какие доказательства могут использоваться для доказывания указанных фактов? АПК РФ не определяет круг таких доказательств. К их числу может относиться предшествующая переписка сторон, свидетельствующая о затягивании рассмотрения дела со стороны ответчика, например, во время соблюдения претензионного порядка разрешения спора; заявление ответчиком необоснованных ходатайств и требований, также направленных на затягивание процесса; принятие мер к переводу имущества и денежных средств на дочерние и «родственные» компании, банки и т. д., принятие мер к объявлению ответчика банкротом по его инициативе и т. д. Информация об указанных действиях ответчика может быть получена из самых различных источников, в том числе и из средств

¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (принят ГД ФС РФ 14.06.2002) в ред. от 11.06.2008 // Собрание законодательства РФ, 29.07.2002, N 30, ст. 3012.

² Стратегия развития финансового рынка на 2006 – 2008 годы: Распоряжение Правительства РФ от 01.06.2006 N 793-р // Собрание законодательства РФ, 09.06.2006, N 24, ст. 2620.

массовой информации, включая различные аналитические издания, поскольку АПК в данном случае не ограничивает круг средств доказывания.¹

В соответствии с ч. 2 ст. 90 АПК РФ обеспечительные меры допускаются на любой стадии арбитражного процесса. Исходя из практики рассмотрения дел ходатайства и заявления об обеспечении материальных исков подаются в суд апелляционной инстанции достаточно редко. Это связано с тем, что такие ходатайства заявляются, как правило, еще в суде первой инстанции, так как недобросовестный ответчик старается реализовать находящееся у него спорное имущество либо до подачи иска либо когда он впервые узнает о предъявлении к нему иска с требованием об изъятии у него имущества. В то же время наличие возможности применения обеспечительных мер в арбитражном суде апелляционной инстанции актуально и оправданно, т.к. данный институт является важнейшей гарантией защиты прав хозяйствующих субъектов.²

По мнению ряда исследователей, системный анализ ч. 3 ст. 188, ст. 272, 290 АПК РФ позволяет сделать вывод о том, что определение об обеспечении иска подлежит обжалованию как в апелляционном, так и в кассационном порядке. При этом месячный срок исчисляется в случае подачи апелляционной жалобы со дня вынесения определения, а в случае подачи кассационной жалобы – с момента вступления определения в законную силу. Такая позиция, предоставляющая участвующему в деле заинтересованному лицу право выбора, в каком порядке обжаловать определение, нашла отражение в судебной практике. Так, при рассмотрении вопроса о правомерности возвращения кассационной жалобы суд кассационной инстанции, руководствуясь ч. 7 ст. 93, ч. 1 ст. 96, ч. 3 ст. 188, ст. 290 АПК РФ, пришел к выводу, что определение об обеспечении иска может быть обжаловано в месячный срок со дня его вынесения либо в апелляционном, либо в кассационном порядке.³ Учитывая, что основной целью вынесения определения об обеспечении иска является обеспечение возможности исполнить судебный акт и защита имущественных интересов заявителя, а также то, что не исключена возможность необоснованного принятия судом обеспечительных мер, представляется целесообразным установить сокращенные сроки рассмотрения апелляционных и кассационных жалоб на определения об обеспечении иска (отказе в обеспечении иска).⁴

Формулировка ч. 1 ст. 90 АПК, позволяющая предъявлять заявление об обеспечении иска или имущественных интересов лицу, участвующему в деле, породила дискуссию среди процессуалистов: может ли подать заявление об обеспечении иска ответчик. В качестве аргументов в пользу

¹ Арбитражный процесс: Учебник / Отв. ред. проф. В.В. Ярков. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2006. Ст. 220-244.

² Сметанников А.Е. Процессуальный режим деятельности апелляционной инстанции в арбитражном процессе. - ООО «Новая правовая культура», 2007 г.

³ Определение ФАС МО от 30 марта 2006 г. N КГ-А40/1892-06-Ж, определение ФАС ЗСО от 18 октября 2004 г. N Ф04-7252/2004 (523-А27-27).

⁴ Шабанова Г.А. Вопросы обжалования определений об обеспечении иска // Вестник Федерального Арбитражного суда Западно-Сибирского округа, N 5, сентябрь-октябрь 2006 г.

того, что ответчик обладает таким правом, называют возможность подачи ответчиком заявления об обеспечении взыскания его судебных расходов с истца, если, по мнению ответчика, предъявление иска было необоснованным,¹ а также равноправие сторон в процессе, в силу которого стороны пользуются равными правами на заявление ходатайств². Ст. 90 АПК предоставляет право подать заявление об обеспечении иска истцу, прокурору, государственным органам и органам местного самоуправления, а третьим лицам – право подать заявление об обеспечении имущественных интересов. На мой взгляд, доводы о предоставлении ответчику права подать заявление об обеспечении имущественных интересов весьма спорны. Гарантией равноправия сторон при применении обеспечительных мер является не право ответчика подавать заявление об обеспечении иска, а его право требовать отмены обеспечительных мер, замены обеспечительной меры, предоставления истцом встречного обеспечения, обжаловать определение суда о принятии обеспечительных мер, право предоставить встречное обеспечение путем внесения денежных средств в депозит суда.³

Между тем, нельзя не отметить, что необходимо расширить состав условий, дающих право обращаться в суд с требованием о возмещении убытков, причиненных обеспечительными мерами. Прежде всего надо предоставить ответчику и другим лицам, которым причинены убытки обеспечением иска, право обращаться в суд с требованием об их возмещении в случае, если истец отказался от иска, а также когда применение обеспечительных мер признано необоснованным и незаконным. Согласно действующему законодательству ответчик и другие лица, которым применением обеспечительных мер причинены убытки, не обладают правом требовать их возмещения, если истец отказался от иска. Однако в судебной практике имеют место случаи, когда в целях применения обеспечительных мер предъявляются иски без намерения довести дело до вынесения решения по существу. Часто это происходит при возникновении корпоративных споров, а именно при предъявлении исков миноритарными акционерами. В качестве примера можно привести хорошо известный спор между компаниями «Лукойл» и «Русснефть» за контроль над нефтедобывающим предприятием. По ходатайству истцов были применены обеспечительные меры, которые были отменены вышестоящей инстанцией. Однако за период их действия были причинены значительные убытки. Характерно, что после отмены обеспечительных мер истцы отказались от своих требований.⁴

Судебная практика по трудовым спорам, связанным с восстановлением на работе физического лица, наделенного функциями исполнительного

¹ Комментарий к арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). / Под ред. В.В. Яркова. М., 2004. С. 238.

² Щукин А.И. Некоторые вопросы, возникающие при применении арбитражным судом обеспечительных мер // Вестник ВАС РФ. 2004. N 4.

³ Лукьянова И.Н. О некоторых проблемах применения обеспечительных мер в арбитражном процессе // Судебно-арбитражная практика Московского региона. Вопросы правоприменения, N 3, май-июнь 2005 г.

⁴ Материалы «круглого стола» на тему «Совершенствование арбитражно-процессуального законодательства» // Законодательство, N 10, октябрь 2006 г.

органа, позволила утверждать ряду авторов о том, что такие споры должны относиться к компетенции арбитражных судов. По их мнению, оценивать качество решения, принимаемого общим собранием, например, акционерного общества, суд общей юрисдикции не вправе. Чрезмерность обеспечительных мер, которая сопутствует таким делам, подтверждает необходимость отнесения их к компетенции арбитражных судов.¹

В литературе существует мнение, что проблема, связанная с обеспечительными мерами, заключается в том, что суд, рассматривая заявление, основывается только на данных, которые представлены заявителем, т.е. заявление рассматривается без учета мнения ответчика (ст. 93 АПК РФ).² Позволю себе не согласиться с таким суждением, так как обеспечительные меры направлены на оперативное установление условий, препятствующих нарушению прав и законных интересов заявителя. Тем самым АПК РФ обоснованно устраняет возможность затягивания процедуры принятия решения о применении обеспечительных мер, давая возможность арбитражному суду не предпринимать действий по извещению ответчика о проведении судебного заседания и обеспечении его явки. В противном случае механизм обеспечительных мер становится неэффективным, что препятствует реализации основной задачи судопроизводства в арбитражных судах: защите нарушенных или оспариваемых прав и охраняемых законом интересов лиц, осуществляющих экономическую деятельность. Это предполагает не только возможность заинтересованного лица обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняемого законом интереса, но и реальность исполнения вступившего в законную силу судебного акта. Реализация данной цели, несомненно, зависит от активности заявителя в использовании предоставленных процессуальных прав на всех стадиях арбитражного процесса. Кроме того, законодателю целесообразно расширить перечень условий, дающих право на возмещение убытков, причиненных обеспечительными мерами, безусловно, данное право должно быть предоставлено в случае отказа истца от исковых требований.

¹ Материалы «круглого стола» на тему «Совершенствование арбитражно-процессуального законодательства» // Законодательство, N 10, октябрь 2006 г.

² Там же.

Филиппов Егор Владимирович, 5 курс,
Волгоградская Академия Государственной
Службы, юридический факультет.
Научный руководитель: Усанова В.А.,
кандидат юридических наук, доцент.

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ И ВЫКУПА АКЦИЙ В ОТКРЫТОМ АКЦИОНЕРНОМ ОБЩЕСТВЕ

Современное российское законодательство уделяет особое внимание развитию института акционерного общества. Одним из направлений его развития является формирование нормативно-правовой базы, регулирующей область корпоративных отношений в акционерном обществе.

Приобретение и выкуп акций в открытом акционерном обществе является новым разделом в области законодательного регулирования перехода прав на акции в акционерном обществе. Это непосредственно влияет на управление делами в акционерном обществе, на его дальнейшую судьбу и экономическое развитие, которое в свою очередь возможно только при наличии разработанной и отвечающей всем современным требованиям нормативно-правовой базы.

Учитывая все вышеуказанные особенности и значение приобретения и выкупа акций, законодатель внес необходимые поправки и дополнения в ФЗ «Об акционерных обществах»¹ (далее по тексту – ФЗ «Об АО»). Так, с 1 июля 2006 года вступила в силу новая глава XI.1, регламентирующая порядок действий при приобретении крупных пакетов акций в открытых акционерных обществах. Помимо ФЗ «Об АО» данный аспект деятельности открытого акционерного общества также регламентируется приказами и положениями Федеральной службы по финансовым рынкам, Гражданским кодексом РФ², ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ»³, локальными нормативно-правовыми актами открытых акционерных обществ и др.

Право на приобретение акций в АО появляется у лица, которое имеет намерение либо уже приобрело более 30% общего количества обыкновенных и привилегированных акций. В зависимости от фактически сложившейся ситуации с приобретением акций, приобретение будет осуществляться, соответственно, по правилам добровольного предложения (ст.84.1 ФЗ «Об АО») или обязательного предложения (ст.84.2 ФЗ «Об АО»).

Право на выкуп ценных бумаг открытого общества возникает у лица, которое приобрело более 95 процентов акций открытого общества. П.1

¹ Собрание законодательства Российской Федерации, 1996, N 1, ст. 1; N 25, ст. 2956; 1999, N 22, ст. 2672; 2001, N 33, ст. 3423; 2002, N 12, ст. 1093; N 45, ст. 4436; 2003, N 9, ст. 805; 2004, N 11, ст. 913; N 15, ст. 1343; N 49, ст. 4852; 2005, N 1, ст. 18; 2006, N 1, ст. 5, ст. 19; N 2, ст. 172; N 31, ст. 3437, ст. 3445, ст. 3454.

² Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, № 32, ст. 3301.

³ Собрание законодательства Российской Федерации, 1998, N 31, ст. 3813.

ст.84.8 ФЗ «Об АО» устанавливает требования по превышению порогового значения в 95%. Данное количество акций необходимо приобрести в результате акцепта ранее направленных публичных оферт:

- 1) Добровольного предложения о приобретении всех ценных бумаг, предусмотренных п.1 ст.84.2 ФЗ «Об АО»;
- 2) Обязательного предложения, в результате которого было приобретено не менее 10% общего количества акций открытого общества, указанных в п.1 ст.84.1 ФЗ «Об АО».

Превышение порогового значения в 95% в результате совершения иных сделок по приобретению ценных бумаг не влечет за собой права на «вытеснение».

Цена выкупа не может быть ниже цены приобретения, указанной в публичной оферте.

Как в добровольном, так и в обязательном предложении, требование о выкупе ценных бумаг направляется владельцам ценных бумаг через открытое общество. В нем должны содержаться следующие сведения: дата, на которую будет составляться список владельцев выкупаемых ценных бумаг и которая может быть установлена не ранее чем через 45 дней и не позднее чем через 60 дней после направления требования о выкупе ценных бумаг в открытое общество. От этого зависит срок оплаты выкупаемых ценных бумаг. Он не должен превышать 25 дней со дня составления списка владельцев выкупаемых ценных бумаг. После получения требования о выкупе, общество в течение 15 дней с даты получения требования о выкупе обязано направить его всем владельцам ценных бумаг, которым оно адресовано в порядке, предусмотренном ФЗ «Об АО» и уставом общества для направления сообщения о проведении общего собрания акционеров.

На наш взгляд, представляется возможным сделать несколько предложений по улучшению порядка процедуры приобретения и выкупа акций в открытом акционерном обществе.

В статье 84.9 п.5 ФЗ «Об АО» говорится о том, что федеральный орган исполнительной власти по рынку ценных бумаг в случае пропуска срока направления им предписания вправе обратиться в арбитражный суд по месту нахождения открытого общества с иском о привлечении соответствующего предложения, уведомления или требования в соответствии с требованиями ФЗ «Об АО» по основаниям, указанным в п.4 ст.84.9. Данная норма предоставляет слишком широкие полномочия Федеральной службы по финансовым рынкам. Этот пробел законодателя может повлечь уменьшение стабильности сделок по приобретению и выкупу акций в открытом акционерном обществе, предусмотренных гл.XI.1 ФЗ «Об АО». На наш взгляд, в данной статье необходимо установить общий срок исковой давности-3 года. За этот срок федеральным органом исполнительной власти по рынку ценных бумаг вполне может быть выявлен факт манипулирования ценами в отношении приобретаемых или выкупаемых ценных бумаг, а также отсутствие всех сведений и условий, которые должны быть указаны в предложении, уведомлении или требовании.

Одним из основных способов, который используют рейдеры при захвате предприятий, является скупка акций ОАО у его акционеров посредством добровольного либо обязательного предложения. Договоры купли-продажи акций АО заключаются между акционером и приобретателем. В целях защиты предприятий от недружелюбного поглощения, на наш взгляд, необходимо обязать стороны соответствующего договора купли-продажи удостоверить его в нотариальном порядке. В соответствии со ст.54 Основ законодательства РФ о нотариате, нотариус обязан разъяснить сторонам смысл и значение представленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона.

Вероятно, для нотариуса будет весьма проблематично выяснить действительные намерения приобретателя акций, однако шанс выявить план захвата предприятия все-таки существует.

В соответствии со ст.84.7 п.3, вместе с уведомлением о праве требования выкупа акций со стороны владельцев ценных бумаг, приобретатель более 95% акций ценных бумаг открытого общества также должен представить банковскую гарантию. В том случае, если приобретатель акций не оплатил выкупаемые им акции в положенный срок, прежний владелец имеет право предъявить требование о выплате стоимости выкупаемых акций лицу, которое выдало банковскую гарантию. Но как будет проходить дальнейший выкуп акций, если приобретатель акций не направит миноритариям данное уведомление, с учетом того, что у него, в результате нарушения сроков оплаты акций предыдущего владельца, отсутствует банковская гарантия. ФЗ «Об АО» не содержит положений о защите прав остальных миноритариев, которым соответствующее уведомление не поступило.

Статья 84.7 п.8 ФЗ «Об АО» предусматривает право владельца ценных бумаг требовать выкупа у него акций в течение одного года со дня, когда владелец ценных бумаг узнал о возникновении у него права требовать выкупа ценных бумаг. В данном случае возникает вопрос о дате, которой должна определяться цена выкупа. Это может быть момент возникновения у мажоритария обязанности направить соответствующее уведомление. Также, цена выкупа может определяться по дате, когда миноритарий узнал о наличии у него права требовать выкупа его акций. На наш взгляд, миноритарий, в случае возникновения такой ситуации, должен иметь право выбирать между этими двумя датами, руководствуясь более выгодным уровнем цены, принадлежащих ему ценных бумаг.

В соответствии с п.8 ст.84.7 ФЗ «Об АО», с момента представления держателю реестра владельцев ценных бумаг распоряжения владельца ценных бумаг о передаче выкупаемых ценных бумаг их приобретателю, производится блокирование всех операций по лицевому счету владельца ценных бумаг до момента оплаты этих ценных бумаг и представления держателю реестра владельцев ценных бумаг документов об оплате выкупаемых ценных бумаг. С учетом того, что срок выкупаемых ценных

бумаг зависит от их приобретателя и владелец может продавать некоторую часть акций, а блокировка происходит по всем операциям, это может на неопределенное время ограничить интересы владельца ценных бумаг в проведении операций по счету. Представляется, что более рациональной нормой будет блокировка операций по данному лицевому счету только в отношении выкупаемых ценных бумаг.

Все вышеприведенные нами проблемы приобретения и выкупа акций обуславливают необходимость дальнейшего совершенствования законодательства об акционерных обществах.

Развитие сферы корпоративного контроля должно привести к созданию четкого и справедливого механизма, на основе которого приобретение и выкуп акций будет базироваться на принципах информационной открытости и равных возможностей для всех участников, принадлежащих к той или иной социальной группе.

РАЗДЕЛ 4.

УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Кабеева Е.А., 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Бритвина И.Б.,
доктор социологических наук, доцент.

РЕГИОНАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ДЕТСКОЙ ПРЕСТУПНОСТИ

В нашей стране существует много проблем, затрудняющих жизнедеятельность общества. Одной из них является преступность несовершеннолетних. Рост преступности, как правило, свидетельствует о неблагоприятных социальных процессах.

К числу социальных факторов, влияющих на рост преступности среди несовершеннолетних, относится духовный кризис семьи, что усиливает проблему аморального поведения детей. Растёт количество разводов молодых семей, снижается процент брачности и рождаемости.

Связь между этими двумя проблемами очевидна. Примерно в 40% неблагополучных семей способом разрешения внутренних конфликтов являются скандалы, драки; почти в 35% семей родители злоупотребляют алкоголем, члены каждой четвертой семьи подростков–правонарушителей привлекались к уголовной ответственности, что не может не сказываться на детях.¹ Специалисты разных областей общественности проявляют тревогу по поводу деградации молодого поколения, которое, еще не начав жить, уже лишено перспективы найти достойное место в обществе.

Наиболее часто называемые причины деградации молодежи напрямую связаны с кризисом социального института семьи. В России более 2/3 несовершеннолетних преступников воспитывались в семьях, где постоянно присутствовали ссоры, скандалы, пьянство и разврат. Каждого 8-10 рецидивиста, вставшего на преступный путь в раннем возрасте, в пьянство и совершение преступлений вовлекли родители, старшие братья, близкие родственники.² К отрицательным факторам также относится и распад семей, приводящий к тому, что ежегодно остается без одного из родителей около 500 тысяч детей. Этот процесс усугубляется ростом ранней смертности родителей, влекущим рост сиротства. Проблема криминогенности данных процессов обусловлена тем, что вероятность стать преступником в неполной семье возрастает почти в 3 раза.³

¹ Долгова А.И. Криминология. М., 2002, С.327

² Бураков В.Н., Сальников В.П. Криминология. Санкт-Петербург, 1998, С.441

³ Сибиряков С.Л. Предупреждение девиантного поведения молодежи. Волгоград, 1998, С.28

В качестве ещё одной причины девиации подростков можно назвать ослабление органов правопорядка, что выражается в увеличении безнадзорности как отсутствию должного контроля со стороны семьи и государства. Статьи Уголовного кодекса РФ предусматривают лишь наступление ответственности и меры наказания за совершение преступления, но не рассматривают профилактические меры преступности несовершеннолетних. Усугубляет все факторы криминогенности подростков отсутствие позитивных перспектив в общественном сознании и установках на будущее молодежи.

В ноябре 2007 года нами был проведен опрос, в котором приняли участие 85 подростков девиантного поведения, обучающихся в школах закрытого типа посёлка Старый Просвет и города Куртамыш Курганской области. Мы выяснили, что преступления несовершеннолетних варьируются от мелких (кража) до тяжких (убийство и изнасилование). Большинство преступлений носили корыстный характер, хотя было обнаружено, что в нищете жили только 2,4% подростков. Это говорит о том, что корыстные преступления преобладают не по причине материального обогащения, а связаны с групповыми формами девиантного проведения свободного времени подростков. Мы считаем, что самыми главными факторами выдавливания несовершеннолетних в сферу делинквентности являются неблагополучные друзья и отсутствие взаимопонимания в семье.

Подростки, принимавшие участие в нашем исследовании, не были обделены вниманием родителей, но при опросе был обнаружен высокий процент побегов из дома. Влияние семьи на формирование подростка огромно. 67% мальчиков и 94% девочек, совершивших преступления, воспитывались в неполных семьях и в детских домах. Неполнота семьи, а также пагубный пример родителей, окружение друзей-девиантов способствуют выталкиванию подростков в криминальное русло.

Таким образом, особенности формирования подростковой преступности на территории Курганской области, по результатам нашего исследования, заключаются не в общепринятых причинах девиации, а в формировании особых условий воспитания современных подростков, которые включают не только криминогенные факторы семейного воспитания, но и ослабление органов правопорядка в современной России.

Кацанашвили Сергей Иосифович, 3 курс,
ФГОУ ВПО «Сибирский Федеральный
Университет», юридический институт.
Научный руководитель: Питецкий В.В.

ПРОБЛЕМЫ ПРИНЦИПА СПРАВЕДЛИВОСТИ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ

Уголовное право как отрасль российской правовой системы на сегодняшний день является одной из устойчивых и фундаментальных правовых отраслей и одновременно содержит в себе множество проблем правового регулирования отношений, входящих в ее предмет. Наиболее актуальными сегодня являются вопросы, связанные с формированием и установлением преступных деяний, назначения наказаний за их совершение. Как указывает профессор Г.В. Мальцев, чтобы адекватно отражать реалии современного российского общества, уголовное право должно быть максимально справедливым¹. Здесь следует отметить, что справедливость хотя и является основополагающим началом многих отраслей российского права, в уголовном праве она приобретает особое значение, которое выражается в правильном истолковании и понимании принципа справедливости, заложенного в статье 6 УК.

Установив, что на сегодняшний день проблемы регулирования формирования круга преступных деяний и применения мер уголовной ответственности являются наиболее актуальными и именно они теснейшим образом взаимосвязаны с принципом справедливости, мы должны решить вопрос о том, каким образом принцип справедливости может влиять на отношения по формированию круга преступных деяний и отношения по привлечению к уголовной ответственности. Данная проблема легла в основу научной работы автора и представляет для него интерес. Поэтому автор ставит перед собой цель изучения проблем принципа справедливости современного уголовного права и возможных поисков путей их решения.

Одной из первых проблем, с которой можно столкнуться при анализе действия принципа справедливости как основополагающего начала, является проблема достаточно узкого понимания законом данного принципа. Дело в том, что формулировка статьи 6 УК, предусматривающая принцип справедливости, упоминает здесь только о справедливости при назначении наказания и применении иных мер уголовно-правового характера. Существует ряд мнений исследователей по этому поводу. В частности, С.Г. Келина и В.Н. Кудрявцев пишут о справедливости лишь как о принципе ответственности, формулируя его следующим образом: «Наказание или иная мера уголовно-правового воздействия, применяемая к лицу, совершившему преступление, должна соответствовать тяжести преступления, степени вины

¹ Мальцев Г.В. Социальная справедливость и право / Г.В. Мальцев. – М.: Мысль, 1977. – 225 с.

лица, данных о его личности»¹. А.Н. Игнатов отмечает, что справедливость выражается в соразмерности наказания совершенному деянию и, с иной стороны, в соответствии наказания самой личности осужденного, всем его отрицательным и положительным характеристикам².

По мнению Н.Ф. Кузнецовой, принцип справедливости имеет два основных аспекта – справедливость уголовного закона и справедливость назначаемого наказания. При этом более строгий вид наказания из числа совершенных преступлений назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не может обеспечить достижение его законодательно определенных целей³. Очевидно, позиция С.Г. Келиной и В.Н. Кудрявцева нашла свое законодательное выражение в ст. 6 УК РФ. Но если проанализировать мнение профессора Мальцева В.В. по этой проблеме, то он указывает, что принцип справедливости должен быть важен не только для правоприменителя, но и для законодателя в том числе, возможно, и в первую очередь, ведь формирование круга преступных деяний на сегодняшний день изобличает динамику развития общественных отношений, входящих в предмет регулирования уголовного права⁴.

С данным мнением, на наш взгляд, можно согласиться на том основании, что криминализация того или иного деяния не должна нарушать прав тех, кто совершал подобные деяния до установления их в качестве преступных. Здесь затрагивается правило о невозможности обратной силы закона, который устанавливает ответственность. Как указывает А.В. Арндаренко, в связи с узкой трактовкой принципа справедливости в законе обедняется само его содержание. Фактически получается, что в таком виде, в коем принцип справедливости сформулирован в законе, он направлен на защиту лишь прав лица, совершившего преступление. А ведь одной из задач Уголовного кодекса является охрана прав и свобод человека и гражданина, в первую очередь, законопослушного гражданина, потерпевшего от преступления⁵. Следует учитывать и то обстоятельство, что в силу динамичности современных общественных отношений одни деяния декриминализируются, иные наоборот приобретают статус преступных. На наш взгляд, это является основанием для того, чтобы законодатель при установлении уголовно-правовых норм исходил, прежде всего, из принципа справедливости. Таким образом, считаем необходимым расширить формулировку статьи 6 УК РФ с добавлением обстоятельств, указывающих на учет принципа справедливости при формировании круга преступных деяний на законодательном уровне. Примерная формулировка может быть следующей: «3. Всякое установление в настоящем кодексе деяния, за совершение которого предусмотрена Уголовная ответственность, должно

¹ Келина С.Г., Кудрявцев В.Н. Принципы Советского Уголовного права. – М., 1984. С. 133-134.

² Игнатов А.Н. Уголовное право: понятие, предмет и система / А.Н. Игнатов. – М., 1999. – С. 12.

³ Кузнецова Н.Ф. Принципы уголовного законодательства / Н.Ф. Кузнецова // Курс уголовного права: Общая часть. Т.1. – М., 1999. – С. 12.

⁴ Мальцев В.В. Принципы Уголовного права / В.В. Мальцев. – Волгоград, 2001.

⁵ Арндаренко А.В. Принцип социальной справедливости в системе Уголовного права Российской Федерации / А.В. Арндаренко // Законность. – 2004. – №5.

быть справедливым, соответствовать основным целям и задачам Уголовного закона».

Следующей актуальной проблемой, высказанной в литературе по поводу принципа справедливости в уголовном законе, является действие принципа справедливости при категоризации преступлений. В частности, В.В. Питецкий указывает, что принцип категоризации преступлений, который заложен в статье 15 УК, не соответствует принципу справедливости, поскольку не учитывается общественная опасность конкретного совершенного преступления. Это мешает в дальнейшем максимально индивидуализировать наказание¹. Согласимся с данным мнением, поскольку принцип справедливости при закреплении того или иного деяния в качестве преступного и при установлении той или иной категории преступления должен максимально учитываться для последующей возможной должной индивидуализации наказания. Иначе бывает весьма «несправедливо» в таких ситуациях, когда за совершение тяжкого преступления одно лицо осуждено к 9 годам лишения свободы, а второе за совершение особо тяжкого – к 6 годам², что, конечно же, вызывает недоумение.

Наконец, последней проблемой, которую хотел бы затронуть автор, является проблема учета принципа справедливости при назначении наказания. Из всех норм Общей части УК именно в нормах о наказании преступников в наибольшей степени реализуется принцип справедливости. В первую очередь, он выступает как одно из общих начал назначения наказания. Но проблема заключается в том, что, устанавливая наказания за совершение преступлений, законодатель в большинстве случаев не учитывает характеристики виновного, так как одним из принципов Уголовного права является также и принцип равенства граждан перед законом. Очевидно, что при решении вопроса о наказании необходимо учитывать те или иные характеристики личности виновного и конкретные обстоятельства совершения преступления. Отчасти эта проблема уже решена, так как во многих Постановлениях Пленумов Верховного Суда РФ судам при рассмотрении уголовных дел рекомендуется исследовать максимально все обстоятельства рассматриваемого дела³.

Заслуживает комментария и новелла в части 3 статьи 68 УК о том, что при любом виде рецидива наличие смягчающих обстоятельств, указанных и не указанных в статье 61 УК, позволяет суду не учитывать положение части второй этой статьи. Толкование новеллы означает, что при наличии смягчающих обстоятельств, не указанных в статье 61, но признанных судом в качестве таковых, суд не может назначить наказание менее одной третьей части от максимального предела санкции. Означает ли это в данном случае неравное правовое значение смягчающих обстоятельств, указанных и не

¹ Питецкий В.В. Категоризация преступлений и принцип справедливости в Уголовном законодательстве / В. В. Питецкий // Государство и право. – 2005. - №4.

² Там же. – С. 91.

³ См. например: Постановление Пленума Верховного Суда РФ «О практике назначения судами уголовного наказания» от 11.06.1999 № 40 // БВС РФ, 1999, № 8.

указанных в статье 61 УК? При любом ответе на этот вопрос ясно одно: часть 3 статьи 68 УК предоставляет суду широкие возможности для усмотрения. Здесь принцип справедливости при широком толковании его значения также не соблюден. Кроме того, можно ли назвать справедливым фактическое «уравнение» в статусе всех видов рецидива при назначении наказания? На наш взгляд, это одно из упущений законодателя, что ставит под сомнение существование различных видов рецидива в принципе. Возможно, законодатель исходил из учета принципа равенства при формулировании данной нормы и введения ее в кодекс. Но в данном случае происходит конфликт с принципом справедливости при назначении наказания, что в идеале невозможно. Путями решения данной проблемы могло бы быть введение различий между предусмотренными законом видами рецидива при назначении наказания, что было ранее, или же выведение из закона формулировок о дифференциации видов рецидива, поскольку сегодняшний статус дифференциации рецидива на виды является дискуссионным.

В целом, установление принципа справедливости в Уголовном законе – мера позитивная, ведь наша Конституция провозглашает построение правового государства. А принцип справедливости исходит из социальных философских воззрений, растворяясь в праве. Было бы трудно недооценить значение принципа справедливости, поскольку именно он лежит в основе всех остальных принципов Уголовного права и именно этим он с ними взаимосвязан.

Коваль Николай Владимирович, 4 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Григоренко И.В.

СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ОБЩЕЙ МЕТОДИКИ ОРГАНИЗАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ, ОБСЛУЖИВАЮЩИХ СЕЛЬСКУЮ МЕСТНОСТЬ

Успешное решение экономических и социальных преобразований, проводимых в нашем государстве, требует от органов внутренних дел укрепления правопорядка, более эффективной, наступательной борьбы с правонарушениями, как в городе, так и в сельской местности. Органы внутренних дел на селе осуществляют свою деятельность в условиях экономических и социальных изменений связанных с проведением земельной реформы, изменением форм собственности и хозяйствования, образованием новых сельскохозяйственных структур, расслоением сельского населения по имущественному признаку, возрастанием подвижности, мобильности сельского населения, усилением миграционных процессов,

влиянием города и урбанизации большей части населения страны, проникновением на село коммерческих и кооперативных структур, превращением многих сел и деревень в поселения смешанного типа, дачные поселки и т.д. Если учесть, что согласно статистике, органы внутренних дел обслуживающие сельскую местность составляют 54% от общего числа органов внутренних дел, то вопрос организации деятельности данных органов внутренних дел на сегодняшний день очень актуален.

В последнее время, в сельской местности происходят изменения в состоянии преступности: темпы роста наиболее опасных преступлений здесь, зачастую выше, чем в городе; наблюдается увеличение некоторых видов преступлений, выравнивание интенсивности преступных проявлений¹.

Известно, что в решающей степени управленческая деятельность обусловлена воздействием среды функционирования. Как справедливо отмечает Г.А. Туманов «для органов внутренних дел внешняя среда выступает в виде факторов и условий, формирующих оперативно – служебную обстановку и предопределяющих направленность и интенсивность внешних управленческих воздействий».

Научная организация управления начинается с анализа задач, функций системы, зависящих от объекта воздействия и других элементов среды функционирования, которые, не являясь объектом воздействия, тем не менее, оказывают влияние на управленческую деятельность и эффективность обеспечения правопорядка.

Горрайорганы внутренних дел, обслуживающие сельскую местность, в целом выполняют такие же общие задачи, как и все органы внутренних дел. Однако эти задачи имеют определенную специфику, которая обусловлена особенностями среды их функционирования, в том числе особенностями криминологической характеристики сельской местности.

Обеспечение сохранности сельскохозяйственной продукции, имущества различных форм собственности, выявление и устранение причин и условий, способствующих хищению, растратам и другим преступным проявлениям, является одной из основных задач органов внутренних дел при организации профилактики правонарушений и охраны общественного порядка в сельской местности. Эти меры должны носить комплексный характер, их реализация предполагает участие всех служб и подразделений органов внутренних дел, взаимодействие со всеми государственными органами и общественными организациями.

При выполнении функций по борьбе с преступностью и охране общественного порядка, как в городе, так и в сельской местности, руководителям органов внутренних дел приходится использовать силы и средства практически всех служб и подразделений при их тесном взаимодействии друг с другом.

¹ Проблема организации деятельности райотделов внутренних дел сельской местности. // Сборник научных трудов. Академия МВД. Пахомов Г.А. Москва. 1984 г. с.143.

При решении задач по предупреждению, пресечению и раскрытию преступлений, охране общественного порядка и обеспечению безопасности, в сельской местности используются различные формы и методы организации данной деятельности. Это проведение оперативно – профилактических и оперативно – розыскных целевых мероприятий по отработке отдельных населенных пунктов или отдельных категорий граждан, организация деятельности ночных групп по предупреждению преступлений и т.д.

Выполнение задач по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, как в прочем и борьбе с преступностью и профилактике преступности, не под силу какой либо одной службе. Здесь требуются объединение усилий всего личного состава служб и подразделений: криминальной милиции, участковых уполномоченных милиции, патрульно-постовой службы, ГИБДД и других. Организационной основой деятельности являются комплексные и специальные планы мероприятий.

Разработке плана предшествует всесторонняя оценка состояния оперативной обстановки как в целом, так и по отдельным направлениям служебной деятельности, определение наиболее криминогенных мест и объектов, наиболее пораженных правонарушениями и преступлениями населенных пунктов. На этой основе определяются оптимальные профилактические меры, определяется тактика, форма и методы их реализации, конкретные действия каждой службы, производится расчет необходимого количества сил и средств для реализации намеченных мероприятий. Специально рассматриваются вопросы организации взаимодействия между службами и подразделениями органа внутренних дел, соседними горрайорганами, органами внутренних дел на железнодорожном транспорте и другими правоохранительными органами.

Проведение отдельных мероприятий требует специальной разработки памяток, инструкций, наставлений, организации и проведения служебных занятий, инструктажей личного состава отдела внутренних дел.

В плане отражаются вопросы материально-технического обеспечения проводимых мероприятий, организации управления силами и средствами, участвующими в проведении мероприятий, учета и отчетности о проделанной работе.

Руководителю органа внутренних дел, обслуживающему сельскую местность в сфере охраны общественного порядка и обеспечении безопасности приходится учитывать множество факторов характерных для данной территории.

Наиболее рельефно все особенности организации деятельности по борьбе с преступностью и охране общественного порядка в сельской местности выражены в целевых мероприятиях проводимых как в Курганской области в целом, так и в отдельном районе в частности.

Наиболее общим фактором, влияющим на особенности деятельности районных органов внутренних дел Курганской области, является сезонность труда сельских жителей. Результаты труда жителей в сельской местности

сосредоточены, особенно в летнее – осенний период, на обширных территориях и, как правило, легко доступны. Соответственно возрастает уровень имущественных преступлений совершаемых в этот период. В зимний период общий уровень преступности снижается. Наиболее характерным видом преступлений в летнее – осенний сезон являются кражи товароматериальных ценностей. С учетом данного фактора УВД Курганской области строит свою деятельность в сельских районах таким образом, чтобы наибольшее количество профилактических целевых мероприятий проводилось в указанный период, особенно по предупреждению краж сельскохозяйственной продукции. Наиболее широкое распространение в области получили такие операции как «Урожай», «Скот», «Дача» и некоторые другие. Причем оперативно – профилактические операции «Урожай», «Дача» долговременные, с апреля по октябрь месяц, т.е. пока не закончится сельскохозяйственный сезон. (на примере, Каргапольского района). Наряду с операциями по профилактике имущественных преступлений проводится множество мероприятий по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, особенно в период проведения культурно-массовых и спортивных мероприятий. Учитывая, что область на своей территории имеет большое количество водоемов, большие лесные массивы, имеет зоны отдыха, то соответственно проводятся такие оперативно – профилактические мероприятия как «Курорт», «Досуг», мероприятия по охране лесов от пожаров, «Браконьер» и другие.

Проводимые выше перечисленные мероприятия осуществляются, как правило, одновременно всеми ГРОВД расположенными на территории области. Нельзя не согласиться с мнением Г.А. Пахомова, который в своей работе пишет «... объединяет эти ГРОВД и является для них общим сезонная организация охраны общественного порядка и борьбы с преступностью. Это, конечно, не означает, что правонарушения совершаются только в этот период. Просто в так называемый сезон кривая правонарушений особенно поднимается, что требует комплексного использования сил и средств, мобилизации всех ресурсов, изыскания внутренних резервов, привлечения сил общественности, взаимодействия с соседними ГРОВД».¹

Учитывая, что перед органами внутренних дел стоит множество задач по выявлению, предупреждению и раскрытию правонарушений и охране общественного порядка, а, также учитывая такие факторы среды функционирования как многообъектность, плохая связь, характер и протяженность дорог, плотность населения, техническое обеспечение милиции, укомплектованность личным составом, деятельность Каргапольского РОВД организована по линейно – зональному принципу. Но учитывая нагрузку на каждого сотрудника, их профессиональную подготовку, при решении задач стоящих перед РОВД, особенно при проведении оперативно – профилактических мероприятий, независимо от

¹ Пахомов Г.А Организация функционирования районных органов внутренних дел, обслуживающих сельскую местность. Лекция. М.: 1984. С. 6.

того, связаны ли они борьбой с преступностью или имеют своей целью охрану общественного порядка и обеспечение общественной безопасности, всегда применяется комплексный подход в организации деятельности РОВД. При решении задач, поставленных перед личным составом, применяется матричная структура организации деятельности личного состава.

Руководитель операции ставит общую задачу перед командирами групп, которыми, как правило, являются либо начальники подразделений, либо старшие участковые уполномоченные милиции на определенных территориях (зонах). Командиры групп уже непосредственно распределяют личный состав по подгруппам, где старшими, в зависимости от целей и задач операции, являются либо участковые уполномоченные милиции или оперуполномоченные милиции.

Вполне естественно, что роль руководителя, в вопросах определения общей методики организации деятельности органа внутренних дел, очень велика. От того, насколько правильно и верно сумеет организовать коллектив начальник органа внутренних дел, зависит, как в целом орган внутренних дел справится с поставленными перед ним задачами. Автор считает, что наибольшее внимание руководителя органа внутренних дел в первую очередь должно быть сосредоточено на деятельности по следующим направлениям:

- создание устойчивой системы по сбору, анализу и оценке информации не только о состоянии преступности на определенной территории, но и факторах среды функционирования органа внутренних дел;
- учет факторов среды функционирования при выборе форм и методов организации деятельности органа внутренних дел;
- организация четкого взаимодействия между службами и подразделениями органа внутренних дел;
- комплексное использование сил и средств при выполнении поставленных перед органом внутренних дел задач;
- доведение до личного состава тех целей и задач, которые стоят перед органом внутренних дел;
- контроль за выполнением поставленных задач.

Понятно, что руководитель органа внутренних дел не ограничивает свою деятельность только выше указанными направлениями. Деятельность начальника органа внутренних дел многогранна. Наиболее рельефно она отражается в его работе по организации деятельности органа внутренних дел по основным направлениям оперативно-служебной деятельности: по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, предупреждению и пресечению преступлений, раскрытию и расследованию преступлений.

Козлова Юлия Валерьевна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Григоренко И.В

НЕТРАДИЦИОННЫЕ ТАКТИЧЕСКИЕ ПРИЕМЫ ДОПРОСА ПОДОЗРЕВАЕМОГО И ОБВИНЯЕМОГО (ИСПОЛЬЗОВАНИЕ МУЗЫКАЛЬНОГО И ЗАПАХОВОГО ФОНА)

Допрос является не только эффективным и самым распространенным, но и необходимым во всех случаях предварительного расследования следственным действием.

Не всегда по уголовным делам назначаются и проводятся судебные экспертизы. Успешно осуществить расследование можно и без предъявления людей и вещей для опознания, производства следственных экспериментов и других процессуальных действий, предусмотренных Уголовно-процессуальным кодексом в качестве средств собирания доказательств. А вот без допросов ни одно уголовное дело обойтись не может.

Знания правовых и криминалистических (технологических) характеристик допроса, особенностей подготовки и проведения отдельных видов допроса и умение их применить – важнейшее условие достижения целей следственного действия.

Использование достижений научно-технического прогресса в уголовном процессе приобретает порой самые неожиданные формы. Даже такие, о которых лет 30 назад в России и мечтать не приходилось. К числу подобного рода новшеств в отечественной практике борьбы с преступностью относится метод использования музыкального и запахового фона.

Создание и использование соответствующего музыкального фона – один из приемов допустимого воздействия на дающего ложные показания обвиняемого во время его допроса. Этот прием основывается на положении о том, что музыка способна воздействовать на эмоциональную сферу человека. Она может возбуждать и успокаивать, вызывать напряжение и чувство безопасности, пробуждать активность и расслаблять, вселять мужество и делать покорным, приводить в экстаз и погружать в меланхолию.

Влияние музыки на человека во многом зависит от конкретных жизненных условий, в которых он оказался. Лица, содержащиеся под стражей, испытывают так называемый сенсорный голод. Они ощущают гораздо меньше внешних раздражителей по сравнению с теми, кто находится на свободе. Поэтому арестованные могут повышенно реагировать и на такой раздражитель, как музыка. Почти у каждого обвиняемого есть любимые музыкальные произведения, прослушивание которых доставляет ему удовольствие, повышает настроение либо погружает в раздумье и грусть, заставляет вспомнить приятное или печальное прошлое, связанное с данной

мелодией. Музыка ассоциативно возбуждает соответствующие мысли и чувства, формирующие определенное поведение. Внутренняя установка обвиняемого на дачу ложных показаний может нейтрализоваться (хотя бы на некоторое время) более сильным музыкальным влиянием.

Использование музыки может быть успешным лишь тогда, когда хорошо изучена личность обвиняемого (подозреваемого), определены особенности его эмоциональной сферы, темперамента (данное требование относится и к условиям применения иных тактических приемов, о которых идет речь). Установлено, что у людей с сильным типом нервной системы повышается реакция на музыку в присутствии посторонних лиц, а у обладателей слабого типа — понижается. Для представителя сильного типа нервной системы (сангвиник, холерик) предпочтителен громкий музыкальный фон. Людям же со слабым типом нервной системы, самоуглубленным, чуждающимся других (меланхоликам), свойственна высокая чувствительность, и сила музыкального звучания для них должна быть небольшой.

Необходимым условием для применения музыки при допросе является обстановка, располагающая к доверительности. В помещении, где работают другие лица, такая обстановка не может быть создана. Поэтому с обвиняемым желательно остаться наедине. Готовясь к допросу, следует исходить из принципа подборки любимых музыкальных произведений допрашиваемого.

Применение музыки в изложенной ситуации не может быть расценено как разновидность психического насилия, так как речь идет о вызове положительных эмоций, нравственно очищающих обвиняемого. Недаром психотерапевты трактуют музыкотерапию как вид эстетотерапии, как бессловесное внушение определенного настроения, поднимающего больного над своими переживаниями.

Применение музыки на допросе обвиняемого не противоречит УПК, нормам этики, а является одним из правомерных тактических приемов, способствующих получению правдивых показаний.

Известно, что обонятельные ощущения человека, наравне со слуховыми и зрительными, играют огромную роль в его жизни. Запахи способны создавать или удерживать определенные настроения, устанавливать модели поведения, они влияют на работоспособность человека, его сердечно-сосудистую систему, внутричерепное давление, тонус мускулатуры, зрение, слух, пульс, сексуальное чувство. Существует много запахов, характер которых меняется в зависимости от концентрации. Очень часто люди с одинаковой остротой обоняния по-разному воспринимают запах одного и того же вещества. Обонятельные ощущения наиболее остры в теплую влажную погоду, при хорошем освещении. Обонятельная чувствительность повышается в начале дня и к вечеру.

Обоняние более тесно связано с эмоциональной сферой человека, чем

другие чувства, так как почти всякое обонятельное ощущение обладает более или менее ярко выраженным характером приятного и неприятного. Для многих людей обоняние – чувство, рождающее больше всего воспоминаний. Это объясняется тем, что механизм обоняния тесно связан с той частью мозга, которая управляет памятью и эмоциями.

В источниках, посвященных тактике и методике допроса обвиняемых, почти не встречается рекомендаций, учитывающих своеобразие половой принадлежности допрашиваемых. В то же время психологи и физиологи указывают на особую восприимчивость женщин к запахам, роль обоняния в изменении женского поведения.¹

В 2005 г. в прокуратуре Иркутской области более 40 раз успешно демонстрировались парфюмерные запахи во время допроса женщин, арестованных за совершение тяжких преступлений и отрицавших свою вину. Такому допросу всегда предшествовали оперативно-следственные мероприятия по сбору информации, характеризующей личность допрашиваемых. Во всех случаях использовались сведения о любимых духах обвиняемой, устанавливались ассоциативные причины этого (получения духов от любимого человека и т.п.).

Тактические условия применения запахов основывались на положениях о том, что сила, резкость и характер запаха духов ощущается не сразу, а по истечении 3 - 5 минут. Наиболее характерные свойства запаха проявляются только через 15 - 20 минут. Специалистами этот запах называется основным, срединным - именно он сохраняется в течение длительного времени.

С учетом приведенных рекомендаций допросы обвиняемых проводились в период с 17 до 21 часа, для создания доверительной обстановки в кабинете находился один следователь. За 10 минут до привода обвиняемой в кабинет следователь опрыскивал соответствующими духами кусок шерстяной ткани, помещаемой затем под стол. Для исключения посторонних раздражителей кабинет предварительно проветривался, на время допроса отключался телефон. Допросы длились от 2 до 4 часов. В начале обвиняемой напоминалось о положительных моментах в ее прошлой жизни, о семье и близких, к которым она может со временем вернуться, передавались письма от родных. Практика показывает, что в большинстве случаев достаточно даже небольшого количества запаха - напоминания о прошлой жизни, чтобы эмоциональное воздействие слов следователя неизмеримо усилилось, подтолкнуло человека к признанию. При этом во всех эпизодах никто из допрошенных не догадался о специальном применении запахов².

¹ Следственные действия. Криминалистические рекомендации. Под ред. В. А. Образцова. – М., 2003 г.

² Записки криминалистов. М., 2005 г. Вып. 1. С. 135—144.

Кочетова Ю.И., 2 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Холодок В.А.

К ВОПРОСУ О ЗАВЕДОМО ЛОЖНОЙ РЕКЛАМЕ

Перемены, происходящие в жизни общества, дали толчок к развитию рекламы и изучению рынка. И, как следствие этого, повысился интерес средств массовой информации к своей аудитории. Сфера рекламного бизнеса - удивительно благодатный объект научного анализа, но исследование этой сферы специалистами уголовно-правовой науки ведется явно недостаточно.

По официальным данным, экономическая нестабильность, не привела к падению объемов рекламы. А даже совсем, наоборот - в 2008 году был побит очередной рекорд по темпам развития рекламного рынка. Такие данные приводит ассоциация коммуникационных агентств России (АКАР). До сих пор рекламный рынок был одним из самых быстрорастущих. За 9 месяцев прошлого года прирост рекламного рынка составил более 20 процентов. В цифрах это 185 миллиардов рублей.¹

сегменты	Январь- сентябрь 2008г,млрд.руб.		прирост,%
	2007год	2008 год	
телевидение	73.5- 74.5	93.5-94.5	27.2
Радио*	-	9.5- 9.6	-
Печатные СМИ	35.5- 35.7	40.2- 40.4	14.3
в т.ч. газеты	8.4- 8.5	10.3- 10.4	22.4
журналы	15.8- 15.9	18.7-18.8	18.3
рекламные издания	10.9- 11.0	11.1- 11.2	2.2
Наружная реклама	29.6- 29.8	33.8- 34.0	14.1
Интернет**	2.8- 2.9	4.4- 4.5	55.0
Прочие носители	1.5	2.0	33.0
ИТОГО	-	183.0- 185.0	20.8

*- Данные по первым трем кварталам 2007 года и прирост рынка в 2008 году не представлены.

Окончательные оценки и динамика рынка радио будут согласованы экспертами АКАР по итогам 2008 года.

** - Данные без учета контекстной рекламы.

Президент фонда "Политика" В.А. Никонов опубликовал следующий долгосрочный прогноз: "К 2013 году резко интенсифицируются PR и реклама России как страны, а также отдельных ее городов, регионов и экономических игроков. Государство и бизнес пойдут в этом деле плечом к плечу, тратя крупные средства на то, чтобы нанимать ведущих западных консультантов и промоутеров. Ряд российских рекламных и PR- компаний обретут статус транснациональных".²

¹ [http:// www.akarussia.ru](http://www.akarussia.ru)

² Новиков В.А. Соблазн особого пути (Россия- 2013: незападный Запад)// Россия в глобальной политике. 2003.-№3.-Т. 1. –С. 52.

В рекламном бизнесе наблюдается высокий уровень криминализации, растет число организованных преступных группировок, активно участвующих в перераспределении доходов от рекламы. Многие рекламные бюро (службы, агентства, фирмы) действуют без какого-либо оформления, принимая заказы и выполняя их за наличный расчет, уходя от налогов. Доля фальсификации в общем объеме реализации товаров народного потребления достигла почти 30%. С 1999 года мошеннические подделки на лекарственном рынке выросли в 10 раз. Реклама фальсифицированных лекарств стала, по мнению врачей, национальной катастрофой. В информации, направленной на потребителя, обычно не доводится до сведения граждан тот факт, что практически не существует лекарственных средств, одновременно удовлетворяющих таким критериям, как: высокая эффективность, безопасность, отсутствие побочных эффектов. Не акцентируется внимание граждан на опасности самолечения. По данным токсикологов, около 60 тысяч россиян ежегодно погибают от самолечения фармацевтическими препаратами, которые нам навязываются через средства массовой информации. Это вдвое больше, чем в авариях на дорогах¹.

Исключение в 2003г. из Уголовного кодекса статьи 182 УК (заведомо ложная реклама) и статьи 200 УК (обман потребителей), без сомнения, усилило отмеченные криминально-теневые процессы и фактически "обезопасило" социально опасную деятельность в сфере рекламного бизнеса. Потребителем рекламы выступает огромная аудитория, не всегда способная правильно понять и соответствующим образом интерпретировать даже несложную информацию рекламного характера. Реклама, содержащая бездоказательные утверждения, намеренно рассчитанная на потребителей (детей, престарелых, малограмотных, лиц, страдающих различными заболеваниями), которые не в состоянии объективно оценить истинные свойства предлагаемого им товара (услуги), способна привести и нередко приводит к весьма негативным последствиям. Последние могут включать как имущественный ущерб, так и различной тяжести вред, причиняемый не только здоровью, но и жизни многих граждан.

На слушаниях в Судебной палате по информационным спорам при Президенте РФ были приведены следующие данные: в России ежегодно умирают около 100 тыс. онкологических больных, поверивших в возможность излечения экстрасенсами и отказавшихся от официальной медицинской помощи, в первую очередь благодаря ложной рекламе. В настоящее время реклама услуг экстрасенсов, колдунов, ведьм переместилась с центральных телеканалов на региональные, но не исчезла вовсе.²

По мнению многих ученых, исключение статьи 182 из УК РФ со всей очевидностью демонстрирует заботу о бизнесменах в области рекламы, точнее о распространителях рекламы, живущих за счет рекламы в средствах массовой информации. Особую опасность реклама представляет при

¹ Марданов Р. Таблетки вне закона: Так что же губит наше здоровье? // Российская газета. 2005. 24 марта.

² Баранова М.В. "Черная дыра" в уголовно-правовой защите рекламной деятельности //"Черные дыры" в Российском законодательстве. -2006. - № 2. - С. 452 - 464

создании так называемых финансовых пирамид. Многие считают, что после крушения "МММ", "Русского дома Селенга", "Русской недвижимости" и др, финансовые пирамиды ушли со сцены. Это глубокое заблуждение - "пирамиды" лишь видоизменили свою "геометрию". Более того, можно прогнозировать их рост.¹

В зарубежных странах происходит ужесточение уголовной ответственности в сфере рекламного бизнеса. Так, уголовная ответственность за ложную рекламу предусмотрена в законодательстве Швеции, Дании, Швейцарии. В США нарушители федерального закона о распространении по электронной почте рекламных писем (спамов) караются тюремным заключением до 5 лет или штрафом до миллиона долларов.

На основании изложенного, полагаем, что законодателю необходимо вновь установить уголовную ответственность за заведомо ложную рекламу.

*Леонов Семен Нодариевич, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.*

ДЕТЕРМИНАНТЫ ПРЕСТУПНОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

Причины и условия преступности и преступлений несовершеннолетних - это социально-негативные явления и процессы, детерминирующие преступность и преступления в целом.

Круг мотивов этих преступлений более ограничен, чем у взрослых преступников; мотивация отмечена здесь в ряде случаев определенными признаками инфантилизма.

Специфична мотивация самоутверждения в группе, лжетоварищества, псевдоромантизма, престижно-потребительских интересов, «запретного плода», враждебности к «чужим» и т.п., более всего связана с низкой культурой досуга и эмоций.

При этом, возрастные особенности личности включаются и начинают действовать в «механизме» преступного поведения не автоматически, а при безнадзорности, конфликтных ситуациях. Несовершеннолетние часто неправильно понимают, что значит быть взрослым, смелым. А при определенных условиях способствует формированию хулиганских мотивов и преступлений и возникновению поводов для них. Но влияние искаженных возрастных особенностей и их крайнего выражения – «детской мотивации» (озорство, легкомыслие) – характерно далеко не для всех преступлений несовершеннолетних. По общему правилу, чем тяжелее преступление, тем слабее это влияние ощущается.

¹ Баранова М.В. Мониторинг рекламы финансовых услуг как средство ранней диагностики мошенничества в форме «финансовых пирамид» // Реклама и право.-2004.-№1.

Преобладает же эгоистически-потребительская мотивация. Она служит причиной более половины всех регистрируемых преступлений несовершеннолетних, включая кражи, грабежи, разбои, вымогательства.

Насильственные преступления и преступления с хулиганскими мотивами часто совершаются несовершеннолетними в драках, происходящих вследствие групповой конфликтности или в пьяных компаниях. Так, каждое третье изнасилование, совершаемое лицом до 18 лет, происходит в обстановке групповых пьянок, в которых участвовали те, кто оказывались в последствии потерпевшими. Однако возрастающую роль в формировании мотивации половых преступлений играют распространение в подростковых группировках обычаев преступной среды, влияние порнографических и близких к ним фильмов, брошюр и т.п.; распространение в подростковой среде циничных взглядов на отношения полов.

В формировании личности несовершеннолетних, могущих в определенной ситуации совершить преступления, и непосредственном формировании мотивации этих преступлений решающую роль играют следующие криминогенные обстоятельства.

а) Отрицательные влияния в семье. Существенные дефекты семейного воспитания имеют место в большинстве случаев искаженного формирования личности и последующего перехода на преступный путь конкретных подростков. Примерно каждая десятая семья воспитывающая детей является криминогенно неблагополучной. В 30-40% случаев преступлений несовершеннолетних установлено прямое отрицательное влияние со стороны родителей и других старших членов семьи (например, злоупотребления алкоголем, грубость и жестокость, образ жизни, заведомо несоответствующий легальным доходам, и бравирование своей «ловкостью», безнаказанностью и т.д.).

б) Отсутствие (временное или длящееся) у родителей в кризисной ситуации возможности обеспечивать минимально необходимые потребности детей; настроения безнадежности или озлобленности в семье, из-за тяжелого материального положения. При отсутствии социальной помощи эти обстоятельства формируют мотивацию преступлений - краж, разбоев, грабежей и т.д.

в) Отрицательные влияния в ближайшем окружении – бытовом, учебном, со стороны сверстников или взрослых. Включаясь в обособленные группы для совместного времяпрепровождения и дорожа пребыванием в такой группе, подростки стремятся подражать лидерам и быть на них похожими по внешнему виду и поведению. Наряду с этим распространение получает и «взаимное заражение» (феномен толпы) во время матчей, рок-фестивалей, других массовых мероприятий.

г) Подстрекательство со стороны взрослых преступников, которое имеет место не менее чем в 30% случаев, хотя в большинстве остается латентным. Оно нередко связано с предварительным вовлечением в пьянство, азартные игры, другие формы «допреступного»

антиобщественного поведения в сочетании с пропагандой «преимуществ» жизни преступников.

д) Длительное отсутствие определенных занятий у несовершеннолетних, оставивших учебу, также обуславливает возникновение антиобщественных взглядов и привычек, могущих реализоваться в ситуационных преступлениях или повлечь вхождение в преступную группу.

е) Проникновение по разным каналам в подростковую среду, например, через средства массовой информации, бытовые контакты и т.д., стандартов повседневного поведения, не совместимых с ценностными ориентациями нашего общества (культ силы, жестокости, культ наркотиков, половой распущенности как якобы нормы современного подростка и т.п.).

Наряду и во взаимодействии с названными выше факторами формированию криминогенной мотивации и ее проявлению в преступности несовершеннолетних существенно способствуют (создавая возможности для их действия или усиливая его):

а) безнадзорность как отсутствие должного контроля со стороны семьи и воспитательных учреждений за поведением, связями, времяпрепровождением несовершеннолетних. Она констатируется не менее чем в четырех пятых случаев преступлений рассматриваемой группы. Безнадзорность может быть следствием неумения, нежелания родителей выполнять свои обязанности по воспитанию детей, может возникнуть в силу объективной невозможности, состояния здоровья родителей, неполной семьи и т.д.;

б) безнадзорность будущих несовершеннолетних потерпевших, содействующая созданию ситуации и поводов для преступлений. Например, по делам о преступлениях против личности, совершаемых несовершеннолетними, в 20-50% случаев негативное поведение потерпевшего предшествовало преступлению. Это неразборчивость в знакомствах, совместные выпивки, использование для встреч чердаков, сараев, подвалов, развязное поведение, агрессивность и т.п.;

в) резкие изменения в обстановке глубоких реформ в обществе системы ценностных ориентаций, замедленность и затруднительность их усвоения воспитывающей сферой; значительная опасность в этой связи воздействия на детей и подростков социально-негативной информации;

г) низкий уровень работы учебно-воспитательных учреждений (формализм, нечестность, непрофессионализм; отказ от индивидуального подхода и т.д.), в результате чего не формируется гражданская ответственность учащихся (или, наоборот, формируется отчужденность от официальных ценностей); учащиеся не получают навыков правильной самооценки и управления своим поведением, подавляется интерес к учебе, то есть формируется низкий уровень потребностей и интересов личности, ослабляется самоконтроль и искажается самооценка.

В настоящее время интенсифицировалось криминогенное значение неумения или нежелания педагогов формировать позитивные идеалы у

учащихся в условиях плюрализма мнений, конкуренции информационных потоков, давления демагогии, догматизма, национал-экстремизма;

д) распад системы трудоустройства подростков и воспитания в трудовых коллективах. Речь идет о неприменимости в условиях структурной перестройки экономики, традиционной системы административного бронирования мест для подростков; об отсутствии достаточных льгот для предприятий, организаций и учреждений, принимающих на работу; об ограничении в этой связи возможностей устройства лиц в возрасте от 14 до 18 лет, оставивших или окончивших школу и не продолжающих учебу; о слабой профориентации, неправильном отношении к работающим несовершеннолетним (нарушение законодательства об условиях труда, отсутствие заботы об их вовлечении в вечерние и заочные учебные заведения и в профессиональную учебу, в жизнь коллектива). Участились и нарушения законодательства о трудоустройстве несовершеннолетних, так как ряд предприятий в погоне за максимальной прибылью в условиях перехода к рынку в первую очередь сокращают подростков как «невыгодных» работников;

е) отсутствие достаточной сети клубных учреждений для подростков и свертывание из-за прекращения дотаций досуговых кружков, секций по месту жительства; отсутствие заботы о закреплении в них (а не просто о формальном «вовлечении») несовершеннолетних, находящихся в неблагоприятных условиях жизни и воспитания. Обеспечение необходимого количества мест в учреждениях, организующих культурный досуг несовершеннолетних, в том числе в летний период, а равно их профиля и дислокации, соответствующих динамике несовершеннолетнего населения, его возрастной структуре, интересам, утратило свой приоритетный характер в глазах местных органов власти, управления и трудовых коллективов;

ж) увеличение доли детей и подростков с отставанием в интеллектуальном и волевом развитии. Это в основном дети пьянствующих родителей. Их криминальный риск в результате легкости попадания под отрицательное влияние, состояние озлобленности из-за отношения окружающих, несдержанности и т.д. в 3-5 раз выше, чем у сверстников.

Формированию криминогенной мотивации и ее проявлению в поведении несовершеннолетних существенно способствуют также недостатки организационно-управленческого характера в правовоспитательной и правоохранительной деятельности.

Причины и условия преступности несовершеннолетних, как и преступности в целом, носят социально обусловленный характер. Они, прежде всего, зависят от конкретных исторических условий жизни общества, от содержания и направленности его институтов, от сущности и способов решения основных противоречий.

Социально-экономические и социально-психологические противоречия перехода к рыночным отношениям привели к глубинной переориентации молодежи с коллективистских духовных ценностей на корыстно-индивидуалистические. За последние 10 лет выросло целое поколение,

которое с малых лет занимается лавочной торговлей, охранной деятельностью в сомнительных учреждениях и т.п. Несовершеннолетние, воспитываясь в условиях, когда многие вопросы решались в отсутствие необходимого правового поля, привыкли не соблюдать предписания законов. Более того, у многих из них вошло в привычку постоянно всех обманывать и жить в страхе за собственную жизнь.

У многих несовершеннолетних появилась, если так можно сказать, «робингудовская» психология мести за несправедливость по отношению к ним, которая облегчает для них совершение преступления. Они внутренне не согласны с навязанным им клеймом «социального аутсайдерства».

Причины преступности несовершеннолетних можно разделить на две большие группы:

- 1) связанные с личностными особенностями несовершеннолетних;
- 2) отражающие недостатки общественного устройства.

Первая группа причин определяется подростковым нигилизмом, когда в душе внешне беспристрастных людей нередко кипят страсти, а за грубостью у юношей скрывается робость; катастрофическим снижением интеллектуального потенциала (до 6% учащихся не в состоянии усвоить школьную программу, 30% - испытывают при этом затруднения, 70% школьников имеют дефектный генотип). Кроме того, следует особо подчеркнуть, что, по подсчетам специалистов, акцентуированных личностей среди граждан - около 40%, а среди несовершеннолетних этот процент еще выше. В результате у несовершеннолетних проявляется рост корыстной и сексуальной агрессивности, хулиганства.

Вторая группа причин охватывает противоречия социального и экономического состояния общества.

В криминологической литературе в последние годы сложилось устойчивое мнение о том, что главной причиной преступности несовершеннолетних и ее стремительного роста является резкое ухудшение экономической ситуации и возросшая напряженность в обществе. Конечно, все это влияет и на взрослую преступность, однако стремительное снижение уровня жизни сказывается сильнее всего на подростках, ибо во все времена несовершеннолетние были и остаются наиболее уязвимой частью общества. Уязвимость заключается в том, что отличающие несовершеннолетних особенности (неустоявшаяся психика, не сформированная до конца система ценностей) делают их более подверженными влиянию факторов, которым взрослые люди противостоят гораздо успешнее.

Не имея возможности законным путем удовлетворять свои потребности, многие подростки начинают «делать деньги» и добывать необходимые вещи и продукты в меру своих сил и возможностей, зачастую путем совершения преступления. Несовершеннолетние активно участвуют в рэкете, незаконном бизнесе и других видах преступной деятельности..

Одной из специфических причин преступности несовершеннолетних на современном этапе жизни общества является катастрофическое положение с организацией досуга детей и подростков по месту жительства.

Многие детские учреждения, организации прекратили свое существование, а помещения, принадлежавшие им, переданы в аренду коммерческим структурам.

Продолжается процесс разрушения системы оздоровления и летней занятости. Многие оздоровительные лагеря для детей и подростков закрыты, а в оставшиеся дети из неполных малообеспеченных семей не всегда могут попасть из-за высокой стоимости путевок.

Известно, что среди несовершеннолетних из неблагополучных семей интенсивность преступности особенно высока. В основном в этих семьях процветают пьянство, наркомания, проституция, отсутствуют какие-либо нравственные устои, элементарная культура. Специалисты различных наук приводят внушительные цифры, говоря о несовершеннолетних, страдающих психическими заболеваниями, не исключаящими и исключаящими вменяемость. Психические расстройства детей - во многом результат и наследие соответствующего поведения и жизни их родителей-алкоголиков, наркоманов. Некоторые сочетания психических расстройств и социально-психологической деформации личности во многом объясняются тем, что причины патологического развития личности несовершеннолетних кроются в асоциальности и аморальности родителей.

В таких семьях процветает насилие по отношению друг к другу и к своим детям. Так, по данным исследователей, от произвола родителей ежегодно страдает около 2 млн. детей в возрасте до 14 лет, каждый десятый из них умирает, а 2 тыс. кончают жизнь самоубийством. Как прямое следствие этого – стремительный рост крайне опасных насильственных преступлений, совершаемых подростками и даже детьми. Жестокость порождает жестокость.

Из-за ненормальной обстановки в семье около 50 тыс. детей ежегодно уходят из дома, 20 тыс. покидают детские школы-интернаты из-за жестокого обращения, пополняя ряды беспризорных и безнадзорных, число которых в настоящее время достигло 3 млн. чел.

Уходя от родителей, несовершеннолетние ищут поддержку в обществе себе подобных. Подростков захлестывает волна «взрослой» жизни - секс, наркотики. В некоторых странах данные явления считаются прямыми причинами преступности несовершеннолетних.

К условиям, способствующим преступному поведению несовершеннолетних, относятся и недостатки в деятельности органов, на которые возложена борьба с преступностью несовершеннолетних. К сожалению, в настоящее время наблюдается фактическое бездействие общественно-государственных структур, призванных осуществлять воспитательную и профилактическую работу с подростками (комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав; органов управления социальной защитой населения; управления образованием, опеки и попечительства, по делам молодежи, управления здравоохранением, службы занятости). Существенные недостатки имеются в деятельности правоохранительных органов, в том числе и органов внутренних дел, по

предупреждению, выявлению, раскрытию и расследованию преступлений, совершаемых несовершеннолетними. Это создает атмосферу безнаказанности. Не обеспечивается неотвратимость наказания - важнейшее средство предупреждения преступного поведения.

Подводя итог сказанному, отмечу, что наличие причин и условий, способствующих преступности несовершеннолетних, не означает, однако, фатальной неизбежности совершения ими преступлений. Указанные причины и условия в определенной степени поддаются регулированию, нейтрализации и устранению. Важное значение в связи с этим приобретает общая и индивидуальная профилактика - система мер предупреждения преступности, применяемых государственными органами, в том числе органами внутренних дел, в отношении несовершеннолетних, совершающих преступления.

Маравина Алена Александровна, 4 курс,
ФГОУ ВПО «Волгоградская академия
государственной службы», юридический
факультет.
Научный руководитель: Тронева В.Н.,
кандидат юридических наук, доцент

ОСОБЕННОСТИ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ

В рамках данной статьи рассмотрена специфика реализации ювенальной юстицией функций судебной власти. Объясняется комплексный характер правосудия для несовершеннолетних. Отображена необходимость развития ювенальной юстиции в России.

Стремление стран к международному сотрудничеству началось в начале XX века, после первой мировой войны. Проблемы реализации прав несовершеннолетнего в судебном порядке существовали во все времена; данная тема и сейчас остается по-прежнему актуальной.

Для Российской Федерации проблемы в сфере ювенальной юстиции лежат в области реализации законодательных положений. В частности:

1. отсутствует специальный механизм реализации, охраны и защиты прав ребёнка;
2. множество государственных и негосударственных организаций и учреждений, занимающихся правами детей, часто дублируют друг друга, плохо скоординированы; отсутствует централизованный орган, который бы руководил, направлял их деятельность к общей цели;
3. решение прав детей не может ограничиваться только правовыми механизмами. Оно требует кардинального изменения социально-экономической ситуации в России, стабилизации.

Идея создания ювенальной юстиции вызвала повышенный интерес. После создания первого в истории суда по делам несовершеннолетних в США в 1899 г. возникло массовое увлечение необычным «детским» судом.¹ В середине 70-х годов XX века началась бурная трансформация ставших «классическими» и привычными форм и целей деятельности ювенальной юстиции. И несмотря на то, что некоторые европейские юристы начали активно продвигать идею замены суда для несовершеннолетних альтернативным ему органом, в большинстве стран мира суд для несовершеннолетних сохранился и функционирует достаточно эффективно.

Создание (а точнее, воссоздание) ювенальной юстиции в России предусмотрено судебной реформой, однако оно столкнулось со многими трудностями, включая отсутствие законодательства, теоретических исследований и судебной практики.

Обозначим особенности ювенальной юстиции.

1. Преимущественно охранительная ориентация ювенальной юстиции. Ювенальная юстиция создавалась и действует преимущественно как уголовное правосудие, задачи которого чаще ассоциируются с уголовным преследованием, обвинением, осуждением, наказанием, а не с защитой лиц, совершивших преступление. Тем не менее, при рассмотрении правовой базы ювенальной юстиции можно отметить выдвижение на первый план именно охранительной функции.

2. Социальная насыщенность ювенальной юстиции. Суть этого принципа – в акценте на изучении социальных условий жизни несовершеннолетних, представших перед судом, социально-психологических признаков их личности. Использование таких специальных знаний в западной правовой науке носит название «непрофессиональный элемент».

3. Максимальная индивидуализация судебного процесса в рамках ювенальной юстиции. Судопроизводство по любому делу, а не только по делу несовершеннолетнего, имеет сугубо индивидуальные цели, поскольку каждое преступление – акт индивидуальный, как индивидуальны уголовная ответственность и наказание за него. Более того, в центре судебного процесса находится личность несовершеннолетнего.

Такой суд в теории и практике ювенальной юстиции принято называть «уникальной судебной юрисдикцией»².

Реализация принципов ювенальной юстиции судом общей юрисдикции затруднительна, а, порой, фактически невозможна. Потому и возникла необходимость в ювенальной юстиции с «уникальным судом» для несовершеннолетних, действующим автономно от общего правосудия.

Суд по делам несовершеннолетних включен в российскую концепцию ювенальной юстиции в связи с тем, что он реализует принципы этой ветви юстиции, дополняет ее специфику, являясь ее центральным звеном.

Какова же сущность суда по делам несовершеннолетних?

¹ Мельникова, Э.Б. Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: Учебное пособие / Э.Б. Мельникова. – М.: Дело, 2000.

² Там же.

Во-первых, на начальной стадии рассмотрения дела присутствует магистр (мировой судья), поэтому особые требования предъявляются к его образованию, профессии и жизненному опыту: он необязательно должен быть юристом, но предпочтительно психологом, педагогом, врачом.

Эти же требования предъявляются и для суда присяжных по делам несовершеннолетних, особенно при составлении списков присяжных.

Во-вторых, ювенальная юстиция породила целый комплекс несудебных (и даже неюридических органов), которые призваны ее обслуживать и имеют вспомогательные функции. Такие органы называются административными, правомочных на вмешательство по делам несовершеннолетних вместо суда. Их главная компетенция заключается в правовой охране детей и подростков. К таким органам относятся: специальные комиссии и комитеты по делам несовершеннолетних (молодежи), комиссии по делам несовершеннолетних в России (а равно аналоги в других странах – например, комитеты по защите молодежи в Бельгии, комитеты и комиссии по социальному благополучию детей и подростков в Скандинавских странах и Финляндии).

В-третьих, в центре судебной процедуры находятся несовершеннолетний и судья.

В последнее время наблюдается тенденция трансформации суда по делам несовершеннолетних в суд комплексной, смешанной юрисдикции (так называемый «семейный суд»¹). Примером могут служить опекунские суды в Австрии, которые правомочны рассматривать и решать в одном деле правонарушение, совершаемое подростком, и вопросы гражданско-правовой защиты этого подростка.

Поэтому суд по делам несовершеннолетних имеет специфику персональной и предметной подсудности. В первом случае речь идет о рассмотрении только дел самих несовершеннолетних с передачей дел взрослых соучастников в суды общей юрисдикции, во втором – его спецификой является рассмотрение только правонарушений, совершенных несовершеннолетними.

Развитие ювенальной юстиции в России – это не только выполнение международных обязательств, связанных с ратификацией Конвенции о правах ребенка, не только решение проблем защиты несовершеннолетних, материнства, детства, семьи, это определение позиции взрослой части общества по отношению к своему существованию и развитию. Поэтому создание ювенальной юстиции – объективная необходимость цивилизованного развития российского общества.

На наш взгляд, ювенальная судебная система должна быть самостоятельной и самодостаточной, отделенной от уголовно-правовой судебной системы и являться частью системы ювенальной юстиции, место которой не в системе Верховного Суда Российской Федерации, а в системе ювенальной юстиции Российской Федерации.

¹ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: Учеб. пособие. – М.: Дело, 2000. – С. 272 – (Сер. «Российское право: теория и практика»).

Таким образом, на современном этапе ответственность несовершеннолетних основывается на общих принципах борьбы с правонарушениями и преступностью: законности, равенства граждан перед законом, виновной ответственности, справедливости и гуманизма. Однако эти принципы применительно к несовершеннолетним имеют специфику, которая определяется тем, что наказание в отношении несовершеннолетних в особой степени должно быть подчинено цели исправления виновных и предупреждения совершения новых правонарушений. Это особенно актуально в настоящее время с учетом экономического кризиса и снижения уровня дохода значительной части населения и связанного с этим ухудшения условий жизни и воспитания несовершеннолетних, растущей беспризорности подростков, ослабления общественного контроля за поведением несовершеннолетних.

Подводя итог сказанному, приоритет суда для несовершеннолетних в судебном процессе выражен более ясно, чем в суде общей юрисдикции. Максимальная индивидуализация делает роль судебной власти более конкретной и рельефной в отношении как несовершеннолетнего, так и общества в целом.

Пикалов Антон Игоревич, 3 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Пикалов И.А.,
кандидат юридических наук, доцент.

НАЛИЧИЕ ПОСТОЯННОГО МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА КАК ОДНА ИЗ ГАРАНТИЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЛИЧНОСТИ

Идея общего условия неприкосновенности личности нормативно закреплена в ст. 27 Конституции РФ, где сказано, что «каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Каждый может свободно выезжать за пределы Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации имеет право беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию».

Как отмечает О.А. Снежко: «права и свободы человека – единственная ценность, которая признается в государстве высшей. Ни одна другая конституционная ценность такой значимости не имеет, а следовательно, располагается по отношению к ней на более низкой ступени и не может ей противоречить. Права граждан пользуются приоритетом при осуществлении всей государственной деятельности».¹

¹ Снежко О.А. Конституционные основы защиты прав и свобод человека и гражданина в России // Современное право. № 3. 2008. С. 14.

Однако в уголовно-процессуальном законе существуют противоречия данным положениям. Например, не представляется сколько-нибудь веским обоснование избрания меры пресечения отсутствием у лица постоянного места жительства на территории РФ. В чем разница между лицом, имеющим постоянное место жительства на территории РФ и лицом, такового не имеющим? Каким образом, наличие постоянного места жительства препятствует лицу скрыться от органов предварительного расследования или суда? Вероятно, наличие постоянного места жительства, по мнению законодателя, является непреодолимым препятствием для «продолжения преступной деятельности», либо исключаящим саму возможность скрываться от органов суда и предварительного расследования. Причем, данное обстоятельство, как основание для избрания меры пресечения указано в связи с избранием наиболее жесткой меры процессуального пресечения – содержания под стражей (п. 1 ч. 1 ст. 108 УПК). Вызывает определенный интерес и то обстоятельство, что обосновывается необходимость избрания меры пресечения в виде содержания под стражей в отношении лиц, обвиняемых (подозреваемых) в совершении преступлений, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок *до двух лет*. Т.е. отсутствие постоянного места жительства является исключительным обстоятельством, безмерно повышающим опасность оставления лица на свободе до рассмотрения дела по его обвинению (подозрению) по существу и вступления в законную силу (оправдательного?) приговора. Уголовно-процессуальный закон не раскрывает понятия постоянного места жительства. Определение места жительства содержит ч. 1 ст. 20 ГК РФ в соответствии с которой местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Точно также место жительства трактуется в «Правилах регистрации и снятия граждан Российской Федерации с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах Российской Федерации»¹: «Местом жительства является место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает в качестве собственника, по договору найма (поднайма), социального найма либо на иных основаниях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - жилой дом, квартира, служебное жилое помещение, специализированные дома (общежитие, гостиница – приют, дом маневренного фонда, специальный дом для одиноких и престарелых, дом – интернат для инвалидов, ветеранов и другие), а также иное жилое помещение». С.И. Ожегов определяет постоянное, как не прекращающееся, неизменное и одинаковое во все времена, всегдашнее.² Исходя из определения С.И. Ожегова, законодатель ограничил возможность лица, подозреваемого или обвиняемого в совершении преступления, причем преступления небольшой тяжести, т.е. не несущей какой-либо серьезной опасности для общества, в свободе выбора и обладания местом жительства.

¹ Утверждены Постановлением Правительства Российской Федерации от 17 июля 1995 г. N 713.

² Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 57 000 слов / Под ред. чл. –корр. АН СССР Н.Ю. Шведовой. – 20-е изд., стереотип. М.: Рус. яз., 1988. С. 462.

Не обращая внимания на то, что возникает ряд вопросов, например, сколько времени необходимо прожить в одном месте, чтобы признать его постоянным, необходимо ли владеть жильем на праве собственности или достаточно иметь договор найма жилья, и т.д. Самое существенное, что данное указание уголовно-процессуального закона противоречит содержанию ст. 27 Конституции, в ч. 1 которой указано, что каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Из этого следует, что, ограничивая свободу гражданина на определение своего места жительства, уголовно-процессуальный закон не только нарушает Конституционные нормы, но и порождает возможность произвола и вольного толкования обоснованности избрания содержания под стражей. Нет необходимости напоминать, что именно содержание под стражей как мера пресечения в наибольшей степени ущемляет права человека и гражданина, не признанного еще судом виновным, при отсутствии в отношении этого лица обвинительного приговора, вступившего в законную силу. По смыслу рассматриваемой нормы, законодатель фактически инкриминирует лицу отсутствие у него постоянного места жительства, не объясняя, что это такое. Инкриминируя человеку отсутствие постоянного места жительства, законодатель определяет его как одно из исключительных оснований для фактического лишения человека свободы и определяет наказание в виде содержания под стражей. Исходя из некорректного звучания указанной нормы, необходимо внести некоторое уточнение в уголовно-процессуальный закон и сформулировать п. 1 ч. 1 ст. 108 УПК следующим образом: 1. подозреваемый или обвиняемый незаконно находится на территории Российской Федерации. Такая формулировка позволила бы: во-первых, скорректировать норму уголовно-процессуального закона с соответствующей нормой Конституции; во-вторых, снизить вероятность злоупотреблений со стороны субъектов уголовного процесса в отношении подозреваемых или обвиняемых, хотя и не имеющих постоянного места проживания на территории России, но находящихся на территории РФ на законных основаниях и имеющих преимущественное (в соответствии со ст. 20 ГК РФ) место проживания. В подтверждение данной мысли можно привести высказывание М.В. Баглая о том, что «право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства принадлежит каждому, кто **законно** находится на территории Российской Федерации».¹

Ссылка на отсутствие постоянного места жительства как на исключительное основание избрания содержания под стражей имела, например, в ст. 158 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР (по состоянию на 1 июня 1937г.).² В Уголовно-процессуальном кодексе РСФСР 1960г. данное основание отсутствовало и вновь появляется лишь в ныне действующем Уголовно-процессуальном законе. Совершенно верно отмечает

¹ Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. Учебник для юридических вузов и факультетов. – М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА. М, 1998. С. 186-187.

² Уголовно-процессуальный кодекс РСФСР. М.: Юридическое издательство НКЮ СССР. 1937. С. 45.

В.М. Лебедев: «Отношение к правам и свободам, степень их защищенности – безусловный показатель уровня зрелости и развитости правового государства».¹ Полностью соглашаясь с приведенным высказыванием, приходим к выводу, что в данном случае, мы видим регресс в области защиты конституционных прав и свобод гражданина.

Предеин Павел Юрьевич, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Абдулин Р.С.,
кандидат педагогических наук, доцент.

ПРОБЛЕМЫ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ НАД ДЕТЬМИ И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

Какие угрозы подстерегают детей на улице? В чем корень проблем насилия над детьми? И в чем особенность данной проблемы в России?

Термин педофилия не является ни юридическим, ни психологическим определением, он относится к психиатрии, которая описывает явление сексуальной жизни — психические расстройства и расстройства поведения (согласно Международной классификации болезней (МКБ), ред. 10²).

Вообще, педофилия — сексуальная девиация, психическое расстройство, для которого характерно влечение к детям малолетнего возраста. В бытовом языке этот термин стал синонимом злодея, насильника. В прессе и в быту термин «педофил» зачастую ошибочно используют по отношению к преступникам, совершившим преступление на сексуальной почве против несовершеннолетних.

Однако то, что педофилия является психическим расстройством, не может освобождать человека от ответственности за совершенные им действия. «Педофил» прекрасно осознает характер своих действий, последствия, которые наступают для ребенка и его родителей, он сознательно идет на нарушение действующего законодательства для получения собственного удовольствия. Поэтому на сегодняшний день, насильник несовершеннолетних и «педофил» это уже не синонимы, а абсолютно идентичные понятия.

Конституция РФ провозглашает: «Материнство и детство, семья находятся под защитой государства»³. Это значит, что защита детей, т.е. будущего поколения, находится в исключительном ведении государства. И охрана такой уязвимой части населения, как несовершеннолетние, от преступных посягательств любого характера, должно быть первоочередной задачей правоприменительных и правоохранительных органов.

¹ Лебедев В.М. Судебная защита свободы и личной неприкосновенности граждан на предварительном следствии. М. 2001. С. 5.

² Кон И.С. Социальная и клиническая психиатрия, 1998, том 8 № 3; Педагогика, 1998, № 5.

³ Конституция Российской Федерации, принятая 12 декабря 1993г.

Одной из ключевых проблем, связанных с ответственностью за противоправные действия, является так называемый возраст согласия, определяющий порог, по достижении которого сексуальные контакты с человеком не преследуются по закону. В разных странах этот возраст зафиксирован на различных уровнях (от 12 до 18), в России он установлен в 16, причем в период до декабря 2003г. он составлял 14 лет.

Согласно законодательству России половое сношение и иные действия сексуального характера, совершенные лицом, достигшим 18-летнего возраста, с лицом, не достигшим возраста 16 лет (ст.134 УК РФ), наказываются ограничением свободы на срок до трех лет или лишением свободы на срок до четырех лет¹. При изнасиловании несовершеннолетних ответственность увеличивается до 4 - 15 лет лишения свободы, в зависимости от тяжести преступления и возраста потерпевшего лица.

Кроме того, с теми же возрастными ограничениями преследуется совершение развратных действий (ст. 135 УК РФ) и наказываются штрафом, ограничением свободы или лишением свободы до 3 лет. Состав развратных действий не определяется в Уголовном кодексе и должен быть доказан в суде, что порой бывает очень сложно сделать.

Для ряда преступлений, таких как вовлечение в занятия проституцией, организация занятия проституцией, предусматривается увеличение наказания, если преступление совершено с несовершеннолетним лицом (ст. 240 и 241 УК РФ) — до 8 и 10 лет лишения свободы.

Отдельной статьей оговаривается ответственность за изготовление порнографических материалов с участием несовершеннолетних, а если были вовлечены лица, не достигшие 14-летнего возраста, то ответственность увеличивается до восьми лет лишения свободы (ст. 242.1 УК РФ).

Из приведенного анализа уголовной ответственности видно, что наказание по ст.ст. 134 и 135 УК РФ за половое сношение, иные действия сексуального характера и развратные действия в отношении несовершеннолетних предусмотрено небольшое наказание, чем, допустим, за изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями этой категории лиц, что полагаем недопустимо. Необходимо законодателю перевести данные преступления из категории средней тяжести в тяжкие и предусмотреть наказание как минимум до 8 лет лишения свободы.

Выявление фактов педофилии осложняется тем, что ребенок не в состоянии делать выбор и противостоять взрослому. При этом ребёнок знает, что занимался чем-то осуждаемым в обществе, и молчит об этом вдвойне, что отдаляет его от сверстников и родителей. Ни один мальчик не заявил о подобном случае в правоохранительные органы. Родители никогда не узнают об этом, поскольку физических травм у мальчика не остаётся. Даже физические травмы, нанесенные мальчикам мужчинами-педофилами, семьи предпочитают скрывать.²

¹ Уголовный Кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996г. № 64-ФЗ// СПС Консультант Плюс.

² Мария Арбатова: «Мы не учим детей говорить «нет» взрослым. В том числе и педофилам»Опубликована: 24 апреля 2008// Портал правовой информации Legis.

Что же касается повторных случаев насилия над детьми, то частота рецидивов гомосексуальной педофилии примерно вдвое превышает частоту рецидивов гетеросексуальной педофилии и составляет 13-28 процентов.¹

В России за последние три года резко возросло число преступлений против детей. Если в 2005 году жертвами преступников стали 123,5 тысячи несовершеннолетних граждан, то в 2007 году уже 208,4 тысячи. В четыре раза увеличилось число изнасилований. За последнее время на территории Российской Федерации зафиксировано 53 случая серийных изнасилований детей, из них раскрыто 48.²

Среди долгосрочных опасных последствий сексуальных или развратных действий для ребёнка врачи выделяют: попытки самоубийств, страхи, депрессия, злоупотребления алкоголем и таблетками, прерывание обучения в школе, стресс, сексуальные расстройства. Из девочек, подвергнувшихся развратным действиям в детстве, 17% имели мысли о самоубийстве и более 30% сделали попытку самоубийства. Соответствующие цифры среди мальчиков — 8% и 33%.³

До 50% осужденных педофилов сами являются жертвами сексуального домогательства в детстве. Так, Козаченко И.Я., рассматривая личностный аспект криминального насилия, говорит о том, что «плод человека на самой ранней стадии своего развития многообразно воспринимает факторы воздействия, исходящие не только от своей матери, но и иных источников реальной действительности...болезненно реагирует на конфликтную ситуацию. Грубость и насилие, которым может подвергаться его будущая мать, служат одним из основных источников болезненно-раздражительного состояния его нервной системы, а при определенных условиях после его рождения формируют его устойчивый агрессивно-насильственный характер»⁴.

У 50% педофилов происходит повторный срыв в течение 5 лет после освобождения из тюрьмы, а рецидив данных преступлений равняется 98%(!).⁵

Все это говорит об актуальности темы, и те меры, которые могут быть направлены на решение данной проблемы, должны быть найдены как можно скорее, и вот те, которые предлагаем ввести в первую очередь:

Глубокое изучение личности педофилов, что, кстати, по словам директора ФСИН РФ Юрия Калинина будет произведено в местах лишения свободы с использованием «детектора лжи» при составлении психологического портрета преступника.⁶

¹ Дерягин Г. Б. Криминальная сексология. Курс лекций для юридических факультетов. М., 2008. С. 88.

² www.grani.ru

³ «Сексуальное принуждение детей. Обнаружение и последствия», 2000 // www.wikipedia.org

⁴ Козаченко И.Я. Личностный аспект криминального насилия / Совершенствование деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью в современных условиях: материалы Международной науч.-практич.конфер.(25-26 октября 2007г.) Вып.4. Тюмень: Тюменский гоинститут мировой экономики, управления и права,2007, с.5.

⁵ Silverman A.B., Reinherz H.Z., Giaconia R.M. The long-term sequelae of child and adolescent abuse: a longitudinal community study. // Child Abuse & Neglect. — 1996. — Vol. 20, No. 8. P. 709.

⁶ Интервью Ю.Калинина /www.grani.ru

Создание специальных центров для наблюдения за освобождающимися из мест заключения лицами, имеющими склонность к педофилии.

Организация в школах системы тренингов самозащиты.

Создание информационной базы, куда ребенок сам может обратиться за своей защитой и защитой своих прав, а также получить помощь. Например, в западных странах такие телефоны рекламируют в детских передачах и мультфильмах.

Создание общей базы данных обо всех преступниках, когда-либо совершивших сексуальные преступления. Например, 29 июня 2006 г. в США начала работу общеамериканская онлайн-база данных лиц, совершивших сексуальные преступления, на сайтах публикуются имена, фотографии и адреса лиц, ранее осужденных за подобные преступления.

Тегенцева Наталья, 3 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Бритвина И.Б.,
доктор социологических наук, доцент.

НАРКОТИЗАЦИЯ МОЛОДЁЖИ КАК ПРАВОВАЯ ПРОБЛЕМА

Начиная с середины прошлого века, проблема наркомании является одной из наиболее серьёзных и негативно сказывающихся на общественном развитии. В XX веке наркомания широко распространилась в различных социальных слоях общества и его возрастных группах, как в пределах европейских и западных государств, так и на территории нашей страны.

Дальнейшее распространение наркомании нарушает стабильность современного российского общества, в котором проблема наркомании тесно связана с возрастной группой молодёжи. Уязвимость молодёжи перед данной социальной проблемой видится исследователями в недостаточной информированности, отсутствии адекватной молодёжной политики по указанным вопросам.

Спецификой проблемы наркомании является и её историческая изменчивость, постоянное изменение и расширение круга наркотических веществ и прочих веществ, используемых в этом качестве.

Также как отмечают исследователи, больные, страдающие данного рода патологией, гораздо чаще совершают различного рода и характера агрессивные и противоправные действия.¹

Повышенная опасность наркомании заключается и в том, что это социальное зло является почвой для совершения тяжких преступлений, то есть действий, соответствующих статьям 228 – 234 УК РФ.²

¹ Анисимов Л. Н. Наркотики: правовой режим. - Л., 1984. - С. 60.

² Уголовный кодекс РФ (УК РФ) от 13.06.1996 N 63 –ФЗ.

Таким образом, актуальность проблемы наркомании связана с широким распространением наркомании в обществе, её неоднородностью, прогрессирующим характером и социально опасным характером.

Для разрешения сложившейся ситуации проводятся исследования и собираются статистические материалы, предпринимаются различные меры профилактического и репрессивного характера.

Данная проблема получила своё теоретическое обоснование ещё в 90-е годы XX века в положениях законодательства и научных теориях девиаций, в то время как на настоящий момент в основном имеется необходимость выработки наиболее эффективных мер практического характера, закрепление их в нормативно-правовой литературе.¹

В строго научном смысле под наркоманией понимаются хронические заболевания, вызываемые злоупотреблением лекарственными или нелекарственными наркотическими средствами. Наркотическими признаются также вещества или лекарства, которые обладают способностью специфического действия на центральную нервную систему (стимулировать, вызывать эйфорию, изменять восприятие окружающего и прочее).²

Согласно законодательству, принято выделять опийную наркоманию; наркоманию, обусловленную злоупотреблением препаратов конопли; наркоманию, вызванную злоупотреблением эфедрона; барбитуровую и кокаиновую наркоманию; наркоманию, вызываемую галлюциногенами типа ЛСД. Критериями определения наркотиков в РФ являются способность вызывать эйфорию или приятные субъективные переживания, способность вызывать зависимость, существенный вред здоровью, не традиционность употребления поверхностно-активных веществ для данной культуры.

Закон «О наркотических средствах и психотропных веществах», принятый в 1997 году, подтверждает государственную монополию на любую деятельность, связанную с оборотом наркотиков. Согласно этому закону, запрещены не только производство и торговля наркотиками, но и их употребление без разрешения врача.³

По данным обследования молодежи Кургана и Курганской области, среди факторов употребления наиболее значимыми для молодёжи являются неблагоприятные социально-экономические процессы (снижение уровня жизни, рост безработицы, особенно среди молодежи) – 65,2%; доступность наркотических веществ (бары, дискотеки, места отдыха молодежи, учебные заведения) – 49,5%; плохая организация досуга молодежи – 39,2%; активная деятельность наркодельцов – 36,2%; падение общего уровня культуры, ослабление морально-нравственных основ в обществе – 25,7%; недостаточное внимание (контроль) со стороны семьи, родителей – 24,8%;

¹ Лапко А.Н. Наркомания как социальное явление // Закон и право, 2001. - № 9, С.7

² Латов Ю., Вуколова Т. Наркомания - Энциклопедия Кругосвет - www.krugosvet.ru

³ Федеральный закон О наркотических средствах и психотропных веществах от 10 декабря 1997.

отсутствие пропаганды здорового образа жизни в семье, школе, СМИ – 16,2%.¹

Тревожной тенденцией в распространении наркомании является и то, что в последние годы отмечается также снижение возрастной планки для лиц, принимающих наркотики и попробовавших их впервые. Так основная доля попробовавших наркотические вещества впервые приходится на возраст 12-13 лет (10,2%). Дальнейшее распределение по возрастам первого употребления выглядит следующим образом: 13-15 лет – 14,4%; 15-16 лет – 42,4%; 16-18 лет – 21,2%; 18-19 лет – 5,9%.²

Специфику составляет также то, что в настоящее время молодыми людьми употребляются не только наркотические вещества, которые определяют как тяжёлые наркотики (такие, как препараты опийной группы, кокаин и т.п.). Среди лиц, потребляющих наркотики и стоящих на учёте, 94,8% употребляют опиаты (морфин, героин), 2,5% - каннабиноиды (известные как препараты конопли), 2,7% - употребляют другие комбинации наркотических веществ.

В целом болезненность наркоманией по Российской Федерации характеризуется таким показателем – в среднем 245,36 человек на десять тысяч населения, а по Кургану и Курганской области на 2005 год – 235, 8 больных на десять тысяч населения.

Среди систематически употребляющих тяжёлые наркотики абсолютное большинство состоит на учёте в нарко-диспансере, причём количество этих людей по годам отличается достаточной стабильностью и процент молодёжи в этой группе не велик. Так возрастной состав в этой группе на 2005 год – от 0-17 лет – 0,2 %, 18-20 лет – 16,9 %, 31-39 лет – 79, 1 %, 40-59 лет – 3,8 %. В то время как в 2007 год – от 0-17 лет – 0,03 %, 18-20 лет – 1 %, 31-39 лет – 73, 9 %, 40-59 лет – 25,1 %.

По результатам обследования проводимого в Кургане и Курганской области, часть молодёжи (0,7% среди учащихся 8-11 классов и 6,7% среди студентов) потребляет препараты опийной группы.³

К препаратам данной группы относят натуральные — опий-сырец, опнопон (пантопон), маковую соломку, также синтетические — промедол (тримеперидин), метадон, лидол, и полусинтетические — героин (диацетилморфин). Опасность употребления данных веществ заключается в том, что в результате потребления препаратов этой группы отмечаются нарушения как в соматической, так и в психической сфере.⁴

Все отмеченные выше аспекты оказывают пагубное влияние на генофонд нации, расшатывает социальную стабильность общества, в силу того, что молодёжь представляет собой ту часть населения, на которую возлагаются главные надежды в нашей стране. Наркомания среди молодёжи

¹ Мониторинг наркоситуации в Курганской области - Оценка наркоситуации в среде детей, подростков и молодёжи, 2006.

² Отчёт о работе курганского наркологического диспансера - 2007.

³ Социальное исследование Молодёжь и наркотики - Курган - 2007.

⁴ Наркология. Методические рекомендации. – М.: Лаборатория базовых знаний, 2000. - С. 18.

нарушает тенденции развития в обществе, лишая общество его наиболее деятельного и активного потенциала.

Кроме того, молодые люди, употребляющие препараты опиной группы, зачастую не состоят на учёте в нарко-диспансере, что затрудняет их излечение.

Таким образом, можно утверждать, что помимо явных болезненных проявлений проблема наркотизации молодёжи зачастую носит латентный характер.

Для организации мер по борьбе с наркотизацией молодёжи применяются различные подходы, такие как информационный, репрессивный, медицинский, профилактический.¹

Профилактический подход направлен на устранение внешних (социально-экономических, бытовых, социально-психологических) причин и факторов употребления наркотиков.

Информационный подход заключается в пропаганде здорового образа жизни, предоставлении полной информации о негативных последствиях употребления наркотиков.

Медицинский подход направлен на выработку эффективных методик лечения наркомании.

Репрессивный подход имеет своей направленностью ужесточение законодательства, привлечение к ответственности лиц, участвующих в хранении, перевозке или распространении наркотических веществ. Данный подход также реализуется на уровне государственной законодательной власти. Осуществление указанных мер на государственном, а также региональном уровне рассматривается исследователями проблемы как наиболее перспективное.²

Кроме того, привлечение к решению данной проблемы различных структур общественного и правительственного уровня имеет своей целью упорядочить весь спектр предлагаемых профилактических мер.

¹ Латов Ю., Вуколова Т. Наркомания - Энциклопедия Кругосвет - www.krugosvet.ru

² Карпович К. А. Уголовно-правовые меры борьбы с распространением наркомании. - Ростов-на-Дону, 1992. - С. 62.

Федоренко Екатерина Владимировна, 3 курс,
ФГОУ ВПО «КРАСНОЯРСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ
УНИВЕРСИТЕТ», Ачинский филиал.
Научный руководитель: Тепляшин П.В.,
кандидат юридических наук, доцент.

ПРОБЛЕМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА СВОБОДЫ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЯ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

В современной России происходят глубокие социально-политические перемены, обусловленные интеграцией страны – общие демократические процессы мирового развития. В этой связи проблемы охраны и правового регулирования свободы совести и свободы вероисповедания требуют нового теоретического осмысления как комплексного, межотраслевого института в системе российского права.

Следует отметить, что до настоящего времени свобода совести и свобода вероисповедания как комплексные институты российского права не подвергались объективному, всестороннему и детальному исследованию, что обуславливает потребность в изучении данного государственно-правового института.

Начальник отдела контроля некоммерческих организаций управления Главного управления Федеральной регистрационной службы по Красноярскому краю, Эвенкийскому, Таймырскому (Долгано-Ненецкому) автономным округам Татьяна Вагина сообщила что в Красноярском крае растёт число религиозных организаций. По её данным, ежегодно в крае регистрируется до 10 религиозных объединений, но все они действуют в рамках уже существующих в крае конфессий. В их числе православные, мусульманские, баптистские и другие организации. Ликвидируются религиозные организации с такой же скоростью, как появляются. В 2007 году регистрационная служба подала 10 исков об их ликвидации. Это было связано с тем, что все они фактически уже прекратили свою деятельность и добровольно согласились на ликвидацию. Всего в Красноярском крае зарегистрировано 2,4 тысячи общественных объединений, из них 273 составляют религиозные организации. Кроме того, в крае действуют около 6 тысяч некоммерческих организаций.

Данное научное исследование опирается на теоретическую конструкцию (концепцию) института и подкрепляется юридической (судебной) и законотворческой практикой, связанной с оценкой закономерностей развития общественных отношений в сфере реализации права на свободу совести и вероисповедания.

Правовой институт свободы совести и свободы вероисповедания в Российской Федерации – это совокупность юридических норм,

регулирующих общественные отношения в связи с реализацией соответствующего субъективного права.

Однако в некоторых субъектах Российской Федерации проблеме реализации свободы совести и свободы вероисповедания уделяется недостаточно внимания, и на законодательном уровне свобода совести и вероисповедания не урегулирована.

Как представляется, судебная практика всех уровней (судебные решения по вопросам свободы совести как международных судов по правам человека в отношении России, так и органов судебной системы Российской Федерации), так же регулирует институт свободы совести и свободы вероисповедания. Однако вопрос включения судебной практики в правовую систему Российской Федерации представляется весьма дискуссионным. Существуют мнения о признании источником права всей судебной практики, в каких бы формах она не выражалась, включая деятельность нижестоящих судебных инстанций.

Судебная практика в области свободы совести и свободы вероисповедания представлена судами всех уровней: как международных судов по правам человека, так и органов судебной системы Российской Федерации.

В частности, Европейский суд сделал следующее заявление о значении права на свободу мысли, совести и религии: «Как начертано в статье 9, свобода мысли, совести и религии является одной из основ демократического общества в значении, принятом Конвенцией. Именно этот ее религиозный параметр является одним из наиболее важных элементов, из которых складывается личность верующих и их мировоззрение, но это же является и ценнейшим достоянием для атеистов, агностиков, скептиков и безразличных»¹.

В Конституционном Суде Российской Федерации вопросы реализации гражданами права на свободу совести и вероисповедания неоднократно были предметом рассмотрения. По мнению А.В. Пчелинцева «Конституционный Суд, пусть с некоторой излишней осторожностью и дипломатичностью, уделил достаточно серьезное внимание вопросам реализации гражданами права на свободу совести и вероисповедания»². Однако институт свободы совести полагает, что «своими решениями КС РФ фактически подтвердил принципы, лежащие в основе Федерального Закона «О свободе совести и о религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 года № 125-ФЗ и позволяющие властным группам контролировать религиозную сферу на предмет соответствия собственным о ней представлениям»³. Совершенно очевидно, «что реальный механизм кардинального улучшения ситуации в области свободы совести путем обжалования и отмены отдельных

¹ Холинер Д.П. Границы права на свободу совести и религии в практике Европейского суда по правам человека // Российская юстиция. 2007. N 8. С. 53 - 55.

² Религиозные объединения. Свобода совести и вероисповедания. Нормативные акты. Судебная практика / А.В. Пчелинцев, В.В. Ряховский. - М.: Юриспруденция, 2007. -С. 13.

³ Информационно-справочная система «Консультант Плюс».

положений ФЗ "О свободе совести и о религиозных объединениях" Конституционным Судом РФ или в результате иных юридических процедур отсутствует»¹.

Если обратиться к судебным делам, связанным с применением Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях», рассмотрение которых отнесено к компетенции судов общей юрисдикции, то, по мнению А.В. Пчелинцева и В.В. Ряховского, их можно подразделить на две основные категории:

1. дела, производство по которым возникает по инициативе религиозных организаций и граждан;
2. дела, производство по которым возникает по инициативе органов юстиции, органов прокуратуры и органов местного самоуправления.²

Также отметим, что в 2007 году к Уполномоченному обращались представители 20 российских церквей и религиозных организаций. Как и прежде, наибольшее количество жалоб поступало от протестантских церквей и других условно причисляемых к «нетрадиционным» конфессий. Были, однако, обращения и от представителей так называемых «традиционных» религий – мусульман, православных, иудеев и буддистов. Практически неизменными остаются и волнующие верующих вопросы: возвращение церковной собственности, выделение земельных участков и выдача разрешений на строительство культовых зданий, произвол со стороны представителей силовых ведомств, некорректность или нетерпимость отдельных средств массовой информации.³

В сентябре 2006 года были совершены нападения на синагоги в городах Астрахани и Хабаровске, а также на мечеть в Ярославле. Во всех трех случаях факты совершения преступлений сомнений не вызывали, а признаки их направленности на возбуждение национальной и религиозной вражды были, казалось бы, налицо. Тем не менее, уголовные дела по этим фактам были возбуждены только после вмешательства Уполномоченного. При этом оба дела о нападениях на синагоги были быстро закрыты за невозможностью установить виновных. После повторного вмешательства Уполномоченного дела были открыты вновь, но, судя по всему, расследуются неохотно и особой перспективы не имеют. По делу о нападении на мечеть виновные лица были все же установлены. Им было предъявлено обвинение в совершении преступлений, предусмотренных ч. 1 ст. 282 УК РФ (действия, направленные на возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды) и назначено наказание в виде условного лишения свободы и исправительных работ.

¹ Бурьянов, С.А. Проблема реализации свободы совести и тенденции в отношениях государства с религиозными объединениями в России: информационно-аналитический отчет Института свободы совести (вторая половина 2004 г. - конец 2007 г.). С.А. Бурьянов, С.А. Мозговой М.: Институт свободы совести, 2008.- С. 468.

² См.: Религиозные объединения. Свобода совести и вероисповедания: нормативные акты. Судебная практика / сост. А.В. Пчелинцев, В.В. Ряховский. М.: Юриспруденция, 2007. -С. 14.

³ Internet: www.ombudsman.gov.ru – 20 ноября 2008 г.

В отчетном году в результате вмешательства Уполномоченного были восстановлены права мусульманской общины г. Костромы и евангельских христиан-баптистов г. Муромы Владимирской области. Напротив, до сих пор не нашли своего положительного разрешения и потому остаются на контроле Уполномоченного аналогичные конфликтные ситуации в городах Москве, Астрахани, Воронеже, Красноярске, Моршанске, Рязани и Тамбове. В ряде случаев тяжбы о выделении земельных участков под культовые здания и о возврате культовых зданий длятся уже много лет. Следует подчеркнуть, что затяжной характер подобных тяжб нередко является прямым следствием неправильных и непродуманных решений органов власти. Показательна в связи с этим ситуация в г. Минусинске Красноярского края.

Управление имущественных отношений администрации Красноярского края обратилось в краевой Арбитражный суд с иском о признании приватизации указанного здания недействительной и о возвращении его в государственную собственность. Вопрос продолжает рассматриваться в судах различных инстанций: решение об удовлетворении иска то принимается, то отменяется, и конца тяжбе не видно. Верующим приходится проводить религиозные обряды и церемонии в квартирах и иных непригодных для этих целей местах, в то время как церковное здание, превращенное его незаконными собственниками в склад, разрушается и приходит в упадок.

Демократическое правовое государство должно строиться на принципах самоограничения властных функций в регламентации духовно-нравственной жизни общества, сознательно допуская риск «неправильного» мировоззрения как меньшего зла по сравнению с принудительным «правильным».

В решении данной проблемы более корректным выходом могло бы стать совершенствование работы соответствующих органов с целью разработать единую концепцию религиозного образования, направленную на воспитание у верующих и пропаганду толерантного отношения к лицам, исповедующим иную религию.

*Чащихина Екатерина Михайловна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Мащенко В.А.*

ГИПНОЗ КАК НЕТРАДИЦИОННЫЙ ВИД КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

Вопрос о возможности и законности применения гипноза при расследовании преступлений возник еще в конце XIX века и не находит официального ответа вплоть до наших дней.

Метод репродукции памяти при помощи гипноза применяется в настоящее время для раскрытия особо важных и запутанных преступлений. Однако до сих пор нет единой точки зрения не только о допустимости применения гипноза для раскрытия преступления, но и о существовании гипноза как нормального явления вообще.

В связи с этим хотелось бы дать ответы на следующие вопросы:

- Что такое гипноз? Существует ли он как объективное явление?
- Насколько допустимо и целесообразно применение гипноза для раскрытия преступлений?
- Какие условия необходимо при этом соблюдать?
- Какова доказательственная ценность информации, полученной при помощи гипноза?

Психиатры под гипнозом понимают «временное, сиюподобное состояние сознания, характеризующееся сужением его объема и резкой фокусировкой на содержании внушения, что связано с изменением функции индивидуального контроля и самосознания». Обычно выделяются следующие основные виды гипноза: классический, сомнамбулический, каталептический, китайский парадоксальный, психологический наяву, наркогипноз, цыганский, аппаратный, патологический и др. Гипнотическое состояние подобно естественному сну и может быть вызвано различными физическими и словесными воздействиями.

Вопрос о допустимости гипноза является одним из самых дискуссионных в криминалистической науке. В уголовно-процессуальной литературе посвященной этому вопросу преобладает точка зрения о недопустимости применения гипноза для расследования преступлений.

В период с 3 по 7 сентября 1923 г. в Вене заседал Международный полицейский конгресс, в одной из резолюций которого признавалось недопустимым применение гипноза в целях расследования уголовных дел.

В 1951 г. ООН провела в Брюсселе семинар, решения которого гласили: «Абсолютно необходимо, чтобы во всех системах права закон предусматривал, что органы, производящие расследование, не должны прибегать к каким бы то ни было методам, могущим ослабить волю преступника или его способность разбираться в происходящем, как например, обману или гипнозу, применяемым хотя бы с согласия испытуемого...».

Аналогичные выводы содержат решения двух других семинаров, созванных ООН в 1958 и 1960 годах. В СССР применение гипноза регламентировалось тремя нормативными актами. Так, в ст.18 Постановления ВЦИК и СТО РСФСР от 01 декабря 1924 г. «О профессиональной работе и правах медицинских работников» (действующий нормативный акт) указывалось: «Применение гипноза разрешается только врачам и в соответствующих государственных лечебных и научных учреждениях..., на основании особой инструкции, издаваемой Народным Комиссариатом Здравоохранения по соглашению с Народным Комиссариатом Юстиции».

«Инструкция по применению гипноза», утвержденная НКЗ и НКЮ РСФСР от 30 декабря 1924 года, разрешает гипнотизирование только с лечебной целью и только врачам-специалистам, с подробным отражением в истории болезни пациента и в специальной книге сведений о сеансе.

Применение гипноза в современной России разрешается только специально подготовленным врачам, исключительно в медицинских целях, в учреждениях здравоохранения.

Однако на деле бывает так, что раскрытие преступления без обращения к помощи т.н. «специалистов по активации памяти» становится, не только трудновыполнимо, но и практически невозможно. За фразой СМИ «специалисты по активации памяти» скрываются не кто иные как гипнотизеры.

В последнее время к их помощи прибегают все чаще. Наиболее известны два случая. 26 марта 2008 года «Российская газета» опубликовала интервью с Главой Следственного комитета при прокуратуре РФ Александра Бастрыкина. По его словам, раскрыть преступление помогли люди, владеющие техникой гипноза. Они смогли так сфокусировать память свидетеля, что она оказалась способна воспроизвести мельчайшие детали события. Подобным образом был «прочитан» номер машины, на которой приехали сообщники к месту преступления. Это и стало отправной точкой расследования. Эту же технологию, сказал глава Следственного комитета, возможно придется применить для раскрытия убийства руководителя ГТРК «Дагестан» Гаджи Абашилова. Тамошние следователи уже попросили прислать в Махачкалу ценного специалиста по гипнозу.

Таким образом, мы видим, что на практике для раскрытия преступлений активно используется метод гипноза. На наш взгляд лишь невежество и ханжеское отношение к этой методике мешает закрепить проведение этой процедуры в правовых актах. Между тем необходимость такого закрепления обусловлена спецификой гипноза. Данный метод основывается на вмешательстве в психику человека и поэтому чреват как осложнениями, так и злоупотреблениями.

Отрицательное влияние гипноза на человека необходимо рассматривать в возможностях:

во-первых, причинения вреда здоровью самим гипнозом как психофизиологическим процессом в виде неблагоприятного действия на психическую сферу загипнотизированного или другие функциональные системы организма;

во-вторых, умышленного или неосторожного причинения вреда гипнотизером.

Наиболее общие требования к проведению гипноза предлагаемые специалистами выглядят следующим образом:

1) добровольное предварительное согласие испытуемого (что подтверждается письменным заявлением) на опрос с использованием гипноза;

2) специалист, который проводит опрос при помощи гипноза, должен быть высшей квалификации и обладать знаниями не только в области медицины, гипнологии, но и в области юриспруденции;

3) сведения, полученные под гипнозом, не могут быть признаны доказательствами по делу, а выступают лишь как ориентирующая информация;

4) ход опроса с применением гипноза должен фиксироваться посредством видеозаписи;

5) применение гипноза в ходе опроса может касаться только психически здоровых лиц, и методы гипноза не должны ставить под угрозу жизнь и здоровье опрашиваемого;

б) применение гипноза должно носить исключительный характер.

К этим шести распространенным требованиям следует на наш взгляд добавить требование о недопустимости проведения гипноза обвиняемого. Как лицо заинтересованное обвиняемый может симулировать гипнотический сон.

На наш взгляд, применение гипноза, хотя и в редких случаях, неизбежно. Игнорирование данного обстоятельства может привести к крайне негативным последствиям. Именно поэтому процедура проведения гипноза должна быть детально регламентирована на законодательном уровне с учетом рекомендаций ученых и практикующих специалистов. Использование гипноза может дать важную ориентирующую информацию для раскрытия преступлений. Л.П. Гримак приводит данные трехгодичной работы гипнотизеров-дознавателей по 350 уголовным делам управления полиции Лос-Анжелеса. Из этой информации 66% данных признаны важными для следователей, ведущих эти дела. Из всего количества законченных производством дел в 65,5% полученная под гипнозом информация оказалась весьма ценной.

Признавая ценность информации полученной под гипнозом, мы, тем не менее, убеждены, что полученные при этом сведения не могут являться уголовно-процессуальными доказательствами, не могут они лечь в основу доказательственной базы. Однако, поскольку активация памяти применяется на практике, этот сложный процесс вмешательства в психику человека должен быть надлежащим образом регламентирован.

Шевченко Е.С., 2 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет.
Научный руководитель: Холодок В.А.

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ИНСТИТУТА НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЫ

Состояние необходимой обороны является обстоятельством, исключающим общественную опасность и противоправность деяния. Следовательно, причинение вреда посягающему в этих случаях не может служить основанием для уголовной ответственности. Совершенно иное положение создается при превышении пределов необходимой обороны. Как не попасть в тюрьму, если ты защищаешься сам или спасаешь близких?

В ст.37 УК РФ говорится о разновидностях необходимой обороны: при посягательстве, связанном с насилием, опасным для жизни (ч.1 ст.37) и посягательстве, не связанном с угрозой для жизни (ч.2 ст.37).

В первом случае идет речь о так называемой «беспредельной» обороне, когда защищаться можно любыми средствами и способами, вплоть до причинения смерти нападавшему. Возникает вопрос – когда можно убивать? Каждый юрист скажет – если потерпевшему объективно угрожала смерть, то только в этом случае он может оказать активный отпор и даже убить нападавшего. Но остается вопрос, а как оценить степень опасности. И здесь мнения адвокатов и судей часто кардинально расходятся. Общим принципом определения необходимости обороны считается «обоснованная угроза жизни»¹. Не страх, у которого «глаза велики», а именно такая угроза: направленный пистолет или нож, высказывания. Но не стоит забывать, что необходимая оборона происходит в таких условиях, когда трудно оценивать ситуацию мгновенно, когда потерпевший находится под влиянием душевного волнения. Зачастую именно эти обстоятельства и приводят к неправильной оценке ситуации². Всегда перед началом следует подумать – как можно будет доказать опасность? Принятые меры всегда должны быть адекватны угрозе. Например, если у нападавшего была только палка, а потерпевший, отобрав ее, нанес неоднократные удары по голове, причинив смерть, это не будет квалифицировано как необходимая оборона.

Законодатель Федеральным законом от 14 марта 2002 года сделал акцент на то, что от посягательства на жизнь можно защищаться любыми способами, причинять любой вред, что ослабило защиту таких важных для человека и общества благ, как безопасность здоровья, личная свобода, половая неприкосновенность, собственность, общественный порядок, неприкосновенность жилища. Возможно, этим законодатель хотел

¹ Козлова Н.Добрые убийцы// Российская газета.-2008.-№239.-с.20-21

² Ефимович А. О реальном обеспечении права на необходимую оборону правосудием // Российская Юстиция – 2008 - № 10 – с. 45 .

расширить право на необходимую оборону, но в действительности произошло его ограничение¹. В случаях такой самообороны акцент в правоприменительной деятельности логически переносится на превышение пределов обороны. Можно привести пример превышения предела необходимой обороны: в селе Заветном Ставропольского края местный бандит промышлял тем, что выбивал из жителей села деньги для преступных авторитетов. Наведаясь он и в дом к односельчанину Андрею Горину и «попросил» 2 тысячи долларов. Проситель дал срок подумать и вернулся через месяц с ружьем. С порога заявил, что убьет Андрея, если тот не отдаст всю сумму. На что Андрей ответил вымогателю стрельбой из собственного охотничьего ружья. Ранения бандита оказались смертельными. А тому, кто отказался платить дань, было предъявлено обвинение по ч.1 ст. 108 УК РФ – убийство, совершенное при превышении пределов необходимой обороны¹.

Судебная практика обычно исходит из того, что жизнь и здоровье человека являются неизмеримо более значимыми ценностями, чем имущество, но ведь право на собственность, неприкосновенность жилища, личную неприкосновенность закреплено конституционно, а значит, подлежат защите в не меньшей мере, чем жизнь. Кража ценного имущества из квартиры вряд ли уступает по степени общественной опасности причинению легкого или средней тяжести вреда здоровью человека. Поэтому, на наш взгляд, обороняющийся должен иметь право защиты неприкосновенности своего жилища и собственности путем причинения любого вреда здоровью человека.

В каждом конкретном случае следователь и судья, исходя из собственных представлений о необходимости причинения того или иного вреда, должны оценивать правомерность защиты – отсюда возможность судебных ошибок. Существует большая вероятность, что мнения разных судей разойдутся: одни посчитают действие необходимой обороной, другие – превышением ее пределов. Каждое уголовное дело рассматривается индивидуально. Индивидуальный подход – это, конечно, хорошо, но как гражданам определить максимальный предел обороны в условиях нападения?

В уголовном законодательстве большинства зарубежных стран законодатель четко устанавливает перечень защищаемых благ и максимальный предел того вреда, который допускается причинить посягающему в целях их обороны. На наш взгляд, переход в настоящее время к перечневой системе защищаемых обороной благ представляется своевременной мерой.

Пока не будут выработаны четкие критерии оценки превышения пределов необходимой обороны, граждане не почувствуют свою правовую защищенность, а в правоприменительной деятельности будут иметь место ошибки в квалификации.

¹ Козлова Н. Добрые убийцы // Российская газета – 2008 - №239 – с.20 – 21.

РАЗДЕЛ 5. СОЦИОЛОГИЯ И СОЦИАЛЬНАЯ РАБОТА

Маусеева Елизавета Владимировна, 5 курс,
Курганский государственный университет,
юридический факультет,
Научный руководитель: Чертова Л.Н.,
кандидат философских наук, доцент.

ПРОТЕСТНАЯ АКТИВНОСТЬ РОССИЯН

Активный социальный протест по всей России стал привычным элементом политической жизни. Однако, эта тема в России, по – прежнему, находится на периферии внимания политологов, социологов, политиков и журналистов. Проблемой социального протеста, рассмотренной через призму политического поведения, в той или иной степени занимались Г. Алмонд и С. Верба, С. Хантингтон и С. Липсет¹.

Важной формой политического поведения, по мнению Ф. Бурлацкого, является протест. Он может проявляться как в конвенциональных т.е. санкционированных местными властями, так и в неконвенциональных (несанкционированные забастовки, бойкоты, блокада транспортных путей, захват зданий и т.д.) формах.

Протест определяется как форма «нетрадиционного» политического поведения. Социальный протест — это выявление и критика существующих противоречий в обществе. В общем смысле, под этим понятием обычно подразумевают относительно открытую реакцию на общественную ситуацию: в поддержку или против неё.

В основу структурно – логического анализа данного исследования положены следующие классификации: по сфере распространения, отношению властей, продолжительности и применению насилия.

Выборка контент - анализа состоит из 28 дней различных времен года, на протяжении которых на территории РФ в 2008 году сотрудниками ИКД зафиксировано 275 акций протеста, в которых приняли участие 52846 человек.

Рассматривая динамику социального протеста по временам года необходимо отметить, что пик активности приходится на осень 41,2 % от всех акций социального протеста за рассматриваемый период. Примерно одинаковое количество акций приходится на весну и лето 26,1 % и 22,2 % соответственно. Наименьшее количество акций замечено в зимний период 10,5 % от всех акций социального протеста.

¹ Политология: учеб./А.Ю. Мельвиль; М.: Московский Государственный Институт Международных отношений (Университет), МИД России, ТК Велби, Издательство Проспект, 2004.

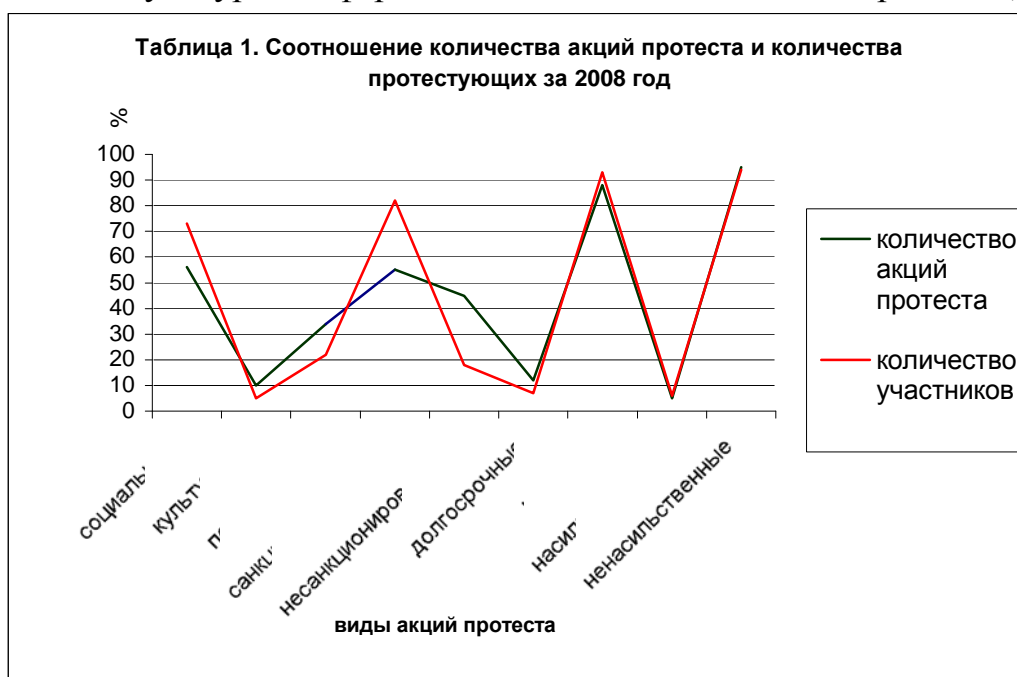
В зависимости от сферы, в которой распространились протестные настроения в отечественной политологии принято различать следующие типы: политический, социальный и культурный протесты.

Политический протест – протест, обращенный к представителям власти, цель которого, изменения политической ситуации, зачастую вплоть, до полной смены политического курса и режима (защита политических, трудовых: акции против невыплаты заработной платы и за ее повышение; гражданских: за отмену призыва, против произвола или бездействия правоохранительных органов; земельных прав; прав потребителей; акции против роста цен и тарифов).

Социальный протест - протест, направленный против социального неравенства, проблем существующих в обществе, как правило, экономического толка. Зачастую перерастает в политическую форму (защита жилищных прав; малого бизнеса; здравоохранение; образование; социальные выплаты и льготы).

Культурный протест - протест, вызванный каким либо событием в культурной жизни и вызвавший эстетическое возмущение населения (некоторые из гражданских прав, такие как права геев и лесбиянок, свобода СМИ и публичных мероприятий, право на информацию и свободу совести).

Сравнивая показатели протестной активности в рамках сферы их возникновения по временам года следует отметить, что зимой, летом и осенью протестующие наиболее активно проявляют себя в социальной сфере. При чем, наибольший показатель наблюдается осенью – 75 %, а также незначительно отличается летом – 63 %. Среди протестующих больше всего работников государственных и муниципальных учреждений, студентов. Весной над социальным протестом превалирует политический – 46 %, что является наибольшим показателем среди подобных в рамках других времен года. Акции в культурной сфере немногочисленны по всем периодам (табл. 1).



Что касается количества участников данных акций протеста, то необходимо отметить, что в некоторых случаях данные о протестующих отсутствовали, поэтому представленная картина может быть не достаточно полной. Но, тем не менее, располагая имеющейся информацией, можно сделать следующие выводы. Лидирующие позиции с большим отрывом в рамках социального протеста занимают летний и осенний периоды: 98,5 % и 93 % соответственно. Весной наиболее многочисленными акциями можно считать политические, которые составляют 70 %. Зимой количество участников социальных и политических протестов практически одинаковое: 46 % и 40 % соответственно.

Исторически сложились две формы протеста: с применением насилия и ненасильственный. Ненасильственные формы протеста в современной России постепенно вытесняют насильственные.

К насильственным формам протеста относят: бунт, перекрытие дорог, захват административных зданий, восстание, революция. К ненасильственным формам протеста можно отнести: протестное голосование, митинг, молчание, пикет, бойкот, голодовка, петиция, марш протеста, забастовка, флэшмоб.

Д. Верхотуров в своей статье «Социальный протест в современной России» разделяет акции протеста на две основные группы: разовые и долгосрочные¹. К долгосрочным можно отнести: установка палаточных городков, голодовки, забастовки, к разовым: митинги, пикеты, марши протеста, флэшмобы. Применяя данную классификацию к российской действительности 2008 года, можно заметить, что наибольшее количество долгосрочных акций протеста приходится на весенний и летний периоды (33 % от всех долгосрочных акций за данный период времени), наименьшее же количество долгосрочных акций протеста приходится на зимний период, всего 6 % от всех долгосрочных акций протеста.

По совокупности разовые акции протеста пользуются большей популярностью у россиян, нежели долгосрочные, хотя последние являются наиболее эффективными, но в связи с тем, что они большей частью являются несанкционированными многие «недовольные», боясь административных взысканий, отказываются от участия в них. В большинстве случаев к долгосрочным акциям протеста люди прибегают только в случае крайней безысходности.

Участники акций протеста отдают предпочтение санкционированным акциям протеста (151 акция за весь рассматриваемый период), хотя и не отказываются от несанкционированных (124 акции за аналогичный период).

Наиболее многочисленные несанкционированные акции протеста приходятся на весенний период: 58 % от всех участников несанкционированных акций протеста. В остальные периоды времени

¹ Дмитрий Верхотуров, «Социальный протест в современной России. Большинство протестных акций не политизировано»

процентное соотношение количества участников акций протеста данного вида невелико и колеблется в промежутке [12 %;15 %].

Наиболее распространенными акциями протеста в рамках классификации, критерием которой является применение насилия, можно считать митинги, пикеты, конференции и раздача листовок. Еще реже встречаются перекрытия дорог, голодовки, петиции, забастовки. Наименее встречающимися можно считать такие акции протеста, как бойкот, флэшмоб, захват административных зданий, бунт и марши протеста. Такая картина характерна для всех времен года.

В целом, количество участников акций протеста распределено по видам данных акций достаточно неравномерно. Это объясняется тем, что большое количество протестующих принимают участие в подписании петиции и воззваний, но не каждый способен выйти на митинг, пикет, объявить голодовку или забастовку. В настоящее время все большую популярность приобретают одиночные пикеты, в связи с тем, что их проведение возможно без разрешения местных органов власти, что не является нарушением закона.

Городское население более активно, чем сельское, при чем, преимущественно в крупных городах. Однако, летом протестная активность в крупных и небольших городах сравнялась (7 % от всех акций протеста за рассматриваемый период).

Таким образом, целостная картина протестной активности населения России представляет собой комплекс многочисленных, разнообразных форм и видов, применяемых на практике протестов, количество участников по которым распределено достаточно неравномерно, что в большей степени касается последней рассмотренной классификации, относительно применения насилия.

СОДЕРЖАНИЕ

РАЗДЕЛ 1. ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Булах Д.А.

ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ИСКАНИЯ ИНТЕЛЛИГЕНЦИИ В РАБОТАХ
П.Б. СТРУВЕ И С.Л. ФРАНКА 3

Коков А.И.

ДОСТУПНЫЕ МЕТОДИКИ ОРИЕНТИРОВАНИЯ В ПРАВОВОЙ
ДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ 6

Родненко К.С.

ПРАВСОЗНАНИЕ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОМ УЧЕНИИ И.А. ИЛЬИНА 9

Саломатина М.В.

ЛИБЕРАЛЬНАЯ ИДЕОЛОГИЯ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОМ УЧЕНИИ
К.Н. ЛЕОНТЬЕВА 12

Сухова А.В.

АНАРХИЗМ В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОЙ ТЕОРИИ Н. БЕРДЯЕВА
И В СОВРЕМЕННОСТИ 16

Табунщикова А.И.

ПРОБЛЕМА СИЛЫ ГОСУДАРСТВА В ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫХ ВЗГЛЯДАХ
Л.Н. ТОЛСТОГО И П.А. СТОЛЫПИНА 19

Теплякова А.В.

К ВОПРОСУ ОБ ОХРАНЕ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН 22

Чащихина Е.М.

ПАРТИЙНАЯ СИСТЕМА В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ 26

Ямбогло О.В.

«МОЛОДЕЖНЫЙ ПАРЛАМЕНТАРИЗМ» В РОССИИ КАК СПОСОБ
ФОРМИРОВАНИЯ ПРАВСОЗНАНИЯ СТУДЕНТОВ 28

РАЗДЕЛ 2. ГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРАВО

Алексеева Е.А.

РЕФОРМИРОВАНИЕ ПРАВОВОЙ И ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ РФ 2000-2008г.32

Вяльцева М.Г.

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНОГО ТАМОЖЕННОГО ТРАНЗИТА 35

Иванова С.

ОСОБЕННОСТИ ФОРМИРОВАНИЯ ДЕМОКРАТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ
СОЦИАЛЬНОГО КОНТРОЛЯ В РФ 39

Кураженков Д.С.

ПЕРМАНЕНТНЫЕ ПРИНЦИПЫ ПРАВА 42

Маковеев С.Н.

ПРАВОВЫЕ ПОЗИЦИИ КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА КАК УСЛОВИЕ
РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИИ 45

Маркова Л.М.

ПРОБЛЕМЫ ТАМОЖЕННОГО ТРАНЗИТА ГАЗА ТРУБОПРОВОДНЫМ
ТРАНСПОРТОМ С РЕСПУБЛИКОЙ УКРАИНА 48

Селиверстов Н.В.

ТАМОЖЕННЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ КАК САМОСТОЯТЕЛЬНЫЙ
ВИДОВОЙ ОБЪЕКТ ПРЕСТУПЛЕНИЙ 52

Федотова Ю.Г.

ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РОССИИ: ПРОБЛЕМЫ
ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПРЕДМЕТ ПАРЛАМЕНТСКОГО РАССЛЕДОВАНИЯ 55

РАЗДЕЛ 3. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Бутакова С.А.

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ СВЯЗАННЫЕ С РАЛИЗАЦИЕЙ ФЕДЕРАЛЬНОГО ЗАКОНА № 93 ОТ 30 ИЮНЯ 2006 ГОДА № 93 «О ВНЕСЕНИИ ИЗМЕНЕНИЙ В НЕКОТОРЫЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬНЫЕ АКТЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПО ВОПРОСУ ОФОРМЛЕНИЯ В УПРОЩЕННОМ ПОРЯДКЕ ПРАВ ГРАЖДАН НА ОТДЕЛЬНЫЕ ОБЪЕКТЫ НЕДВИЖИМОГО ИМУЩЕСТВА» 59

Жернаков А.С.

ПРОБЛЕМА РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ ПРИ ЗАЩИТЕ ПРАВ, СВОБОД И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ 62

Казеев М.Х.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ СТ. 31 ЖК РФ..... 66

Коков А.И.

ЯВЛЕНИЯ КОНСЕРВАЦИИ И ИНТЕРНАЦИОНАЛИЗАЦИИ В ЖИЛИЩНОМ ПРАВЕ РФ 68

Погорелова О.А.

ПРОБЛЕМНЫЙ СТАТУС ДЕПОЗИТНОГО СЧЕТА НОТАРИУСА 70

Сиротюк А.Л.

НЕПОСРЕДСТВЕННОЕ УПРАВЛЕНИЕ МНОГОКВАРТИРНЫМ ДОМОМ..... 74

Смирнова Ю.А.

СПОРНЫЕ ВОПРОСЫ В ПРАВОВОМ РЕГУЛИРОВАНИИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ КОРПОРАЦИЙ 75

Скобелева В.Н.

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ КОММЕРЧЕСКОЙ ТАЙНЫ..... 79

Федотова Ю.Г.

ПРИМЕНЕНИЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕР В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ КАК МЕХАНИЗМ ЗАЩИТЫ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ИНТЕРЕСОВ..... 82

Филиппов Е.В.

НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРИОБРЕТЕНИЯ И ВЫКУПА АКЦИЙ В ОТКРЫТОМ АКЦИОНЕРНОМ ОБЩЕСТВЕ 86

РАЗДЕЛ 4. УГОЛОВНОЕ ПРАВО И ПРОЦЕСС

Кабеева Е.А.

РЕГИОНАЛЬНЫЕ ОСОБЕННОСТИ ДЕТСКОЙ ПРЕСТУПНОСТИ 90

Кацанашвили С.И.

ПРОБЛЕМЫ ПРИНЦИПА СПРАВЕДЛИВОСТИ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ 92

Коваль Н.В.

СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ОБЩЕЙ МЕТОДИКИ ОРГАНИЗАЦИИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ, ОБСЛУЖИВАЮЩИХ СЕЛЬСКУЮ МЕСТНОСТЬ..... 95

Козлова Ю.В.

НЕТРАДИЦИОННЫЕ ТАКТИЧЕСКИЕ ПРИЕМЫ ДОПРОСА ПОДОЗРЕВАЕМОГО И ОБВИНЯЕМОГО (ИСПОЛЬЗОВАНИЕ МУЗЫКАЛЬНОГО И ЗАПАХОВОГО ФОНА)..... 100

Кочетова Ю.И.

К ВОПРОСУ О ЗАВЕДОМО ЛОЖНОЙ РЕКЛАМЕ..... 103

Леонов С.Н.

ДЕТЕРМИНАНТЫ ПРЕСТУПНОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ	105
Маравина А.А. ОСОБЕННОСТИ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ В РОССИИ	111
Пикалов А.И. НАЛИЧИЕ ПОСТОЯННОГО МЕСТА ЖИТЕЛЬСТВА КАК ОДНА ИЗ ГАРАНТИЙ НЕПРИКОСНОВЕННОСТИ ЛИЧНОСТИ	114
Предеин П.Ю. ПРОБЛЕМЫ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ НАД ДЕТЬМИ И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ	117
Тегенцева Н. НАРКОТИЗАЦИЯ МОЛОДЁЖИ КАК ПРАВОВАЯ ПРОБЛЕМА	120
Федоренко Е.В. ПРОБЛЕМА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНСТИТУТА СВОБОДЫ СОВЕСТИ И ВЕРОИСПОВЕДАНИЯ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ.....	124
Чащихина Е.М. ГИПНОЗ КАК НЕТРАДИЦИОННЫЙ ВИД КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ	127
Шевченко Е.С. НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ИНСТИТУТА НЕОБХОДИМОЙ ОБОРОНЫ	131

РАЗДЕЛ 5. СОЦИОЛОГИЯ И СОЦИАЛЬНАЯ РАБОТА

Маусеева Е.В. ПРОТЕСТНАЯ АКТИВНОСТЬ РОССИЯН	133
---	-----

Научное издание

ПРОБЛЕМЫ РАЗВИТИЯ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ

материалы Всероссийской студенческой научно-теоретической конференции
(17 апреля 2009г.)

Авторская редакция

Подписано в печать	Формат	Бумага тип № 1
Печать трафаретная	Усл. печ. л. 12,25	Уч. -изд. л. 12,25
Заказ	Тираж	Цена свободная

Редакционно-издательский центр КГУ.
640669, г. Курган, ул. Гоголя, 25.
Курганский государственный университет.
