

ФЕДЕРАЛЬНАЯ СЛУЖБА ИСПОЛНЕНИЯ НАКАЗАНИЙ
ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
И ПРОЦЕССА: ВЗГЛЯД МОЛОДОГО УЧЕНОГО**

*Сборник
Всероссийской студенческой научно-практической конференции*

28 ноября 2019 г.

Пермь
2019

УДК 347
ББК 67.4
А43

Ответственный составитель:

Преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин ФКОУ ВО
Пермский институт ФСИН России И.С. Долгинов

**Актуальные проблемы гражданского права и процесса: взгляд
молодого ученого:** сб. всерос. студ. науч.-практ. конф., 28 ноября 2019 г. –
отв. сост. И. С. Долгинов – Пермь: ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России. 2020 г. – 420 с.

ISBN 978-5-907165-61-8

На базе ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России 28 ноября 2019 г. состоялась Всероссийская студенческая научно-практическая конференция «Актуальные проблемы гражданского права и процесса: взгляд молодого ученого», направленная на профессиональное, правовое воспитание молодежи; формирование научной среды в области исследования актуальных проблем и перспектив реформирования современного законодательства России.

В сборнике опубликованы материалы участников конференции – студентов, курсантов, аспирантов и адъюнктов образовательных организаций высшего образования Российской Федерации, проявляющих научный интерес к актуальным проблемам гражданского права и процесса.

Статьи опубликованы в авторской редакции.

УДК 347
ББК 67.4

ISBN 978-5-907165-61-8

© ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России, 2019
© Коллектив авторов, составление, 2019

СОДЕРЖАНИЕ

СЕКЦИЯ

«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА И ПРОЦЕССА»

Абрамова Е.А. Гражданско-правовая защита деловой репутации юридического лица.....	8
Агалтинов Э.А. Дуализм правовой природы ФСИН России в гражданско-правовых отношениях.....	11
Афанасьева А.П. Механизмы обеспечения охраны и защиты прав и интересов несовершеннолетних в России.....	14
Багрова Е.В. Приобретательная давность в отношении бестелесного имущества и исключительных прав.....	19
Беккер Ю.С. Актуальные проблемы института заочного решения.....	24
Большаков А.С. Особенности договора счета эскроу в российском законодательстве	27
Буркова К.О. Проблемы защиты персональных данных и информации об интеллектуальной собственности.....	30
Быкова А.М. Проблема признания судебного прецедента в качестве источника российского права.....	33
Васильева С.В. Правовая природа безналичных денег.....	37
Волков Н.В. Интеллектуальная собственность: проблемы теории и практики.....	40
Галанов В.В. Проблемы признания и исполнения решений иностранных судов и арбитражей в России.....	46
Гладышева Н.Н. Узуфрукт в Российском праве: эволюция и перспективы	49
Гришанин А.Ю. Отдельные вопросы дачи прокурором заключения по гражданскому делу	53
Дайнеко Д.Д., Бахтеева Д.А. Проблема правового регулирования защиты интеллектуальной собственности в сфере облачных технологий.....	58
Джанаева С.С. Проблемы и перспективы развития страхования в РК.....	62
Добряков В.А. Проблемные аспекты правового регулирования банкротства граждан.....	65
Долганова А.С. Система органов управления акционерным обществом в РФ: общая характеристика и проблема распределения компетенции.....	69
Дружинина Ю.А. Ответственность туроператора и турагента по договору о реализации туристского продукта.....	74
Дудуева Я.С. К вопросу об извещении иностранных лиц в гражданском процессе.....	78
Ермолаева Е.А. Актуальные проблемы защиты гражданских прав несовершеннолетних по договору об оказании образовательных услуг.....	80
Ефимова Д.А. Принципы исполнительного производства.....	84

Жеребцова Е.И. Актуальные проблемы и перспективы развития кассационного судопроизводства в гражданском процессе	89
Закиров Т.А. Правовые проблемы защиты средств индивидуализации.....	94
Иванова А.С. Примириательные процедуры в гражданском процессе России.....	99
Ильина З.А. Проблема купирования судебных решений по гражданским делам в Российской Федерации.....	103
Кадышева А.Э. Правовой статус ребенка в гражданском процессе.....	107
Казакова Н.В. Проблемы защиты гражданских прав.....	112
Касаткин Д.М. К вопросу о перечне средств доказывания в гражданском процессе.....	115
Кашуба В.Н. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств.....	118
Киселев Б.Н. Специфика составления завещания в органах и учреждениях УИС.....	123
Комаров А.С. Вопросы правового регулирования социального обеспечения лиц, отбывающих наказания в исправительных учреждениях....	127
Кондрашова А.Е. Банкротство физических лиц в России. Тенденции и развитие «банкротного туризма».....	130
Коровин А.А. Цели введения процедуры банкротства физического лица.....	135
Красников А.П. Актуальные вопросы возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью сотрудника уголовно-исполнительной системы.....	139
Кустова А.А. К вопросу о необходимости легализации репутационного вреда в российском законодательстве.....	142
Леонтьева М.А. Сравнительно-правовой анализ обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников УИС и других видов страхования, предусмотренных законодательством РФ	147
Лобанова Е.И. Проблемы реализации принципа процессуальной экономии в гражданском процессуальном праве.....	151
Мазунина А.С. Дистанционный способ продажи товара.....	154
Майтанова К.С. Проблемы гражданской дееспособности несовершеннолетних в республике Казахстан.....	157
Манасян Т.В. Сопоставление возмещения убытков с институтом неустойки.....	161
Мартынов В.А. Цифровые права: «токены» гражданского кодекса.....	164
Марьин В.Е. Проблема разграничения кражи и находки.....	167
Мелентьева Л.В. Имущественная ответственность, как гражданско-правовая категория.....	171
Меньщиков Е.С. Возникновение и развитие института договора поставки для государственных нужд	175
Мерзляков К.В. Проблемы совершенствования нормативно-правового регулирования обязательного страхования сотрудников УИС	178

Миляева Д.Д. Особенности управления акционерными обществами с государственным участием.....	183
Мулакова Т.Е. О некоторых проблемах, связанных с запретом вознаграждения государственным служащим.....	188
Мялицына М.А. Гражданская ответственность за причинение вреда с участием беспилотных автомобилей.....	192
Нарейко А.С. Проблемные аспекты лизинга сегодня.....	196
Неволина А.В. Гражданско-правовая защита авторских прав: понятие, формы и способы.....	200
Немудрякин И.Б. Характеристика сторон при рассмотрении дел о защите прав потребителей.....	203
Нилов И.А. Компенсация морального вреда как способ защиты гражданских прав.....	205
Ноговицына Л.Д. Юридические последствия совершения оспоримой сделки.....	208
Огородов И.Д. Юрисдикционные аспекты в отношении споров с участием потребителей при дистрибуции цифрового контента в законодательстве Европейского Союза и Российской Федерации.....	211
Палкина Е.С. Возмещение убытков как способ защиты гражданских прав.....	215
Панихидин А.В. Некоторые проблемы договора дарения в свете антикоррупционного законодательства в УИС.....	217
Покрышкина М.С. Возмещение убытков как форма ответственности за нарушение обязательств с участием учреждений и органов УИС.....	222
Пономарева В.С. Проблемы защиты авторских прав.....	226
Рассказчикова А.А. Отмена единого налога на вмененный доход в России: повышение доходов бюджета или забота о предпринимателях.....	231
Рожина В.А. Защита прав граждан – участников долевого строительства (новеллы правового регулирования).....	235
Селезнева Э.В., Лучникова К. А. Актуальные проблемы заочного производства.....	240
Слепченко О.А. Ограничение прав участников арбитражного процесса в сфере использования систем видеоконференц-связи.....	244
Смаглиева П.А. Специфика распоряжения имуществом лицами, находящимися в местах лишения свободы.....	247
Снурников И.С. Производственная деятельность в УИС.....	251
Старкова Ю.Н. Договор розничной купли-продажи.....	255
Сугатов М.С. Участие ФСИН России в апелляционном производстве: новеллы процессуального законодательства.....	259
Таркина Л.Ю. Проблемные вопросы классификации юридических лиц.....	265
Тимофеева А.В. Вопросы взаимодействия и законности дифференцированных цен на товары и услуги в зависимости от форм оплаты.....	268

Фадеев К.О. Порядок вступления в наследство лиц, отбывающих наказание.....	271
Федоров М.Ф. Некоторые аспекты правового регулирования возмещения вреда в деятельности учреждений и органов УИС.....	275
Федорова С.М. Особенности дарения в уголовно-исполнительной системе.....	279
Хачатрян Г.С. Принцип добросовестности в гражданском праве.....	282
Ходжамуратова М.М. Электронное правосудие как важнейший элемент эффективности и качества судопроизводства.....	284
Шерстнев П.Ю. Холдинг, как гражданско-правовая категория.....	290
Шипицына С.Д. Лекарственные средства как объекты гражданского права.....	293
Шульгина М.В. Процесс признания сделок недействительными при осуществлении процедуры банкротства.....	297
Шушкина К.С. Страховой случай как существенное условие договора страхования жизни и (или) здоровья.....	302
Щербинина М.Ю. Аппарат государственной власти в регулировании гражданско-правовых отношений.....	305
Юрасова К.В. Злоупотребление процессуальными правами в гражданском судопроизводстве.....	309

СЕКЦИЯ «АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СЕМЕЙНОГО, НАСЛЕДСТВЕННОГО, ТРУДОВОГО ПРАВА»

Азанова В.В. Проблема нормативно-правового регулирования сферы социального туризма в российской федерации.....	313
Айбасов А.М. Перспективы развития транспортной отрасли в республике Казахстан.....	318
Алкенова Ж.А. Роль договора контрактации в деятельности сельской потребительской кооперации.....	323
Артамонова В.А. Отцовский капитал: юридическое обоснование, перспективы и реальность.....	328
Бочарникова К.М. Проблемы правового регулирования брачно-семейных отношений лиц, отбывающих наказания в исправительных учреждениях.....	331
Винокурова А.В. Раздел имущества по семейному законодательству.....	335
Глебова В.А. Процессуальное положение судебного эксперта в гражданском судопроизводстве.....	337
Долганова А.С. Система органов управления акционерным обществом в РФ: общая характеристика и проблема распределения компетенции.....	339
Дудырева М.А. Актуальные проблемы и развитие электронных доказательств в арбитражном процессе РФ.....	345

Егоров Б.Д. Вопросы преюдициальности постановления о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям в гражданском судопроизводстве.....	349
Жаворонкова Е.В. Совместное завещание супругов как новелла в наследственном праве.....	354
Кантаев М.А. Право инвалидов и лиц с ОВЗ на реабилитацию в Российской Федерации.....	358
Колдина Ю.Р. Проблемы осуществления трудовой деятельности иностранных граждан в РФ.....	363
Колдомова П.Ю. Адаптация трудового регулирования в условиях взаимодействия людей-работников и роботов.....	368
Крохалева А.А. Гражданско-правовые аспекты хранения вещественных доказательств в деятельности органов внутренних дел.....	373
Куликова Е.С. Совершенствование правового регулирования суррогатного материнства в РФ.....	377
Лысенко М.В. Наследственный договор: в поисках баланса интересов..	379
Никитин Т.Ф. Правовые аспекты «банкротного туризма» в Российской Федерации.....	384
Рустамова С.А. Особенности доказывания по судебным делам о фактических трудовых отношениях.....	387
Смирнов А.С. Гражданско-правовое регулирование имущественных отношений супругов в соответствии с российским законодательством.....	392
Смирнова И.И. Проблемы организации правового регулирования алиментных обязательств второй очереди.....	395
Столярова А.А. Наследственный договор.....	401
Сушилина П.А. Правоспособность насчитуруса: наследственно-правовой аспект в гражданском праве российской федерации.....	405
Усольцева В.С. Создание новых апелляционных судов в системе судов общей юрисдикции.....	408
Федорова А.И. Проблемы удостоверения совместного завещания супругами.....	413
Чугунова А.И. Рынок услуг аэропортов: естественная монополия или конкурентный рынок?.....	416

**СЕКЦИЯ
«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
И ПРОЦЕССА»**

Абрамова Е.А.
студент 2 курса
Западно-Уральский институт
экономики и права
katia.mitiha@yandex.ru

Научный руководитель:
Михалева Г.Н.
Западно-Уральский институт
экономики и права

**Гражданско-правовая защита деловой репутации
юридического лица**

Аннотация: статья посвящена вопросам реализации права юридического лица на защиту своей деловой репутации. Так же рассматривается понятие деловая репутация с разных точек зрения.

Ключевые слова: деловая репутация, юридическое лицо.

Под понятием деловая репутация в гражданском праве понимается как особое нематериальное благо, которое является объектом неимущественного права и тесно связанное с имущественными интересами ее обладателя. Отдельные авторы понимают деловую репутацию, как оценка о лице, которая сложилась у окружающих.

Так, А.П. Сергеев в своей работе пишет, что деловая репутация – это мнение о лице, сложившееся в результате оценки его профессиональных качеств¹. При анализе данного определения можно сделать неверный вывод о том, что деловой репутацией располагают только физические лица, так как они могут обладать профессиональными качествами, а юридические являются частью делового оборота.

З.В. Каменева раскрывает термин деловая репутация в широком и узком смысле и говорит, что под деловой репутацией понимается оценка обществом профессиональных, должностных качеств физических и юридических лиц, не зависимо от участия в деловом (предпринимательском) обороте, а в узком – оценка деловых качеств участников именно делового

¹ Гражданское право: учебник в 3 т. / Е. Н. Абрамова [и др.]; под ред. А. П. Сергеева. – М.: РГ–Пресс, 2011. – Т. 1. – 1006 с.

оборота¹. Делая оценку данного определения можно понять, что в широком смысле деловая репутация принадлежит физическим лицам, которые обладают и профессиональными и должностными качествами. А в узком смысле – только те лица, которые являются участниками делового оборота, то есть юридическим лицам.

Существуют и прочие точки зрения в рассмотрении понятия деловой репутации. Так, В.В. Килинкарров пишет: «деловая репутация – есть профессиональное «я» лица, сумма его положительных и отрицательных свойств, которое отражено в мнении общества»².

Таким образом, из вышесказанного можно сделать вывод о том, что наиболее верной будет такая точка зрения, согласно которой деловая репутация – это сложившееся мнение общества, в котором выражается оценка деловых качеств лица, то есть таких качеств, которые имеют отношение к какой-либо его общественно-важной деятельности. Однако окружающие могут оценивать только те качества, которые им известны. Такими качествами могут быть: надежность, профессионализм, исполнительность, известность и т.д.

Необходимо так же отметить, что юридическое лицо создает репутацию за счет своих действий.

Защита деловой репутации юридического лица – это законодательно закрепленные меры государственного принуждения, направленные на пресечение противоправных действий и устранение их неблагоприятных последствий³.

Из анализа части 1 и части 11 статьи 152 ГК РФ можно сделать вывод, что основанием для возникновения охранительного правоотношения по защите деловой репутации юридического лица является совокупность следующих четырех условий:

1. наличие факта распространения сведений;
2. распространенные сведения имеют порочащий характер;
3. распространенные порочащие сведения не соответствуют действительности;
4. указанные сведения распространены третьим лицом.

Способы защиты гражданских прав – это средства, которые предусмотрены законом, с помощью которых достижимы предотвращение, пресечение, устранение выявленных нарушений прав, а также восстановление прав и (или) компенсация потерь, образовавшихся

¹ Каменева З. В. Деловая репутация как объект гражданского права // Адвокат. – 2014. – № 5. – С. 19 – 22.

² Килинкарров В. В. Право на деловую репутацию субъектов предпринимательской деятельности: дис. ... канд. юрид. наук / В. В. Килинкарров. – С.-Петербург., 2011. – 204 с. – Электрон. версия печат. публ.

³ Потякина С. В. Некоторые особенности судебной защиты чести, достоинства и деловой репутации // SCI-ARTICLE.RU.

вследствие нарушения¹. Согласно части 2 статьи 150 ГК РФ «нематериальные блага защищаются в соответствии с ГК РФ и другими законами в случаях и в порядке, ими предусмотренных, а также в тех случаях и пределах, в каких использование способов защиты гражданских прав (ст.12 ГК РФ) вытекает из существа нарушенного нематериального блага или личного неимущественного права и характера последствий этого нарушения»².

Способы защиты гражданских прав закреплены в статье 12 ГК РФ. Для защиты деловой репутации, а также чести и достоинства в статье 152 ГК РФ предусмотрены специальные способы защиты. Данные способы применяются в случае распространения о лице не соответствующих действительности порочащих сведений, а также распространения о нем не только порочащих, но и других ложных сведений, при этом потерпевшему лицу необходимо доказать их недостоверность, в последнем случае не может быть применена компенсация морального вреда. Способы защиты, перечисленные в статье 152 ГК РФ в силу части 11, могут использоваться как физическими, так и юридическими лицами, тем не менее юридические лица в целях защиты деловой репутации не могут требовать компенсации морального вреда.

Одним из способов, который указан первым является опровержение. В литературе он является одним из самых используемых и популярных.

Опровержение не соответствующих действительности порочащих юридическое лицо сведений является специальным способом защиты деловой репутации и частным проявлением общего способа защиты гражданских прав, закрепленного в статье 12 ГК РФ – восстановление положения, существовавшего до нарушения права. Этот способ защиты обращён на восстановление деловой репутации, которая была до посягательства, в результате которого произошло ее преуменьшение. Данное отмечается и судами при принятии решений по искам о защите деловой репутации. К примеру, один из арбитражных апелляционных судов в одном из своих постановлений указал, что удовлетворение требования истца об опровержении распространенных о нем бесчестящих сведений должно приводить к восстановлению нарушенного права. То есть опровержение является воздействием на общество для удовлетворения своих личных целей.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федер. закон Рос. Федерации от 30 ноября 1994 г. № 177 – ФЗ: (ред. от 18.07.2019 г.)

² Брагинский М. И. Договорное право. Книга первая: Общие положения. / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – 3-е изд., стер. – М.: Статут, 2009. – 847 с.

Агалтинов Э. А.
курсант 4 курса
Пермский институт ФСИН России
OlgaSib@mail.ru

Научный руководитель
Попова В.В.
доцент кафедры
гражданско-правовых дисциплин,
к.ю.н.
Пермский институт ФСИН России

Дуализм правовой природы ФСИН России в гражданско-правовых отношениях

Аннотация: В данной статье раскрывается подход отечественного законодателя к вопросам правового регулирования статуса федеральных органов исполнительной власти в гражданско-правовых отношениях на примере ФСИН России. Отмечается двойственность ее правовой природы, проявляющейся в реализации публично-правовых полномочий как органа государственной власти и как юридического лица.

Ключевые слова: ФСИН России, федеральный орган государственной власти, юридическое лицо, оперативное управление, казенное учреждение.

В соответствии с положениями ст. 125 Гражданского кодекса РФ (далее по тексту – ГК РФ) органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов, могут своими действиями приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, выступать в суде от имени Российской Федерации.¹ Кроме того, государственные органы в случаях и в порядке, предусмотренных федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ, по их специальному поручению могут выступать от их имени. Так полномочия РФ в гражданском обороте по приобретению и осуществлению имущественных и личных неимущественных прав и обязанностей реализуются через федеральные органы исполнительной власти (министерства, федеральные службы и федеральные агентства), в частности, определенные Указом Президента РФ от 21.05.2012 № 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти».² В соответствии с

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019, с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019) // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301

² О структуре федеральных органов исполнительной власти: Указ Президента РФ от 21.05.2012 № 636 (ред. от 14.09.2018) // Собрание законодательства РФ. - 2012. - № 22. -

положениями Указа Президента РФ «О структуре федеральных органов исполнительной власти» ФСИН России является федеральной службой, руководство деятельностью которой осуществляет Президент РФ.¹ Согласно положениям п. 1 Указа Президента РФ от 13.10.2004 № 1314, ФСИН России является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим правоприменительные функции. Таким образом, Президент РФ однозначно подчеркнул публично-правовую, властную правовую природу ФСИН России, равно как и других федеральных органов исполнительной власти.

Зачастую, суды, рассматривая иски о возмещении морального вреда, предъявленные к территориальным органам ФСИН России, либо к отдельным казенным учреждениям УИС, подчеркивают, что «...именно Российская Федерация в лице ФСИН России является надлежащим ответчиком по настоящему спору...», «... доказательств наличия оснований для освобождения Российской Федерации в лице ФСИН России от гражданской правовой ответственности в виде компенсации морального вреда истцу за счет средств казны Российской Федерации ответчиками не представлено».² То есть, фактически, суды рассматривают ФСИН России как представителя государства в данных гражданско-правовых отношениях деликтного характера.

При этом, в п. 12 данного Указа Президента РФ установлено, что ФСИН России является юридическим лицом, со всеми необходимыми атрибутами (гербовая печать, штампы. Бланки, счета и т.д.). Пункт 5 данного Указа Президента РФ закрепил положения о том, что ФСИН России осуществляет свою деятельность в двух формах: самостоятельно и через свои территориальные органы, учреждения, следственные изоляторы, а также предприятия. Аналогичные положения о статусе федеральной службы как юридического лица зафиксированы и в Приказе ФСИН РФ «Об утверждении Регламента Федеральной службы исполнения наказаний».³ Пункт 9.2 данного приказа содержит положения, указывающие на то, что не только ФСИН России, но и территориальные органы уголовно-исполнительной системы (далее по тексту – УИС) являются юридическими лицами. ФСИН России имеет ИНН 7706562710, ОГРН 1047797031479, юридический адрес: г. Москва, ул. Житная, 14.

В соответствии с положениями статьи 11 Закона РФ от 21.07.1993 №

Ст. 2754.

¹ Вопросы Федеральной службы исполнения наказаний: Указ Президента РФ от 13.10.2004 № 1314 (ред. от 09.09.2019) // Собрание законодательства РФ. - 2004.- № 42. - Ст. 4109.

² Апелляционное определение Суда Ханты-Мансийского автономного округа - Югры от 18.12.2018 по делу № 33-8191/2018 // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

³ Об утверждении Регламента Федеральной службы исполнения наказаний: Приказ ФСИН РФ от 19.05.2006 № 245 (ред. от 13.10.2009) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. - 2006. - № 26. // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019)

5473-1, полномочиями по владению, распоряжению и пользованию имуществом уголовно-исполнительной системы обладает ФСИН России от имени государства.¹ При этом, данное имущество находится в федеральной собственности. ФСИН России, являясь юридическим лицом, может осуществлять деятельность через свои территориальные органы. Регламент ФСИН России в интересах развития социальной сферы УИС, а также привлечения осужденных к труду, дает право территориальным органам ФСИН России полномочия по созданию в пределах своей компетенции предприятий любой организационно-правовой формы.

Правосубъектность ФСИН России в части распоряжения федеральным имуществом имеет достаточно четкие и осязаемые границы. ФСИН России в соответствии с п. 1 ст. 296 ГК РФ имеет полномочия по согласованию распоряжения учреждениями и казенными предприятиями имуществом, закрепленным за ними на праве оперативного управления. Однако ФСИН России не может давать такого согласия, например, на передачу имущества, находящегося на праве оперативного управления его учреждений, в частности, муниципальным образованиям в муниципальную собственность.

Данные положения возможно проиллюстрировать примером судебной практики. Федеральное казенное учреждение с согласия ФСИН России приняло решение о передаче в муниципальную собственность общежитие личного состава, принадлежащее учреждению на праве оперативного управления. Арбитражный суд Волго-Вятского округа, давая свою оценку данным действиям указал, что ни ФКУ, ни ФСИН России не имели таких полномочий по распоряжению федеральным имуществом, так как универсальные полномочия собственника в части распоряжения имуществом Российской Федерации, в том числе по его закреплению и изъятию, осуществляет Федеральное агентство по управлению государственным имуществом.²

Таким образом, фактически, РФ, являясь собственником федерального имущества, передавая его ФСИН России, признавая за данной федеральной службой полномочия собственника такого имущества, в том числе на дальнейшую его передачу на условиях ограниченных вещных прав федеральным казенным учреждениям, ограничивает право распоряжения на передачу данного имущества каким-либо иным субъектам, то есть, по сути, его нецелевое использование. Подводя итог в целом вышесказанному, следует сделать вывод о том, что ФСИН России имеет двойственную публично-правовую и частноправовую природу, осуществляя полномочия в пределах полномочий и компетенции как от своего имени, так и от имени РФ.

¹ Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы: Закон РФ от 21.07.1993 № 5473-1 (ред. от 06.02.2019, с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2019) // Ведомости СНД и ВС РФ. - 1993. - № 33. - Ст. 1316

² Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 16.10.2017 № Ф01-4202/2017 по делу № А38-10623/2016 // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019)

Афанасьева А.П.
студент 4 курса
Института подготовки государственных и
муниципальных служащих Академии ФСИН России.
Научный руководитель:

Юдина Ю.В.
доцент кафедры гражданского права и
процесса юридического факультета
Академии ФСИН России,
к.ю.н., доцент

Механизмы обеспечения охраны и защиты прав и интересов несовершеннолетних в России

Аннотация: в последние годы в Российской Федерации произошли значительные общественно-политические и юридические реформы, позволившие значительно изменить степень защиты прав несовершеннолетних. В связи с этим предоставляется актуальным более полный анализ механизмов обеспечения охраны и защиты прав и интересов несовершеннолетних¹.

Ключевые слова: несовершеннолетние, защита прав и интересов несовершеннолетних, механизмы обеспечения охраны и защиты прав.

В статье 2 Конституции Российской Федерации закреплено, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью, а их признание, соблюдение и защита-обязанность государства. Данный принцип является одним из самых важных в организации государства и общества, и придает России характер конституционного государства.

Защиту прав и свобод человека и гражданина можно определить как деятельность специальных уполномоченных органов государственной власти, направленную на восстановление нарушенных прав и принятию мер, препятствующих их нарушению. Защиту прав несовершеннолетних должны обеспечивать специальные нормы права, содержащиеся в различных отраслях российского права

Проводя анализ Конституции РФ, нам так и не удалось найти нормы права, которые непосредственно относятся к правовому статусу несовершеннолетнего. В гл. 2 Конституции Российской Федерации понятия «ребенок» и «дети» употребляются в: статье 7, в которой говорится об обеспечении государственной поддержки семьи, отцовства, материнства и

¹ Кобзева С.В. Защита прав несовершеннолетних от угроз в сети Интернет // Информационное право. 2017. № 2. С. 33 – 39.

детства; статье 38, которая закрепляет обязанность государства и родителей заботиться о детях; статье 39, содержащей нормы о социальном обеспечении наиболее уязвимых слоев населения; статье 43, устанавливающей право на образование и обязанность родителей обеспечить его получение.

Кандидат юридических наук Горячева С.А., считает, что «...конституционно-правовой механизм охраны и защиты несовершеннолетних представляет собой взаимосвязанную иерархичную структуру, определяющую систему органов, средства, формы и методы обеспечения прав несовершеннолетних, закрепленные в Конституции РФ и федеральном законодательстве, обеспечивающие наиболее полную и эффективную охрану и защиту детства»¹.

На наш взгляд, главным в данном определении является «эффективность» охраны и защиты детства. В настоящее время в нашем государстве механизм защиты прав несовершеннолетних оставляет желать лучшего. С одной стороны, государство гарантирует как судебный, так и административный порядок защиты прав. Но с другой стороны, есть определенные трудности, которые связаны с декларативностью большей части норм ювенального права.

Необходимо создание действенных институтов механизма правовой защиты детства. В первую очередь в соответствии со ст.60 СК РФ законный представитель должен самостоятельно защищать права и законные интересы своего собственного ребенка. Очень часто родители перекладывают эту обязанность на государственные органы. Центральное место в системе органов государственной власти, призванных обеспечивать защиту прав несовершеннолетних занимают такие государственные институты, как Президент, Правительство, Уполномоченный по правам ребенка, комиссии по делам несовершеннолетних, органы опеки и попечительства. Данные органы существуют в России, но, к сожалению, они не являются единой системой, так как их деятельность зачастую не согласована и должным образом не урегулирована². В 2014 году Президент РФ на заседании президиума Госсовета РФ, который был посвящен государственной политике в сфере семьи, материнства и детства также отметил, что: «создание условий для роста рождаемости, охрана материнства и детства, укрепление института семьи – это приоритетные социальные задачи в России. Они имеют ключевое значение для развития государства и требуют системной, согласованной работы органов власти всех уровней, граждан и общества в целом, работа которых должна иметь единые цели и четкие, понятные критерии их достижения».

¹ Горячева С.А. Конституционно-правовая защита прав несовершеннолетних в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. М., 2012. 20 с.

² Моторова И.В., Петрова М.М. Гарантии конституционного статуса несовершеннолетнего в условиях формирования правового государства: Марийский государственный институт, 2017. С.49-56.

Решить данную проблему можно, если повысить эффективность деятельности институтов правовой защиты. Для этого необходимо:

1) оптимизировать работу федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти в субъектах РФ, которые занимаются проблемами семьи, материнства, отцовства и детства;

2) создать специальные информационные программы по повышению правовой грамотности в области защиты конституционных прав несовершеннолетних для родителей;

3) необходимо проводить мероприятия по правовой пропаганде и правовому обучению детей в школах;

4) формировать социальную инфраструктуру, создавать новые реабилитационные центры и службы, конкретизировать их профиль;

5) максимально приблизить возможность граждан получать государственные услуги, снизить бюрократизацию;

6) распределить компетенцию между государственными органами и местным самоуправлением, в соответствии с ветвями и уровнями власти, исключив одновременно повторение и параллелизм в их работе¹.

Нормативно правовая база, касающаяся защиты прав детей очень объемная. Права ребенка закреплены не только национальным законодательством, но и на международном уровне, поскольку они касаются защиты прав абсолютно всех детей в мире. Права ребенка распределены по разным законам и не только детям, но и родителям очень сложно в них сориентироваться.

В первую очередь, говоря о законодательстве необходимо упомянуть кодексы, это и трудовой кодекс, который предусматривает возможность трудоустройства несовершеннолетних и возможность защиты их трудовых прав. Это и уголовный кодекс, который закрепляет ответственность родителей за неисполнение обязанностей, за жестокое обращение, за незаконное усыновление. Далее Гражданский кодекс определяет дееспособность ребёнка, то есть, с какого момента он может осуществлять свои права и обязанности. КоАП РФ так же предусматривает ответственность за нарушение права на образование, права ребёнка на воспитание в семье. Каждый такой нормативно правовой акт в виде кодекса, в какой-то части затрагивает права несовершеннолетних и права и обязанности лиц, которые должны их соблюдать.

Говоря о правах и интересах ребенка необходимо принимать во внимание Конвенцию ООН о правах ребенка, которая закрепляет, что «во всех действиях в отношении детей, независимо от того, предпринимаются они государственными или частными учреждениями, занимающимися вопросами социального обеспечения, судами, административными или законодательными органами, первоочередное внимание уделяется

¹ Немытина М.В. Защита прав несовершеннолетних в России: системный подход // Правовая политика и правовая жизнь. - М., Саратов, 2004, № 2. С. 58-67.

наилучшему обеспечению интересов ребенка». Здесь мы видим, что интересы ребенка сложное понятие, которое выходит за рамки семьи и отдельной отрасли права.

Совершенно в другом аспекте рассматриваются интересы ребенка в российском законодательстве. Семейный кодекс РФ закрепляет принцип взаимопомощи и ответственности перед семьей всех ее членов. Он предполагает не только осознание человеком обязательств, связывающих его с семьей, но и приведение своих собственных интересов и поступков в соответствии с интересами каждого члена семьи и всех в совокупности.

Учет интересов ребенка отсутствует среди основ семейного законодательства. О.Ю. Ильина отмечает, что анализ ст. 7 СК РФ («Осуществление семейных прав и исполнение семейных обязанностей») позволяет сделать вывод о том, что приоритет частных интересов отдельных членов семьи исключен. Она указывает, что цель государственного регулирования отношений между членами семьи – обеспечение интересов семьи как единого организма¹.

На данный момент достаточно много рассуждений по поводу необходимости создания специализированного правосудия в отношении несовершеннолетних. Необходимо распространять ювенальную юстицию не только уголовное и административное судопроизводство, но и на гражданское, ведь именно с ним связано обеспечение и защита важнейших прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних в области трудовых, семейных, имущественных, жилищных.

Приоритетные задачи охраны и поддержки семьи, в том числе защиты прав несовершеннолетних, решаются различными государственными органами, среди которых суд играет важнейшую роль как конечная инстанция при возникновении затруднений в реализации и защите прав интересов несовершеннолетних. Статья 46 Конституции РФ определяет, что каждый человек имеет право на судебную защиту и иногда именно этот способ является самым эффективным для восстановления нарушенных прав. В юридической литературе довольно большое количество работ в уголовном процессе посвящено вопросам прав несовершеннолетнего, а гражданско-процессуальный статус несовершеннолетнего остается на данный момент малоизученным. Несмотря на то, что защита прав несовершеннолетнего возможна не только нормами уголовного процессуального права, но и средствами гражданского процессуального права.

Действующее процессуальное законодательство не исключает возможности защиты прав несовершеннолетнего средствами гражданского процесса и гражданского судопроизводства². Ведь с точки зрения ст. 36

¹ Ильина О.Ю. Понятие и иерархия интересов в семье и семейных правоотношениях // Проблема гармонизации частных и публичных интересов в семейном праве Российской Федерации. М.: Юнити, 2015. С. 52 – 56.

² Новикова Наталья Александровна Защита прав детей средствами гражданского процесса // Научный диалог. 2014. №7 (31). URL:

Гражданского процессуального кодекса РФ, гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами, которые имеют право на судебную защиту прав, свобод и законных интересов.

Однако вопрос определения возникновения гражданской процессуальной дееспособности детей является трудным. В соответствии с положениями ст. 37 Гражданского процессуального кодекса права и законные интересы несовершеннолетних в процессе в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, защищают их законные представители в лице родителей, усыновителей, попечителей. Однако суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних. Так же ребёнку по достижению 10 лет предоставлено право самостоятельно выражать свое собственное мнение, он может высказывать своё мнение по поводу любых вопросов затрагивающих его интересы в семье. И причём отдельные действия, в том числе юридические не могут быть совершены без согласия ребёнка достигшего возраста 10 лет. Например, нельзя без согласия ребёнка его усыновить. То есть, действующие правовые нормы подчеркивают необходимость защиты прав несовершеннолетних в гражданском судопроизводстве, а также устанавливают обязательный принцип необходимого участия таких несовершеннолетних участников процесса в ходе судебного заседания¹.

Закон предоставляет дополнительные гарантии защиты прав несовершеннолетних, которой они могут воспользоваться самостоятельно в трудовых и семейных правоотношениях. Например, согласно п. 2 ст. 56, ст. 62, ст. 142 Семейного кодекса РФ граждане, достигшие 14-летнего возраста, имеют право на самостоятельную судебную защиту прав и законных интересов.

Проанализировав нормы действующего законодательства можно сказать о том, что механизмы защиты прав, свобод и законных интересов несовершеннолетних заложены в гражданском процессе. Помимо этого необходимо расширять возможность такой защиты. Так, суд по своему усмотрению вполне может допустить несовершеннолетнего старше 14 лет к судебному разбирательству, в том числе и к подаче искового заявления. Однако вопрос о процессуальной дееспособности несовершеннолетнего в каждом конкретном случае должен оцениваться посредством индивидуального подхода. Как справедливо отмечают в юридической литературе, «при приеме искового заявления помимо прочего в данном случае придется устанавливать готовность субъекта к процессу (деловые,

<https://cyberleninka.ru/article/N/zaschita-prav-detey-sredstvami-grazhdanskogo-protsessa> (дата обращения: 14.11.2019).

¹ Ситдикова Л. Б. Несовершеннолетний как участник гражданского процесса //Л. Б.Ситдикова //Арбитражный и гражданский процесс. – 2011. – № 4. – С. 27–29.

волевые качества; организационные возможности и т. Д.)»¹. Но, с другой стороны, очевидно, что такой подход будет способствовать более полной реализации права несовершеннолетнего на защиту.

Важным условием защиты прав ребенка является именно качественное законодательство. Несовершенство действующих в нашей стране законов, отсутствие необходимых законодательных актов, противоречивость законодательства, являются факторами, создающими угрозу правовой безопасности детей. Для того чтобы правовая «безопасность» не оставалась декларативным понятием, необходимо, ориентировать правоохранительную систему на защиту прав и интересов ребенка от противоправных посягательств.

Таким образом, общее значение института защиты прав ребенка заключается в том, чтобы обеспечить защищенность его прав. Правовая защищенность – это высокий уровень защиты личности законом, который характеризуется предоставлением лицу широких конституционных прав и наличием эффективного механизма их правовой защиты². Поэтому в самой сфере защиты главная цель – обеспечение реализации субъективных прав, обязанностей, охраняемых законом интересов, свобод граждан³. К этой цели должно стремиться любое демократическое, правовое государство.

Багрова Е. В.

Студент 4 курса

Северо-западного института (филиала)

Московского государственного

юридического университета имени

О.Е. Кутафина (МГЮА) г. Вологда

katy.bagrova@yandex.ru

Приобретательная давность в отношении бестелесного имущества и исключительных прав

Аннотация: В статье рассматривается вопрос применения приобретательной давности в отношении отдельных категорий бестелесного имущества и исключительных прав. На основании судебной практики объясняется применение приобретательной давности к бездокументарным ценным бумагам. Рассматривается применение приобретательной давности в

¹ Хасина Л. К. Особенности правового положения несовершеннолетних лиц, участвующих в гражданском судопроизводстве / Л. К. Хасина // Российский судья. – 2010. – № 10. – С. 15–17.

² Стремоухов А.В. Правовая защита человека. Монография. С.-Пб.: Изд-во ЛГУ им. А.С. Пушкина, 2006. - 324 с.

³ Аграновская Е.В., Витрук Н.В., Завадская Л.Н. и др. Реализация прав граждан в условиях развитого социализма. М.: Наука, 1983. С. 226 – 227.

отношении товарных знаков, селекционным достижениям и промышленным образцам.

Ключевые слова: Приобретательная давность, бестелесное имущество, бездокументарные ценные бумаги, исключительные права, товарный знак.

Одним из оснований возникновения права собственности является приобретательная давность. Значение данного института сложно преувеличить, поскольку посредством его преодолевается неопределенность в гражданском обороте, устраняется несоответствие между фактом и правом.

Законодательную конструкцию института приобретательной давности составляю 5 условий: добросовестность, открытость, непрерывность владения в течение 15 лет в отношении недвижимого и 5 лет в отношении движимого имущества, а также отношение к имуществу как к своему собственному. В настоящий момент существуют некоторые проблемы правоприменения приобретательной давности в отношении бестелесного имущества и исключительных прав.

Для начала определим, что относится к так называемому бестелесному имуществу. Стоит отметить, что в отечественном законодательстве данная категория пока не получила правового закрепления, но широко применяется в науке. Так, Б.М. Гонгалов, относит к бестелесному имуществу бездокументарные ценные бумаги, имущественные права и безналичные деньги.

Согласимся с мнением данного автора и не будем вдаваться в подробности отнесения того или иного имущества к бестелесному, поскольку это не является предметом нашего исследования. В связи с развитием экономических отношений, возникает закономерный вопрос, а могут ли быть приобретены в силу приобретательной давности бестелесное имущество? Ведь в силу их природы мы не можем фактически обладать данным имуществом. Далее, перейдем непосредственно к рассмотрению отдельных видов бестелесного имущества, в частности к бездокументарным ценным бумагам.

Ценные бумаги бывают двух видов: документарные и бездокументарные. Если с документарными ценными бумагами все предельно понятно, то в отношении бездокументарных ценных бумаг может возникнуть вопрос, могут ли они стать собственностью вследствие давности владения ими. Данный вопрос возникает, поскольку бездокументарные ценные бумаги не имеют овеществленной формы и права на них закрепляются в виде записи в соответствующих реестрах прав, которые ведутся эмитентом ценных бумаг. «Исходя из специфики бездокументарной акции, невозможно владеть ею как существующей в осязаемой форме вещью в виде физического обладания. Владельцами бездокументарных ценных бумаг согласно статьям 2 и 28 Закона о рынке ценных бумаг именуются лица,

в отношении которых содержатся соответствующие записи на лицевых счетах у держателя реестра»¹.

Приведу пример из судебной практики, который подтверждает, что бездокументарные ценные бумаги также могут быть объектом приобретательной давности. В Арбитражный суд Рязанской области обратилось открытое акционерное общество «Рязанское пассажирское автотранспортное предприятие № 4» г. Рязань с исковым заявлением к обществу с ограниченной ответственностью «ТАКСАВТО» г. Рязань о признании права собственности на 389 037 обыкновенных бездокументарных акций ОАО «Рязанское пассажирское автотранспортное предприятие № 4». Действия ответчика свидетельствовали об утрате интереса в отношении данных акций. Истец, являясь эмитентом данных ценных бумаг, как было отмечено в решении суда, является единственным лицом, во владение которому могут быть переданы бездокументарные ценные бумаги. Таким образом, требование о признании права собственности за давностью владения было удовлетворено, поскольку были соблюдены все необходимые условия владения данными ценными бумагами, это срок владения – 12 лет, а также добросовестность, открытость и непрерывность владения данными ценными бумагами². Таким образом, можем сделать вывод о том, что бездокументарные ценные бумаги могут быть приобретены в силу приобретательной давности. Это связано с тем, что они все-таки имеют вещно – правовую природу и на них распространяются нормы о вещных правах.

Возникает вопрос, а могут ли быть приобретены в силу приобретательной давности исключительные права? По сложившемуся в науке и практике мнению это невозможно. Это связано с положением, содержащимся в пункте 3 статьи 1227 ГК РФ, которое устанавливает запрет применение норм раздела II ГК РФ к интеллектуальным правам. Это не совсем корректная формулировка законодателя вводит в заблуждение правоприменителя. Она позволяет сделать вывод о том, что недопустима аналогия закона, то есть применять нормы о праве собственности и других вещных правах к интеллектуальной собственности. Скорее всего, целью законодателя в этом случае было указать именно на различие права собственности как вещное право и интеллектуальные права на интеллектуальную собственность. Однако правоприменитель рассматривает формулировку пункта 3 статьи 1227 как прямой запрет на применение аналогии норм раздела II ГК РФ, что создает сложности для участников процесса. Так, например, суд в решении по иску Федерального агентства по управлению федеральным имуществом (ФАУФИ) к ООО «Сокра-Фиш» ФАС

¹ Постановление Президиума ВАС РФ от 17.07.2012 № 1944/12 по делу № А55-11353/2010// "Вестник ВАС РФ". 2012. № 11.

² Решение Арбитражного суда Рязанской области от 21.11.2017 по делу № А54-3523/2017// [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.consultant.ru>. (дата обращения: 18.10.2019).

Московского округа отметил, что вещно-правовые способы защиты права в принципе не могут быть применены к исключительному праву, при этом решение суда первой и апелляционной инстанций отменил в части истребования товарного знака из чужого незаконного владения на основании положений ст. 301 ГК РФ. В конечном итоге были удовлетворены требования в части признания исключительного права на товарный знак «СНАТКА» за Российской Федерацией со ссылками на абз. 2 ст. 12 ГК РФ (признание права), но при этом были довольно серьезно задеты права конечного приобретателя – ООО «Сокра-Фиш». Это связано с тем, что ООО «Сокра-Фиш» добросовестно, открыто и непрерывно обладало (владело) товарным знаком «СНАТКА» в течение 13 лет¹. Данное обладание состояло в уплате необходимых государственных пошлин, а также других мер, которые могут быть включены в бремя содержания имущества. То есть вполне возможно приобретение права интеллектуальной собственности по давности владения на такой вид имущества, ведь обладателем были соблюдены все условия такого основания приобретения права собственности, которые мы изучили в предыдущем параграфе. В российской юридической науке и практике напрямую отрицается применение приобретательной давности к интеллектуальным правам в силу их идеальной, бестелесной природы. Скорее всего, это связано с тем, что в СССР нормы о приобретательной давности отсутствовали в законодательстве и вследствие этого данный институт не развивался наряду с другими общественными отношениями и застыл на уровне развития Российской Империи конца XIX века. Но, ранее, в данном параграфе мы уже говорили о том, что в отношении также бестелесных бездокументарных ценных бумаг данный институт может применяться. Поэтому, получается, что данный подход не совсем логичен и не отражает всей сущности общественных отношений сложившихся в данной сфере. Считаем, что для установления стабильности гражданского оборота в некоторых случаях необходимо допустить приобретение права собственности по давности владения на интеллектуальные права. К данной сфере могут быть применены следующие выводы Верховного суда РФ, касающиеся приобретения доли в праве собственности на недвижимое имущество: «Для признания давностного владения добросовестным достаточно установить, что гражданин осуществлял вместо публично-правового образования его права и обязанности, связанные с владением и использованием названным имуществом, что обуславливалось состоянием длительной неопределенности правового положения имущества. Иное толкование понятия добросовестности владения приводило бы к нарушению баланса прав

¹ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 20.06.2018 № Ф05-6900/2018 по делу № А41-1269/2017 // [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.court.ru> (дата обращения: 18.10.2019).

участников гражданского оборота и несоответствию судебных процедур целям эффективности»¹.

Однако не к каждому виду интеллектуальной собственности может быть применена приобретательная давность. Это напрямую связано с характером отдельных видов интеллектуальной собственности. По нашему мнению, приобретение права собственности по давности владения на авторские права недопустимо, поскольку авторские права тесно связаны с личностью автора. В ранее упомянутом примере из судебной практики можно четко уловить то, что к товарным знакам приобретательную давность необходимо применять, поскольку их обладатели выполняют полномочия собственника, а также несут бремя их содержания. Неприменение института приобретательной давности к товарным знакам, скорее всего, нарушает гражданский оборот и его стабильность. Что касается патентного права, селекционных достижений, то Сагдеева Л. В своей работе отмечает, что: « ... то с учетом сроков действия исключительного права на указанные объекты, применение института «давностного обладания» возможно к селекционным достижениям и промышленным образцам. Сроки «давностного обладания» целесообразно установить по аналогии с объектами недвижимого имущества – 15 лет, либо для таких срочных объектов, как селекционные достижения и промышленные образцы, может быть установлен более сокращенный срок – 10 лет»².

Таким образом, можно сделать вывод о том, что в настоящий момент существуют неясности в области правового регулирования приобретательной давности в отношении некоторых видов бестелесного имущества и интеллектуальных прав. В отношении бездокументарных ценных бумаг практикой была выработана единая позиция, согласно которой они могут приобретаться в собственность по давности владения. В отношении интеллектуальной собственности на данный момент исключается применение приобретательной давности к любым ее видам. Данная позиция объясняется тем, что исторически сложилось, что применительно к бестелесному имуществу не может применяться приобретательная давность. Однако мы считаем, что общественные отношения не стоят на месте, развиваются и именно поэтому, необходимо ее принять в отношении товарных знаков, селекционных достижений и промышленным образцам. В то же время недопустимо применение приобретательной давности в отношении авторских прав, что обусловлено их тесной связью с личностью автора.

¹ Определение Верховного Суда РФ от 18.07.2017 № 5-КГ17-76 // [Электронный ресурс] Режим доступа: <http://www.coi.sudact.ru>. (дата обращения: 18.10.2019).

² Сагдеева Л. Приобретательная давность как основание приобретения исключительного права // ИС. Промышленная собственность. 2018. № 12. С. 19 - 26.

Беккер Ю.С
Студент 5 курса
ПИ ФСИН России
yuliya.bekker.86@mail.ru

Научный руководитель:
Лебедев А.А
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ПИ ФСИН России

Актуальные проблемы института заочного решения

Аннотация: в статье автор рассматривает понятие заочного производства, исторические моменты становления данного института,

Ключевые слова: заочное производство, судебное разбирательство, процессуальное решение.

Институт заочного решения не является нововведением в современном обществе. Он известен нам еще со времен римского и древнегерманского права. В России институт заочного решения был закреплен Александром II в ходе судебной реформы. И нашел свое отражение в Уставе гражданского судопроизводства Российской империи 1864г.

В дореволюционное время проблемы вынесения заочного решения были глубоко изучены учеными-цивилями: А.М Румянцевым, И.Д Беляевым, И.Е Энгельманом и др. В советское время институт заочного решения не предусматривался. Поэтому изучения данного института почти не велось.

В настоящее время, после введения в ГПК главы 22 «Заочное решение», ученые пытаются разъяснить сущности заочного решения, условия его вынесения, и актуальные проблемы. А также предпринимаются попытки устранить пробелы в законодательстве. Наиболее подробно, на мой взгляд, эти вопросы рассмотрены в трудах Уткиной И.В, Черных И.И и др.

Конституция РФ дает каждому человеку права. При рождении, это неотъемлемое право на жизнь, на охрану здоровья, на личную неприкосновенность. По мере взросления с правами, у человека появляются и обязанности. Очень часто, в современной жизни права индивида нарушаются. Следовательно, возникает институт защиты нарушенных прав, с целью восстановления справедливости. К этому институту непосредственное отношение имеет институт заочного производства.

Обращаясь к статистике Верховного суда РФ за 2018-2019 года можно увидеть, что количество заочных решений составляет 2-3% от общего количества рассмотренных гражданских дел (всего гражданских дел

19353688, из них заочных решений 657,346, в т.ч отмененных судьей 39,687). И как показывает статистика количество заочных решений, растет.

Что же скрывается под понятием «заочное решение»?

В разных источниках, можно найти различные понятия заочного производства. Так, например Кудрявцева Е.В считает что, «заочное производство можно определить как разбирательство и разрешение гражданского дела по упрощенному варианту процессуального регламента при согласии истца и в отсутствие ответчика, надлежащим образом извещенного о времени и месте судебного заседания, не сообщившего об

уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие»¹. По мнению Уткиной И.В, наиболее точное определение заочного производства дает И.И Черных. Она считает, что: «заочное производство – это допускаемый с согласия истца порядок рассмотрения и разрешения судом гражданского спора по существу, основанный на исследовании устных объяснений истца и других предусмотренных законом средств доказывания и осуществляемый без участия в нем извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствие ответчика, которому принадлежит право требовать отмены решения в упрощенном порядке»²

Иногда, в научной литературе заочное производство называют «упрощенной процедурой», хотя это определение не может относиться к системе российского законодательства. Рассмотрение дела в усеченной схеме является особенностью английского гражданского судопроизводства. При рассмотрении дела суд не рассматривает доказательства, а лишь выносит решение по имеющимся материалам дела. В российском гражданском процессе действуют общие правила судебного разбирательства. Оно предусматривает рассмотрение дела в отсутствие ответчика, но с согласия истца.

Если обобщить все выше сказанное, можно сделать вывод, что заочным производством признается такой порядок рассмотрения гражданского дела по существу, при котором неявившийся ответчик надлежащим образом извещен о месте времени и дате, не заявивший ходатайство о рассмотрении дела в его отсутствие, с согласия истца, и вынесении судебного решения от имени РФ именуемого заочным.

Не смотря на всю значимость института заочного производства, в нем существуют свои проблемы. По моему мнению они значимы, и для дальнейшего функционирования данного института должны быть устранены.

Одной из отличительной стороны заочного решения, является возможность его отмены тем судом, который вынес процессуальный документ. Согласно ч1. Ст 237 ГПК РФ ответчик вправе заявить об отмене заочного решения в течении семи дней со дня получения копии вынесенного

¹ Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М., 2003 С. 394-395.

² Черных И.И. Заочное производство в гражданском процессе. М., 2000 С. 58

решения. Но в некоторых случаях, нет возможности получить уведомление о вручении ответчику. Тогда заочное решение не вступает в законную силу, не подлежит исполнению. Таким образом, нарушаются права истца, на судебную защиту.

Решением этой проблемы я вижу в усовершенствовании института извещения. Полагаю, что это достижимо за счет современных цифровых технологий.

Еще одной проблемой я считаю исчисление сроков для обжалования вынесенного заочного решения. Законодатель говорит о том, что начало течения срока зависит от дня вручения копии решения ответчику. Но в некоторых ситуациях, недобросовестный ответчик, может намеренно уклоняться от получения вынесенного судебного акта. Это приводит к нарушению права на обжалование. Здесь, решением я вижу также так же как и в первом случае использование информационных технологий.

Так же следует отметить, что действующее законодательство дает возможность истцу на злоупотребление правом. Он может намеренно затягивать процесс, путем подачи необоснованного иска, не явкой в судебное заседание. Суд в свою очередь переносит судебное заседание на другую дату, таким образом происходит «оттягивание момента Х». В случае повторной неявки, суд может оставить заявление без рассмотрения. В итоге, законопослушный ответчик несет финансовые и моральные затраты, а также теряет свое время. Выходом из этой ситуации я вижу рассмотрение дела по существу без участия истца.

Какой итог можно сделать из всего выше сказанного? Чем же является вынесение заочного решения для обеих сторон? Для истца это преследование противоположной стороны, которая уклоняется от явки в суд. Для ответчика это защита своих интересов от посягательства со стороны истца.

Введением института заочного производства, изначально планировалось решить проблему доступа к правосудию, исключить возможность затягивания процесса, при этом не уменьшая значительности процессуальных гарантий. Но ошибочно полагать что, заочное производство является упрощенной или усеченной формой судебного разбирательства, так как соблюдается вся процессуальная форма, в полном объеме исследуются доказательства. Заочное решение имеет такую же юридическую силу, что и решение принятое в общем порядке. Это не отдельное, не, самостоятельное а исковое производство.

В заключении хотелось бы сказать, что, не смотря на все недостатки данного вида производства, недоработки в законодательстве, статистические данные говорят о возрастании количества дел, рассмотренных в порядке заочного производства, и не большой процент отмены вынесенных решений. Это говорит о том, что данный институт рассмотрения гражданских дел необходим в судебной системе РФ.

Большаков А.С.
студент 3 курса
Пермский институт ФСИН России
alex-permm@mail.ru

Научный руководитель:
Карзенкова А. В.
доцент кафедры частного права
Пермский институт ФСИН России

Особенности договора счета эскроу в российском законодательстве

Аннотация: в данной статье рассматривается новый институт договорных отношений. Производится анализ сходств и отличий договора счета эскроу в российском законодательстве и в международном. А также каковы перспективы его развития в российском праве.

Ключевые слова: договор счета эскроу, эскроу-агент, депонент, бенефициар.

С недавнего времени наше законодательство пополнила новая форма договора, которая до недавнего времени существовала лишь в международном праве и национальных законодательствах иных государств, это договор счета эскроу.¹

По договору счета эскроу банк (эскроу-агент) открывает специальный счет эскроу для учета и блокирования денежных средств, полученных им от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении оснований, предусмотренных договором счета эскроу. Права на денежные средства, находящиеся на счете эскроу, принадлежат депоненту до даты возникновения оснований для передачи денежных средств бенефициару, а после указанной даты – бенефиции.

В международной практике счет договора эскроу, является давно работающим механизмом обеспечения обязательств. Данный договор применяется в таких странах как США, Япония, Германия и ряде других государств. В условиях современного рынка, контрагенты нуждаются в эффективных способах исполнения обязательств, одним из таких надежных способов и является договор счета эскроу. Эскроу появился в Российском законодательстве не так давно, из-за этого он не очень популярен.

¹ Федеральный закон «О внесении изменений в части первую и вторую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 26.07.2017 № 212-ФЗ // [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_220900/3d0cac60971a511280cbba229d9b6329c07731f7/ (дата обращения: 15.11.2019).

В большей степени этот договор нужен для сделок, когда одна сторона должна первой выполнить свои обязательства, а это значит понести определенные риски. Для того чтобы обеспечить определенные гарантии для этой стороны, депонент передает денежные средства эскроу-агенту, а тот в свою очередь блокирует их на своем счете, чтобы никто не мог получить их, до наступления определенного момента или исполнения обязательств со стороны бенефициара. Такой механизм сокращает риск для обеих сторон и служит гарантией исполнения обязательств, каждой из сторон. Такой договор может послужить выходом из ситуации, когда одна сторона не доверяет другой, но сделку заключить нужно. Поэтому прибегают к помощи третьей, которой доверяют депонент и бенефициарий, банку (эскроу-агенту).¹

В Российском законодательстве, существует похожее обязательство, именуемое, аккредитивом – это денежное обязательство, которое принимается банком по поручению плательщика. Оно дает возможность производить выплаты в пользу получателя средств по аккредитиву, а также оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо передать другому банку полномочия осуществить эти операции (ст. 867 ГК РФ). Но он не обеспечивает всех потребностей сторон, для обеспечения безопасности обязательств, это стало одной из предпосылок появления в российском законодательстве нового обязательства, договора счета эскроу. Хочу отметить, что в Российском законодательстве представлен сокращенный вариант договора счета эскроу, в отличие, от международного варианта. Вероятно тому виной, новизна этого договора, ведь многие слабо представляют как с ним работать.

В российском законодательстве этот институт характеризуется:

1) ограниченным перечнем имущества, которое может быть передано на счет эскроу – в данной роли могут выступать только деньги (тогда как за рубежом эскроу-агенту может передаваться любое имущество);

2) ограниченным перечнем эскроу-агентов – на данный момент эту функцию могут исполнять только кредитные организации, банки (а за рубежом в качестве эскроу-агентов могут выступать адвокаты, страховые агенты и любое другое лицо, которому доверяют стороны сделки). При желании стороны могут задействовать нотариуса, воспользовавшись другим похожим институтом – внесением денежных средств на депозит нотариуса (ст. 327 ГК РФ), однако этот инструмент не дает тех же возможностей, которые предусматривает договор счета эскроу.

В договоре счета эскроу присутствуют свои особенности, которые могут повлиять на него со стороны банка (эскроу-агента).

На договор счета эскроу распространяются общие основания изменения договора. Это значит, что он может быть изменен:

по инициативе сторон (п. 1 ст. 450 ГК РФ);

¹ Дубнова Д.К. Статья «Эскроу счет в Российском праве» // [Электронный ресурс] URL: <https://cyberle№i№ka.ru/article/№/eskrou-schet-v-rossiyskom-prave/> (дата обращения: 15.11.2019).

по решению суда (п. 2 ст. 450 ГК РФ);

в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК РФ).

Истечение срока действия – основное основание прекращения договора счета эскроу (п. 1 ст. 860.10 ГК РФ). Как правило, этот срок указывается в самом тексте договора. Но основаниями закрытия счета эскроу могут стать и иные обстоятельства (п. 2 ст. 860.10 ГК РФ) – например, признание физического лица недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также ликвидация юридического лица и т. Д.

По общему правилу при закрытии счета эскроу, если отсутствуют основания для передачи денежных средств бенефициару или иное не предусмотрено договором, остаток денежных средств перечисляется или выдается депоненту. (п. 2 ст. 860.10 ГК РФ).

Момент банкротства (несостоятельности) кредитной организации, являющейся эскроу- агентом, напрямую влияет на то, кто именно, депонент или бенефициар, должен встать в реестр кредиторов. Если обстоятельства, при которых денежные средства должны быть списаны со счета, еще не наступили, то в реестр, по мнению старшего партнера адвокатского бюро Forward Legal Алексея Карпенко, должен вставать владелец счета (депонент). Если же такие обстоятельства уже наступили, то – бенефициар.¹

Исходя из этой статьи, можно говорить о том, что новый вид обязательств будет пользоваться большой популярностью из-за его безопасности для всех сторон, но пока это не происходит из-за его малоизвестности. Но если договор заключается между лицами, которые не в полной мере доверяют друг другу, то этот договор счета эскроу, является именно тем выходом из этой ситуации, который необходим для разрешения всех вопросов и заключения сделки. Но как всегда это бывает, наша система не идеальна и в этом договоре, есть свои изъяны. Одним из них можно указать кредитную организацию, то есть банк, ведь в случае проблем с лицензией или его закрытия, со счетом могут происходить разные казусы, которые могут стать проблемой для всех сторон сделки. Банковская капиталистическая система, является надежным инструментом поддержки экономических отношений, поэтому возможность возникновения проблем с банками, является риском на который можно пойти, ради заключения надежного договора счета эскроу. Этот договор является безусловным скачком в рыночных отношениях, в которых заключение сделок является постоянным явлением, без которого рынок бы не смог существовать в таком виде, в котором мы его знаем сейчас. До появления этого договора в российском законодательстве, лицами, которым необходимо было заключить данный договор, пользовались нормами международного права, но теперь с появлением и в российском праве этой нормы, мы надеемся увидеть ее становление и развитие.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года № 14- ФЗ » // [Электронный ресурс] URL: <http://www.garant.ru/article/668945/> (дата обращения: 15.11.2019).

Буркова К. О.
курсант 4 курса
Воронежский институт ФСИН России
1998402@gmail.com

Научный руководитель:

Калач А. В.

Начальник кафедры

Безопасности информации и защиты сведений,
составляющих государственную тайну
Воронежский институт ФСИН России, профессор
a_kalach@mail.ru

Проблемы защиты персональных данных и информации об интеллектуальной собственности

Аннотация: в данной статье рассматривается проблема информационной безопасности, в частности безопасность интеллектуальной собственности и персональных данных. Производится анализ утечек информации различного характера, в связи с умышленными или неосторожными действиями сотрудников.

Ключевые слова: информационная безопасность, персональные данные, интеллектуальная собственность, утечки информации.

В настоящее время понятия «интеллектуальная собственность» и «персональные данные» являются ключевыми в вопросах информационной безопасности. Новые цифровые технологии и глобальные информационные сети, совершившие настоящую революцию в сфере накопления и обмена информацией, требуют изменения установившихся принципов защиты интеллектуальной собственности и защиты персональных данных¹.

Сегодня, глобальная интернет-среда и развитие информационно-коммуникационных технологий требуют нового подхода к регулированию отношений, связанных с защитой информации от возможных утечек данных. Персональные данные и иная личная информация, представляют собой ценнейший актив, за который разворачивается нешуточная борьба.

Стремительное увеличение оборота разнообразной информации (включая коммерческую информацию, информацию о новых технологиях, информацию в составе баз данных), глобализация доступа к ней и появление новых средств ее формирования, распространения и использования актуализировали вопросы сохранности и легального использования массивов

¹ Кибербезопасность и интеллектуальная собственность. Часть 1. // [Электронный ресурс] URL: <https://cyberle№i№oka.ru/article/№/kiberbezopas№ost-i-i№otellektual№aya-sobstve№№ost-chast-1/viewer> свободный. - Яз. рус. (Дата обращения: 18.11.2019)

информации¹.

Специалистами аналитического центра InfoWatch было проведено исследование случаев утечек информации из коммерческих, некоммерческих (государственных, муниципальных) организаций, госорганов, которые произошли вследствие умышленных или неосторожных действий сотрудников и иных лиц. Основываясь на информацию, представленную в базах данных, было принято решение оформить таблицы, для более наглядного представления картины утечек информации как в мире, так и в России.

Случаи нарушения конфиденциальности информации и другие инциденты информационной безопасности, такие как DdoS-атаки, которые не приводили к утечкам данных, а также утечки с неясным источником данных, когда неизвестно, к какой организации принадлежат взломанные данные, не были включены в общую схему.

Таким образом, первоначально исследование было направлено на выявление динамики процессов, характеризующих глобальную, отраслевую и региональную картину инцидентов, связанных с утечками информации.

Распределение утечек по типам данных указывает на небольшое (по сравнению с общей мировой картиной) количество случаев, скомпрометированных данных о платежах по сравнению с глобальной долей утечек информации (таблица 1)².

Таблица 1. Распределение утечек по типам данных (Россия – мир)

Тип данных	Мир	Россия
Персональные данные	69,5%	80,2%
Платежная информация	16,9%	5,4%
Государственная тайна	5,4%	6,2%
Коммерческая тайна (интеллектуальная собственность, ноу-хау)	8,1%	8,2%

Анализируя полученные данные, можно отметить, что количество случаев утечек информации составляющих коммерческую тайну, к которой так же относится интеллектуальная собственность, незначительно превышает мировой показатель, но занимает второе место в общей картине утечек в России. Полученные сведения свидетельствуют о проблеме защищенности информации в данной сфере, что в свою очередь требует внедрения новых подходов по обеспечению безопасности информации.

Увеличение числа инцидентов, связанных с преднамеренной компрометацией персональных данных, объясняется тем, что Россия постепенно интегрируется в глобальную парадигму универсальной

¹ Казыханов А.А., Казыханова Д. Р., Киреева А.И. Причины утечек данных пользователей // Тенденции развития науки и образования, 2018. – № 44-46. – С. 31-33.

² Утечки данных. Россия. 2018 год. // [Электронный ресурс] URL: <https://www.info-watch.ru/resources/analytics/reports> свободный. - Яз. рус. (Дата обращения: 18.11.2019)

«цифровизации», одним из необходимых признаков которой является наличие среды для предоставления электронных услуг.

Второй аспект связан с широким распространением персональных данных в электронном виде, где чаще всего, из-за отсутствия представления о потенциальной вредоносности несанкционированных действий в отношении объекта защиты, происходит компрометация данных сотрудниками организаций. По сравнению с общемировой картиной Россия занимает лидирующее место по утечкам информации в такой сфере, как государственные органы и силовые структуры. Согласно исследованию данная отрасль занимает в России 39% от всех случаев компрометации информации, зафиксированных в 2018 году (Таблица 2).

Таблица 2. Отраслевое распределение утечек, Россия – мир

Отрасль	Мир	Россия
Банки и финансы	8,9%	12,2%
Медицина	19,0%	8,5%
Торговля	6,8%	5,6%
Высокие технологии	20,2%	10,4%
Промышленность и транспорт	4,9%	3,0%
Госорганы и силовые структуры	13,9%	23,3%
Образование	9,9%	7,4%
Муниципальные учреждения	6,7%	15,9%
Другое/не определено	9,8%	13,7%

Следующими по значимости идут утечки из организаций сферы торговли и развлечений (14%) и финансового сегмента (12%), где чаще всего наибольший представляют сведения, относящиеся к интеллектуальной собственности.

Вышеприведенная таблица показывает фактическую картину, общее представление об утечках информации в различных отраслях экономики. Но для решения практических вопросов информационной безопасности важнее выяснить, какие отрасли в настоящее время наиболее «привлекательны» для нарушителей и, следовательно, более подвержены разрушительному воздействию, чем другие.

«Привлекательность» отрасли на прямую зависит от «ликвидности» данных, которые обрабатывают компании данной сферы, т.е. чем проще украденная информация преобразовывается в деньги, тем она «привлекательнее». Также «привлекательность» информации обратно пропорционально зависит от представления злоумышленника об уровне ее защиты.

В результате анализа выявлено, что в настоящее время для злоумышленников наиболее «привлекательными» оказались банковские,

страховые компании, промышленные компании, организации сферы высоких технологий, государственные органы и организации. В вышеуказанных сферах более половины утечек, которые сопровождались компрометацией персональных данных, носили умышленный характер.

Проблема безопасности данных стоит на первом месте и в России, и в мире, которую пытаются решить за счет применения технических средств защиты, но уже сейчас очевидно, что не информация, а человек должен стать точкой приложения основных усилий. Недостаточная осведомленность общества в сфере развития технологий – является одной из наиболее важных причин нарушения обеспечения информационной безопасности.

Таким образом, как для решения проблемы утечек персональных данных, так и для утечек информации, связанных с хищением интеллектуальной собственности – необходимо изменить менталитет государственных служащих и работников коммерческих компаний, привить им уважение к чужим данным и к информации ограниченного доступа. Так же являются недопустимыми ситуации, когда организации имеют «привилегированных» пользователей, которые не контролируются системами безопасности.

Быкова А. М.

студент 3 курса

Пермского государственного
гуманитарно-педагогического университета
arinabykova77@gmail.com

Научный руководитель:

Михалева Г. Г.

Ст. преподаватель кафедры правовых
дисциплин и методики преподавания права
galina_perm@mail.ru

Проблема признания судебного прецедента в качестве источника российского права

Аннотация: в данной статье рассматривается понятие судебного прецедента, как источника права, а также анализируются проблемы, связанные с признанием прецедента в качестве источника права в России.

Ключевые слова: судебный прецедент, источник права, правовая система.

Одной из наиболее дискуссионных проблем в юридической науке, привлекающей внимание и активно обсуждаемой, является тема возрастания

роли судебного прецедента в правовой семье России. И, как правило, мнения по данному вопросу среди ученых разнятся: кто-то является сторонником официального признания судебного прецедента источником российского права, а кто-то противником.

Так, для более детального анализа данной проблемы следует начать, прежде всего, с уточнения, что именно следует понимать под терминами источник права и судебный прецедент.

В современной правовой науке понятие источника права, как правило, рассматривают в двух аспектах: в широком – причины и закономерности, обуславливающие возникновение и содержание права в целом и в узком – как способ закрепления и существования норм права, как внешняя форма выражения права, придающая ему характер официальных правовых норм.

В отечественной же юриспруденции традиционно под «источниками права» подразумеваются внешние формы установления (выражения) правовых норм. При этом некоторыми авторами подчеркивается, что следует различать такие понятия, как «источник права» и «форма права», поскольку они являются тесно связанными, но не тождественными.

Специалисты, в частности, отмечают, что если объединить данные понятия, получится, что источником права выступает исключительно воля законодателя, но это не так. И в этом случае искажается социальная сущность права и его истинная природа. Формой права показывается, как именно содержание права выражается вовне, то есть внешнее выражение любых правовых норм, тогда как источник права выступает истоками формирования права, системой факторов, которыми предопределяются его содержание, а также формы выражения.

То есть в юридическом (формальном) значении под источниками права подразумеваются внешние формы выражения правовых норм. При этом форма права является способом выражения правовой нормы вовне, официальным бытием правовой нормы, способом официальной фиксации.

Если рассматривать судебный прецедент как источник права, то в данном случае отождествление понятий источника и формы права является необходимым, так как «прецедент будет той внешней формой, которая выражает правовые нормы и доводит их до адресата».¹

Если же говорить о понятии «судебный прецедент», то здесь необходимо, прежде всего, отметить, что в целом прецедент является решением судебных либо административных органов по конкретному делу, принимаемым впоследствии за обязательное правило при рассмотрении аналогичных дел.

Сущность судебного прецедента на современном этапе заключается в том, что он представляет собой решение по конкретному делу, являющееся обязательным для судов той или же низшей инстанции при решении

¹ Васильева Т.А. Понятие и значение источника права // Вестник Волжского университета им. В.Н. Татищева. – 2010. . – № 1. – С. 54-59.

аналогичных дел. То есть разрешение конкретных спорных жизненных ситуаций судом осуществляется в виде судебного решения. Подобное решение выступает правилом поведения, которое обладает принудительной силой. Соответственно, судебный прецедент рассматривается в качестве норм, сформулированных судьями в их решениях.

Так, анализ той роли, которую играет судебный прецедент в его классическом понимании в правовой системе России, следует начать с того, что официально прецедент источником права не признается.

Вместе с тем, с закреплением в Конституции РФ¹ принципа разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную власть, последняя стала одной из ветвей государственной власти, которой независимо от остальных ветвей власти, самостоятельно может осуществляться правосудие. Этим признается допустимость принятия различными судами правовых норм. Другими словами, прецедент в российской правовой системе в той или иной форме существовал и в настоящее время существует. В частности, применение аналогии является ничем иным, как элементом прецедентного регулирования. Здесь следует пояснить, что, например, в рамках гражданского права, в тех случаях, когда соответствующие отношения прямо не урегулированы соглашением сторон или законодательством и при этом отсутствует применимый к подобным отношениям обычай, то применяют нормы гражданского законодательства, регулирующие сходные отношения (при условии, что это не противоречит существу регулируемых отношений). В данном случае можно говорить о применении аналогии закона. В том же случае, когда невозможно и использование аналогии закона, обязанности и права сторон отношений определяются, исходя из смысла, а также общих начал гражданского законодательства (в этом случае – аналогии права) и требований принципов разумности, добросовестности, справедливости.

Также следует отметить, что в российской правовой системе не являются источниками права правоприменительные акты индивидуального значения, адресованные конкретным субъектам правоотношений и носящие единичный характер.² Признаются же источниками права некоторые нормативно-правовые акты высших судебных органов РФ. То есть Постановления (разъяснения) Верховного Суда РФ тоже следует отнести к прецедентному регулированию.³

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) с внесенными в нее поправками Законами РФ № 6-ФКЗ, от 30.12.2008, № 7-ФКЗ от 30.12.2008, № 2-ФКЗ от 05.02.2014, № 11-ФКЗ от 21.07.2014 // Собрание законодательства РФ, 14.04.2014, № 15, ст. 1691.

² Гущина Н.А., Глухоедов М.С. Судебный прецедент в российской правовой системе: история, теория и практика // Современное право. – 2013. – № 2. – С. 79-84.

³ Рассказов Л.П. Теория государства и права. Углубленный курс. – М.: ИНФРА-М, РИОР, 2015. С. 261.

Вместе с тем существуют следующие подходы к юридической природе таких постановлений по отдельным категориям дел, которые выносились на основе обобщений судебной практики:

- одними авторами отрицается нормативный характер данных документов (в силу того, что там отсутствуют нормы права), при этом сами эти документы называются ими актами толкования;¹

- другими авторами, напротив, признается нормативная природа данных документов и предлагается их считать ведомственными нормативными актами;

- существует и другая точка зрения, согласно которой предлагается разделять собственно судебный прецедент и прецедент толкования.

При этом в последнем случае прецедент толкования играет по отношению к закону подчиненную роль и может использоваться судьями для обоснования своих решений постольку, поскольку они с ними согласны. Решения такого авторитетного органа, как Верховный Суд РФ, помогают судебскому корпусу принять справедливое и законное решение по делу.

По сути, они являются и актами толкования, и соответствующими ведомственными нормативными актами, играющими по отношению к закону подчиненную роль, то есть постановления ВС РФ являются источником права. Но вместе с тем они не являются прецедентом в классическом его понимании, так как не являются актами правосудия (судебными решениями), поскольку акт правосудия завершает разбирательство того или иного дела непосредственно в судебном заседании.

Относительно же постановлений Конституционного суда РФ следует отметить, что в качестве судебных прецедентов их следует рассматривать в том случае, когда они содержат правовые позиции, то есть при разрешении конкретных дел в своих решениях формулируют соответствующие правовые позиции (отношение КС РФ к конкретной правовой проблеме, закрепленное в соответствующем решении). Все признаки таких постановлений совпадают с признаками судебного прецедента, и потому позволяют их рассматривать в качестве прецедентов.

Таким образом, прецедент в российской правовой системе в той или иной форме существовал и в настоящее время существует. В частности, применение аналогии является ничем иным, как элементом прецедентного регулирования. Некоторыми учеными в качестве прецедента рассматриваются постановления Верховного Суда РФ, которые помогают судебскому корпусу принять справедливое и законное решение по делу, однако в классическом понимании судебными прецедентами они не являются. Относительно же постановлений Конституционного суда РФ следует отметить, что в качестве судебных прецедентов их следует рассматривать в том случае, когда они при разрешении конкретных дел в

¹ Поляков С.Б. Судебный прецедент в России: форма права или произвола? // Lex Russica. – 2015. – № 3. – С. 34.

своих решениях формулируют соответствующие правовые позиции. Так развитие прецедентного права в России будет способствовать, помимо прочего, усилению охраны свобод и прав граждан, изменит к лучшему соотношение между объективным и субъективным правом, придаст больший динамизм российской правовой системе.

Васильева С. В.

студент 3 курса

Западно-Уральского института экономики и права

svetas_svetas99@mail.ru

Научный руководитель:

Михалева Г. Г.

старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин

Западно-Уральский институт экономики и права

Galina_perm@mail.ru

Правовая природа безналичных денег

Аннотация: в статье проанализировано действующее законодательство, а также научные теории по вопросу, касающемуся правовой природы безналичных денег.

Ключевые слова: Гражданский кодекс Российской Федерации, вещно-правовая природа, безналичные деньги, роль денег, безналичный расчет, банковская карта.

Актуальность предоставленной темы исследования определена значимостью правового регулирования безналичных расчетов в современной действительности, с целью решения правовых и экономических проблем в качестве частного и публичного характера, потому что существование прогрессивной экономики, которая состоит в основном на безналичных расчетах, и устойчивое функционирование государственной системы денежного обращения невероятны без соответствующего потребностям экономического развития общества всестороннего и актуального правового регулирования безналичных расчетов.

Основным компонентом безналичных расчетов выступают средства(денежные средства). Однако вопрос о натуре «безналичных» денег (во связи с расчетами) – остается дискуссионным.

Можно сделать акцент на две противоположные точки зрения. Приверженцы первой позиции (Л.Г. Ефимова, Е.А.Суханов, А.Г. Братако и др.), обоснованно считают, что «закон распространяет на безналичные деньги правовой режим наличных денег и считает их вещами, безналичные

деньги могут быть объектом права собственности в силу юридической фикции, существующей в законодательстве»¹.

Сторонники противоположной позиции (Л.А. Новоселова) считают, что особенностью «денежных средств на банковском счете» в качестве самостоятельного объекта гражданского права представляется его двойственная природа, характеризующаяся тем, что указанный вид имущества, с одной стороны, представляется обязательным правом собственника счета в отношении банка; с другой стороны, в отношении третьих лиц может выступать как средство платежа, так же, следовательно, и будет выполнять роль денег.

Деньги являются основным финансовым инструментом, с помощью которого осуществляются все экономические операции, как внутри отдельных организаций, так и государства в целом. Кругооборот денег происходит с использованием наличным и безналичных видов расчетов. Наличные деньги и расчеты осуществляются с помощью банкнот и монет. Система безналичных предполагает использование счетов в банках, то есть депозитов, любой формы. Безналичные расчеты занимают около 80 процентов финансовых операций по стране².

Понятие «безналичные деньги» является комплексным. Оно включает в себя 2 основных элемента:

1) депозитные деньги – различные механизмы доступа к банковскому счету с помощью банковских карт (дебетовых и кредитовых), безналичных банковских переводов и интернет-банкинга (способа управления собственным счетом в банке через мобильный телефон или веб-сайт на основе специальных программных приложений и договоров, заключенных между банком и его клиентом);

2) электронные деньги – электронно-денежная стоимость, хранящаяся на виртуальных носителях, данных, выпускаемая эмитентом для совершения платежей и принимаемая учреждениями, отличными от эмитента, в качестве средства платежа. Современными разновидностями электронных денег являются интернет-кошельки (перезагружаемые многоцелевые средства хранения стоимости), сетевые деньги (предоплаченный продукт, позволяющий совершать платежи в определенных системах) и мобильные деньги (предоплаченный продукт, позволяющий осуществлять платежи на основе установления волновой связи между мобильным телефоном и терминалом оплаты).

Конечно, наряду с прогрессом одним из важных факторов пропаганды безналичных денежных средств получается наличие отдельных характеристик, которые более удобны и качественны для пользователя по сравнению с наличными способами оплаты. Для того чтобы определить

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

² Федеральный закон "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" от 10.07.2002 № 86-ФЗ

более детальное преимущество одного вида денег над другими нужно воспроизвести сравнение по определенным критериям.

Критерии: удобство в использовании. Конечно, в практике приоритет за оплатой у наличных способов оплаты, так как в обращении они являются очень простыми. Для пользования этими способами не нужны какие-то специальные знания и навыки и не нужна определенная подготовка. Это является плюсом для всех возрастных групп населения страны. Но в данный момент все большим и большим удобством пользуются безналичные способы оплаты, когда оплата той же услуги ЖКХ, оплачивается одним нажатием кнопки, а не часами в очереди в банке и на почте. Нет моментов с размениванием монет и тратой времени в пустую.

Универсальность. В данном качестве наличные способы оплаты имеют определенное преимущество над безналичными способами оплаты. По законодательству РФ только наличные деньги являются общепризнанным средством платежа. Безнал не является обязательным к приему на территории России. Несмотря на то, что распространение терминалов к безналичной оплате вроде прогрессирующее, в некоторых структурах (более того и в регионах нашей страны) не существует их.

Устойчивость к мошенничеству. Большинство исследователей в данном вопросе отдают предпочтение к безналичным деньгам. Фальсификация и мошенничество и кражи неразрывно связаны со всей историей существования наличных денег. Случаи подделки безналички существуют, но в более маленьких объемах.

Так же аспекты как автономность и время использования имеют место быть. Конечно же со своими плюсами и минусами. Но такой момент как работа в интернете со средствами уже говорит о многом. На данный момент времени развиваются сферы с оплатой товаров и услуг посредством интернета и соответственно оплата происходит тоже в интернете. Так же чтобы произвести оплату, плательщик должен «доказать» что это он. Следовательно, верифицируемость личности плательщика тоже имеет место быть в безналичном способе оплаты, что гласит нам о безопасности, в какой-то мере.

Исходя из вышеизложенного можно сделать вывод, что совокупность расчетных правоотношений, осуществляемых по различным правовым и экономическим основаниям, образует общегосударственное национальное денежное обращение и в этом своем качестве является объектом государственного регулирования, осуществляемого Банком России на основании полномочий, предоставленных законом¹.

Безналичные денежные средства – результат отражения наличных денежных средств, которые эмитирует Банк России и представляет за собой

¹ Горохов А. А. Формы безналичных расчетов // Инновационная экономика: перспективы развития и совершенствования. 2017. №4 (22). URL: <https://cyberleninka.ru/article/N/formy-beznalichnyh-raschetov> (дата обращения: 16.11.2019).

обязательства Банка России в отношении счетов бухгалтерского учета в целях технического обеспечения кредитных, расчетных, платежных обслуживаемых пользователей. Являясь средством платежа, деньги наделяются свойствами и особенностями обращения, которые в свою очередь не свойственны другим видам и объектам собственности. Возникающие изначально на этапах эмиссии и продвигающие в оборот в последующем, что и представляет центральный предмет финансово-правового регулирования.

Волков Н. В.

студент 1 курса

Карагандинский Экономический

Университет Казпотребсоюза

Nikmc15@gmail.com

Научный руководитель:

Джантасова А. Д.

Преподаватель кафедры Правового

Регулирования экономических отношений

aminad13@yandex.ru

Интеллектуальная собственность: проблемы теории и практики

Аннотация: в данной статье рассматривается гражданско-правовой институт как право интеллектуальной собственности, особенности объектов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг, а также способы обеспечения их охраны и защиты прав авторов и правообладателей охраняемых документов.

Ключевые слова: интеллектуальная собственность, творческая деятельность, защита прав авторов, патент, авторское право.

Субъекты гражданских правоотношений стремятся к правомерному использованию творческого труда. Такое применение договорных механизмов говорит о возрастающей экономической ценности объектов права интеллектуальной собственности, об их значении для эволюции цивилизованного государства. Создание и эффективное использование механизмов вовлечения интеллектуальной собственности в гражданский оборот призваны заменить существующую в настоящее время в Республике Казахстан ориентацию на приоритет в использовании природных ресурсов страны, что имеет немаловажное значение и для увеличения валового внутреннего продукта.

Творческая деятельность приветствуется и поощряется в Казахстане. Статья 20 Конституции Республики Казахстан гарантирует свободу творчества¹.

Одним из главных показателей цивилизованности общества во все времена было и продолжает оставаться сейчас то, какое внимание уделяется в нем развитию науки, культуры и техники. От того, насколько значителен интеллектуальный потенциал общества и уровень его культурного развития, зависит, в конечном счете, и успех решения стоящих перед ним экономических проблем. В свою очередь, наука, культура и техника могут динамично развиваться только при наличии соответствующих условий, включая необходимые правовые предпосылки. К их числу, безусловно, следует отнести законодательное закрепление таких нормативных правил, которые адекватны складывающимся в обществе товарно-денежным отношениям².

С развитием рыночных отношений в Республике Казахстан объекты творческой деятельности и имущественные права на них все чаще становятся предметом различных договоров. Это свидетельствует о том, что субъекты гражданских правоотношений стремятся к правомерному использованию творческого труда. Такое применение договорных механизмов говорит о возрастающей экономической ценности объектов права интеллектуальной собственности, об их значении для эволюции цивилизованного государства.

Дальнейшее экономическое развитие страны не возможно без внедрения новых технологий. На нынешнем этапе экономического развития Президент Республики Казахстан Н.А.Назарбаев в Послании народу Казахстана одной из задач определил: «Важным условием становления новых индустрий является поддержка инноваций и быстрое внедрение их в производство. Мы также должны развивать свой научный и инновационный потенциал на базе вузов, Назарбаев Университета и ПИТ «Алатау»³.

Немаловажным условием для активации любых направлений творчества является наличие современной действенной системы охраны результатов творческой деятельности, создание такого правового поля, которое в полной мере обеспечило бы защиту прав авторов и обладателей охранных документов на объекты интеллектуальной собственности.

Обращение результатов интеллектуальной деятельности и исключительных прав на них подчиняется общим правилам гражданского оборота, однако их специфика весьма существенна. Эта специфика

¹ Конституция Республики Казахстан, 30 августа 1995 год (ред. от 23.03.2019) // zako.kz

² Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева. М.: Проспект, 2005. - С.435

³ Послание Президента Республики Казахстан Н.Назарбаева народу Казахстана. 31 января 2017 г. «Третья модернизация Казахстана: глобальная конкурентоспособность»

предопределила понимание, как правовой природы интеллектуальной собственности, так и к особенностям ее правового режима.

В суверенном Казахстане сформирована нормативно-правовая основа регулирования вопросов интеллектуальной собственности, определен статус наиболее значимых объектов творчества. Кроме этого, проводится ряд мероприятий по защите прав авторов и патентообладателей. Комплекс принятых мер позволил исключить Казахстан из так называемого «черного списка» неблагоприятных стран, не обеспечивающих защиту прав на объекты интеллектуальной собственности.

Однако, законодательство в области интеллектуальной собственности требует дальнейшего совершенствования, считают ученые цивилисты. «Сегодня в Казахстане еще низка степень защищенности прав обладателей творческих результатов – практически любой может воспользоваться ими без согласия авторов и бесплатно. Должно же быть совсем наоборот – ценные результаты творчества должны продаваться и покупаться, а права их обладателей должны охраняться государством. Только тогда творчество станет выгодным процессом, талантливые люди будут достойно обеспечивать сами себя, а народ получит больше своих, казахстанских произведений и изобретений. Вот почему охрана интеллектуальной собственности представляется важнейшей задачей для всего государства, для всех его органов, а также граждан»¹.

Необходимость создания правового поля, способного урегулировать отношения между создателями объектов интеллектуальной собственности и пользователями, а также защитить общество от пиратской продукции, является немаловажной задачей государства, что предопределяет актуальность данной темы.

Нормативно-правовые акты в данной области можно разделить на три группы: законы Республики Казахстан и приравненные к ним международно-правовые соглашения; акты Правительства Республики Казахстан и межправительственные соглашения; нормативные акты министерств и ведомств.

Основным нормативным актом, регулирующим отношения по защите прав на объекты интеллектуальной собственности в республике является Гражданский Кодекс РК (Особенная часть)².

Республика Казахстан полностью интегрирована в мировую систему охраны интеллектуальной собственности, являясь с 1993 года полномочным членом Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС) и участницей важнейших международных конвенций, входящих в орбиту этой солидной международной организации.

¹ Каудыров Т., Есергепова А. Правовая охрана объектов интеллектуальной собственности в Республике Казахстан // Предприниматель и право, ноябрь 2006, №22

² Гражданский Кодекс РК (Особенная часть) от 1 июня 1999г. №409-1 (ред. от 28.10.2019) // zakon.kz

Проблемы правового регулирования отношений, связанных с интеллектуальной собственностью в казахстанской юридической литературе исследованы такими авторами, как Т.Е. Каудыров, А. Амангельды, Н.Н. Сахипова и др.

Право интеллектуальной собственности является институтом гражданского права. Поэтому предмет, метод и принципы права интеллектуальной собственности обусловлены соответствующими категориями гражданского права. Однако нормы права интеллектуальной собственности имеют свою специфику, выражающуюся в особенностях объектов интеллектуальной творческой деятельности и средств индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг, а также в способах обеспечения их охраны и защиты прав авторов и правообладателей охраняемых документов.

Субъекты права интеллектуальной собственности вступают в отношения по созданию, использованию и защите объектов интеллектуальной собственности. Они наделены определенными правами в отношении различных объектов интеллектуальной собственности. Авторы и обладатели охраняемых документов обладают имущественными правами.

Объекты права интеллектуальной собственности, согласно нормам Гражданского кодекса Республики Казахстан подразделяются на объекты интеллектуальной творческой деятельности и средства индивидуализации товаров работ и услуг. Объектам творческой деятельности присущ процесс творчества, данные объекты имеют своего создателя – автора.

Только автору объекта интеллектуальной творческой деятельности принадлежат личные неимущественные права. Имущественные права могут принадлежать как автору, так и третьим лицам (работодателям, правопреемникам, наследникам). К объектам интеллектуальной творческой деятельности относятся объекты авторского права, смежных прав, патентных прав.

Средства индивидуализации участников гражданского оборота, товаров, работ и услуг являются самостоятельной группой объектов права интеллектуальной собственности, не связанной с творческой деятельностью человека и не имеющей, поэтому автора. Обладателям средств индивидуализации принадлежат имущественные права в отношении использования фирменного наименования, товарного знака, знака обслуживания, наименования места происхождения товара. Права на средства индивидуализации возникают с момента их официальной регистрации.

За защитой нарушенных прав авторы и обладатели охраняемых документов могут обратиться в суд. Законодательством определен круг споров, рассматриваемых судом, а также перечень требований, которые могут предъявить обладатели личных неимущественных и имущественных прав. В структуре Казпатента содержится Апелляционный совет, осуществляющий досудебное урегулирование споров, связанных с выдачей

охранных документов на объекты промышленной собственности.

В Казахстане разработана нормативная база, позволяющая регулировать отношения по поводу создания объектов интеллектуальной собственности, защиты от незаконного использования исключительных прав авторов и патентообладателей. Особенностью законодательства Казахстана является то, что в нем нет ни одного объекта интеллектуальной собственности, в отношении которого владелец не имел бы исключительных прав. При этом объем субъективных прав по поводу разных объектов интеллектуальной собственности различен. Это различие и составляет правовой режим того или иного объекта. Наделение правообладателей исключительным правом на объект интеллектуальной собственности представляет им значительные возможности реализации прав на данные объекты.

Наличие норм, защищающих авторов и патентообладателей, не является достаточным для обеспечения охраны прав на объекты интеллектуальной собственности.

При рассмотрении проблемных вопросов, касающихся охраны прав интеллектуальной собственности, можно сделать определенные выводы и вывести перечень преимуществ и выгод при осуществлении защиты прав интеллектуальной собственности.

Законодательство об интеллектуальной собственности постоянно изменяется и совершенствуется. Однако качество таких изменений порой желает оставаться лучшим, зачастую оно не меняет самой сути регулируемых отношений. Примером может служить перенесение содержаний инструкций, регулирующих порядок подачи и рассмотрения заявок в соответствующие законы. На наш взгляд, это не целесообразно, поскольку тот или иной закон должен определять основные, принципиальные вопросы регулирования отношений, связанных с промышленной собственностью. А исполнение данных норм должно быть конкретизировано в инструкциях или положениях, поскольку процедура их принятия и утверждения и изменения является более мобильной, что позволяет наиболее полным образом учесть все аспекты осуществляемых процессов и соответственно их урегулирования.

В системе Казпатента имеется Апелляционный совет, призванный рассматривать споры, связанные с выдачей охранных документов, когда заявитель не согласен с мотивами отказа в выдаче ему охранного документа, либо третье лицо возражает против выданного охранного документа в силу того, что оно уже имеет охранной документ на аналогичное решение. Данная категория споров обязательно должна пройти процедуру досудебного урегулирования такого рода споров. В компетенции Апелляционного совета предусмотрено право отменить решение Казпатента о выдаче либо отказе в выдаче охранного документа.

Данный порядок является не корректным только по той причине, что структурное подразделение государственного органа отменяет решение самого этого органа. Кроме этого, досудебное урегулирование данной

категории споров создает волокиту в разрешении данного вопроса, поскольку решение Апелляционного совета является не окончательным и может быть оспорено в суде.

На первых этапах развития нашего общества возможно данный порядок и оправдывал себя, поскольку в системе судов было недостаточно специалистов, компетентных в рассмотрении споров, связанных с патентным правом. Сегодня назрела необходимость создания в судебной системе специализированных судов, разрешающих споры в отношении интеллектуальной собственности. Данный порядок ускорил бы процедуру разрешения споров, связанных с нарушением прав на объекты интеллектуальной собственности.

Несмотря на все возрастающую активность предпринимаемых государством мер по искоренению контрафактной продукции, приобретение «пиратской» продукции, все также не составляет труда. Пиратством признается изготовление и распространение контрафактной продукции. Мы становимся свидетелями продажи контрафактных товаров, которые по своей покупной цене гораздо дешевле лицензионной продукции, поскольку на их производство требуется меньше затрат.

Неэффективность борьбы с контрафактной продукцией заключается и в том, что по большому счету, кроме обладателя патентных прав с ней практически никто не борется. Продажа контрафактной продукции с неправомерным использованием товарных знаков также никем не пресекается. Возбужденные дела по фактам контрафактной продукции зачастую прекращаются судом, вследствие недостаточности доказательств вины продавцов, добыча которых опять же в большей степени ложится на заявителя.

Для более действенной борьбы с интеллектуальным «пиратством» целесообразно перенести ее центр тяжести из гражданско-правового поля в административно-уголовное, по аналогии установления наказания за незаконное завладение чужим имуществом. При этом, речь не идет о полном вытеснении гражданско-правовых мер, которые имели и имеют значение для возмещения причиненного вреда. А возмещение причиненного ущерба должно производиться параллельно мерам, применяемым в административном порядке.

Кодекс РК «Об административных правонарушениях» предусматривает в качестве административного проступка незаконное использование товарного знака, т.е. средства индивидуализации производимых товаров. Нарушения исключительных прав на другие объекты интеллектуальной собственности в административном порядке не преследуются.

Целесообразно было бы в Кодексе РК «Об административных правонарушениях» предусмотреть в качестве административных правонарушений незаконное использование исключительных прав и на объекты интеллектуальной творческой деятельности. Данные нормы позволят обеспечить при помощи профессионалов – полицейских выявление

фактов нарушения исключительных прав, надлежащим образом фиксацию этих нарушений и представления в судебные органы надлежаще оформленные доказательства. Гражданский иск может служить дополнительным инструментом возмещения правообладателю убытков, причиненных неправомерным использованием исключительных прав.

Галанов В.В.

курсант 4 курса

ФКОУ ВО «Пермский институт
ФСИН России»

Научный руководитель

Лебедев А.А.

преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

ФКОУ ВО «Пермский институт ФСИН России»

Проблемы признания и исполнения решений иностранных судов и арбитражей в России

Аннотация: в данной работе рассмотрены некоторые проблемы, возникающие у суда в ходе признания и исполнения решений иностранных судов и арбитражей, приведена статистика и судебная практика исполнения решений иностранных судов в Российской Федерации.

Ключевые слова: признание и исполнение решений иностранных судов и арбитражей, международный договор, публичный порядок, Нью-Йоркская конвенция.

В настоящее время протекает процесс развития гражданских, экономических и имущественных отношений, данное явления обусловлено увеличением объема товаров и услуг на рынке, не только в пределах Российской Федерации (далее – РФ), но и в мировом пространстве. В ходе гражданских, экономических правоотношений иностранных и национальных субъектов, возникают споры по поводу исполнения своих обязательств. Разрешение данных споров проходят, как в судах РФ, так и в судах иностранного государства. В случае принятия решения иностранным судом в отношении субъектов РФ участвующих в правоотношениях, встает вопрос исполнения данного решения на территории РФ. Процедура исполнения решений иностранных судов и арбитражей на территории РФ предусмотрена международными договорами.

Обращаясь к статистике судебного департамента при Верховном суде РФ, видна динамика роста дел с участием иностранных субъектов, так в 2018

году Арбитражными судами были приняты к рассмотрению 1932563 дел, из них 235 дел о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений¹, а за 1 полугодие 2019 года уже было принято 152 заявления. При разрешении вопроса исполнения решений иностранных судов и арбитражей, судьи используют нормы национального законодательства, например 31 глава АПК, 45 глава ГПК. В статье 241 АПК РФ указано, что решение иностранного суда и арбитража признаются и приводятся в исполнение в Российской Федерации арбитражными судами, если признание и приведение в исполнение таких решений предусмотрено международным договором Российской Федерации и федеральным законом². Основными международными договорами, регулирующие процедуру исполнения решений иностранных судов являются: Конвенция Организации Объединенных Наций о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений 1958 года (далее – Нью-Йоркская конвенция) и Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года (далее – конвенция стран СНГ), а также другие. Ратифицировали Нью-Йоркскую конвенцию 144 государства³, в ходе разрешения вопроса признания и исполнения решения, суды стран используют положения данной конвенции.

В ходе применения Нью-Йоркской конвенции возникает проблема не единообразного понимания судами РФ положений данной конвенции, а также расширительного толкования «публичного порядка», как основания для отказа в исполнении решения иностранного суда и арбитража. Так возвращаясь к статистике судебного департамента при Верховном суде за 1 полугодие 2019 года, принято: 152 заявления из них 34 возвращено, остальные были приняты на рассмотрение. Далее в ходе рассмотрения 38 дел были прекращены в связи с превышением срока установленного АПК РФ, 14 дел прекращены по основаниям АПК РФ и 4 дела были оставлены без рассмотрения⁴.

Рассматривая данную статистику можно выявить, что всего к положительному разрешению приходят половина решений иностранных судов и арбитражей. Такая ситуация складывается из за неоднозначного понимания Нью-Йоркской конвенции, а также широкого толкования

¹ Сводные статистические сведения о деятельности федеральных арбитражных судов за 1 полугодие 2019 года. URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79> (дата обращения 19.10.2019).

² Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 26.07.2019). Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 20.10.2019).

³ Конвенция о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10 июня 1958 г. URL: <http://fssprus.ru/2038847/> (дата обращения 21.10.2019).

⁴ Сводные статистические сведения о деятельности федеральных арбитражных судов за 1 полугодие 2019 года. URL: <http://www.cdep.ru/index.php?id=79> (дата обращения 19.10.2019)

публичного порядка, как основания отказа в признании и исполнении решения иностранного суда и арбитража.

Изучая судебную практику было выявлено неоднозначное применение Нью-Йоркской конвенции по делу № А56-81157/2015 в части признания и исполнения судебного решения иностранного суда, суть данного разбирательства заключалось в исполнении решения судьи Отделения Королевской скамьи Высокого суда правосудия Симлер ДБИ от 26.02.2016 о взыскании компанией Нью Медиа Холдинг, место нахождения: Соединенные Штаты Америки (далее – США) долга в отношении управляющего компанией Кузнецова И.В. В ходе рассмотрения решения судьи Арбитражным судом Ленинградской области 27.03.2016 было принято решения об отказе в исполнении решения иностранного суда. После отказа компанией была направлена апелляционная жалоба в 2019 году, результат ее рассмотрения заключался в признании и исполнении судебного решения вынесенное 26.02.2016 судьей Симлер, отделения королевской скамьи Высокого суда правосудия Королевских судов правосудия¹. При разрешении апелляционной жалобы суд ссылаясь на те же положения Нью-Йоркской конвенции, что и при разрешении вопроса исполнения решения в 2016 году. Таким образом суды, не однозначно понимают положения международных договоров, что отражается на рассмотрении судами заявлений о исполнении иностранных судебных решений. Необходимо привести практику использования международных договоров к общему порядку применения для всех судов РФ, путем вынесения разъяснений Верховным судом РФ.

Следующей проблемой является расширительное толкование публичного порядка как основания отказа исполнения решений иностранных судов, данное понятие было уточнено и раскрыто в п. 1 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 26.02.2013 № 156, так под ним понимаются фундаментальные правовые начала (принципы), которые обладают высшей императивностью, универсальностью, особой общественной и публичной значимостью, составляют основу построения экономической, политической и правовой системы государства². Данная формулировка является весьма абстрактной, что дает возможность судам действовать по своему усмотрению в вопросе рассмотрения заявлений об исполнении арбитражных решений. Подобное, зачастую, приводит не к выявлению нарушений публичного порядка, а к пересмотру арбитражного решения по существу, что, исходя из

¹ Постановление арбитражного суда Северо-Западного округа от 6.05.2019 года по делу А56-81157/2015. URL: <https://sudact.ru/arbitral/doc/> (дата обращения 21.10.2019)

² Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 26.02.2013 N 156 «Обзор практики рассмотрения арбитражными судами дел о применении оговорки о публичном порядке как основания отказа в признании и приведении в исполнение иностранных судебных и арбитражных решений». Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 22.10.2019)

специфики арбитража, является недопустимым (ч. 4 ст. 238 АПК РФ, ч. 4 ст. 243 АПК РФ).

Таким образом не однообразное применение Нью-Йоркской конвенции, а также абстрактное толкование публичного порядка негативно влияет на правильное рассмотрения заявлений иностранных судов и арбитражей, об признании и исполнении решений на территории РФ, что в свою очередь влияет на имидж России в международных отношениях.

Гладышева Н.Н.

студент 4 курса

Оренбургский институт (филиал) Университета имени

О. Е. Кутафина (МГЮА)

nada593@mail.ru

Научный руководитель:

Залавская О. М.

Доцент кафедры гражданского права и процесса

Оренбургский институт (филиал) Университета имени

О. Е. Кутафина (МГЮА)

Узуфрукт в Российском праве: эволюция и перспективы

Аннотация: В данной статье анализируются исторические аспекты становления и развития института узуфрукта в России, его нормативное закрепление в дореволюционном, советском и современном законодательстве. Исследована актуальность положений, содержащихся в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации в сравнении с европейскими странами. Сделаны выводы о необходимости законодательного регулирования института пользования, а также о перспективах его развития в гражданском законодательстве Российской Федерации.

Ключевые слова: узуфрукт, пользование, Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации, ограниченные вещные права.

Беря свое начало в Древнем Риме, институт узуфрукта действительно можно признать классическим институтом вещного права. Представляя собой разновидность личного сервитута, его понятие было дано еще в Дигестах Юстиниана: узуфрукт есть вещное, чисто личное, полное право пользования и извлечения плодов из чужой непотребляемой вещи без изменения ее сущности¹.

¹ Батыр К.И., Поликарпова Е.В. Хрестоматия по истории государства и права

До сегодняшнего дня узуфрукт по-прежнему остается достаточно актуальным и современным юридическим явлением, рецепированным многими странами и имеющим все шансы занять свое место в системе ограниченных вещных прав в гражданском законодательстве Российской Федерации. Необходимо отметить, что узуфрукт не получил прямого законодательного закрепления ни в дореволюционной России, ни в советский период. При этом, несмотря на отсутствие легального закрепления на всех этапах исторического развития российской цивилистики, данные правоотношения фактически имели место быть. Их существование связывают с неточным переводом латинского термина «узуфрукт», который получил закрепление в законодательстве как «пользовладение»¹.

На разных этапах развития российского законодательства, начиная с Русской Правды и заканчивая Сводом законов Российской империи, узуфрукт предназначался для обеспечения членов семьи, ограниченных в наследственных правах. Это отмечалось, например, в трудах А.Г. Сироткина², а также других ученых-цивилистов. Право пожизненного владения в отношении вдовы, установленное Русской Правдой, кормля в отношении одного из овдовевших супругов (Псковская судная грамота), право на прожиток как средство государственного обеспечения дворян и их семьи (Соборное уложение 1649 г.) – все эти правоотношения в той или иной мере обладают признаками узуфрукта.

В дореволюционном праве России до октября 1917 г. явлением, аналогичным узуфрукту, можно было считать институт пожизненного владения – на данном праве недвижимое имущество (имение) передавалось кредитору, предоставлявшему просроченную закладную к взысканию³.

События, случившиеся в октябре 1917 г., привели к кардинальной смене экономических, политических и социальных отношений, образованию нового государства, а также к появлению абсолютно другой системы права, исключаящей само понятие частной собственности. Совершенно естественно, что в советский период узуфрукт отсутствовал.

Возрождение в целом категории ограниченных вещных прав произошло только в 90-х годах прошлого века, а дискуссии именно о внедрении института узуфрукта в правовую систему Российской Федерации начались в конце первого десятилетия XXI в. Октябрь 2009 г. можно считать отправной точкой возрождения узуфрукта, так как в этот период была одобрена Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации (далее – Концепция)⁴. В Концепции, а именно в абз. 2 п. 7.1 разд. IV, дается

зарубежных стран. Т. 1. 2014. С. 172.

¹ Сухарева Е. Р. Узуфрукт в России и перспективы его правового регулирования // Вестник Воронежского института МВД России. 2011. № 2. С. 160-164.

² Сироткин А.Г. Узуфрукт (пользовладение) в российском праве XIX - начала XX века: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Нижний Новгород, 2012. С. 13.

³ Свод законов Российской Империи. Т. 16. 1857-1868.

⁴ Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации

легальное определение узуфрукта, под которым понимается ограниченное вещное право личного характера, в силу которого лицо владеет и пользуется вещью в соответствии с ее назначением.

В продолжение развития и дальнейшего усовершенствования положений Концепции был разработан проект Федерального закона N 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹. В новую редакцию Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно этому законопроекту, подлежит включению глава 20.3 «Право личного пользования», раскрывающая общие положения личного пользования. Под личным пользованием в ч. 1 ст. 302 проекта о внесении изменений в ГК РФ понимается возможность собственника недвижимой вещи предоставить другому лицу – гражданину, а в случаях, установленных законом, - некоммерческой организации (пользователю) право личного владения и пользования такой вещью (узуфрукт).

По своей природе узуфрукт в настоящее время представляет собой самостоятельное вещное право и не является разновидностью личных сервитутов, как это было в Древнем Риме и как остается сейчас в европейских государствах. Среди характерных особенностей узуфрукта, предусмотренных в проекте о внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, можно выделить наиболее очевидные, такие как:

- объектом личного пользования может являться только здание, помещение или другое недвижимое имущество, а также жилые помещения, одна или несколько комнат в квартире или жилом доме;
- для физических лиц установление узуфрукта предусмотрено на определенный срок или пожизненно, для некоммерческих организаций – на определенный срок, составляющий не более 21 года;
- невозможность использования предоставленной вещи в целях извлечения прибыли, т. е. в предпринимательской деятельности;
- право личного пользования не может быть передано третьему лицу ни при каких правовых условиях;
- соглашение об установлении узуфрукта должно быть заключено в письменной форме с обязательным указанием о размере платы или указанием о безвозмездности соглашения;
- основаниями для прекращения личного пользования будут являться гибель вещи; смерть пользователя; ликвидация или реорганизация некоммерческой организации – пользователя; истечение срока,

(одобрена Решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 7 октября 2009 г.) // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2010. № 11. С. 6 - 99.

¹ [Электронный ресурс] - Режим доступа. URL: <http://www.komitet2-10.km.duma.gov.ru/>. (Дата обращения: 15.05.2019)

установленного для узуфрукта; требование, предъявляемое собственником вещи; ненадлежащее использование вещи или систематическое невыполнение обязанностей по ее содержанию; неоднократное или грубое нарушение правил пользования вещью, установленных законом, а также некоторые другие основания.

В гражданских кодексах стран Европы детально регламентируются права пользователя относительно плодов, расчетов между субъектами, ограничения по найденному кладу в объекте узуфрукта, пределы ответственности сторон и многие другие отношения¹. Нормы об узуфрукте в проекте ГК РФ весьма ограничены, и подобные вопросы либо разрешаются довольно абстрактно, размыто, либо вовсе не разрешаются.

Мы считаем, что идея введения узуфрукта в российское законодательство в условиях становления и развития рынка недвижимости является вполне актуальной в свете современных реалий.

Таким образом, узуфрукт в проекте ГК РФ, именуемый, как и в дореволюционных источниках, «правом личного пользования», обладает уже ставшими традиционными для российского института узуфрукта чертами, например, неотчуждаемостью. Одно из отличий предлагаемой в России модели института узуфрукта от аналогичного института в зарубежных странах заключается в том, что по общему правилу узуфрукт в Европе может быть установлен практически на любое имущество. Также не совсем ясна логика законодателя, согласно которой для некоммерческих организаций срок пользования ограничен 21 годом. И наиболее существенное отличие от зарубежного законодательства проявляется в самостоятельности узуфрукта в системе вещных прав – узуфрукт в проекте ГК РФ не является разновидностью сервитута.

Сохранение общей модели узуфрукта и достаточно продолжительный опыт ее применения в европейских странах с континентальной системой права позволяют оценить актуальность данной юридической конструкции для гражданского права России. Современная модель узуфрукта, как правило, призвана обеспечивать социальные интересы лиц, имеющих в силу закона право на содержание (супруги, нетрудоспособные иждивенцы). Однако существование довольно схожих институтов, как пожизненное содержание с иждивением (ст. 601 ГК РФ), легат (ст. 1137 ГК РФ) и др., вызывает у некоторых авторов сомнение в необходимости появления узуфрукта².

Подводя итог, следует сказать, что в целом тенденция формирования анализируемого института в отечественной правовой системе соответствует основным направлениям развития узуфрукта в гражданском праве других

¹ Рыбакова Ю.А. Эволюция института узуфрукта в российском праве и перспективы его развития. // Гражданское право. 2014. № 3. С. 42-43.

² Мечетина Т.А. Институт права личного пользования (узуфрукт): вопросы обоснованности закрепления в Российском законодательстве. // Вестник Самарской гуманитарной академии. 2012. № 11. С. 89-92.

европейских стран. При этом нельзя не отметить, что ряд положений об узуфрукте, представленных в Проекте о внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации имеют значительные отличия от зарубежного законодательства и требуют тщательного научного изучения и дальнейшего теоретического обоснования.

Узуфрукт в России должен развиваться в соответствии с национальными традициями развития гражданского права с учетом в той или иной мере опыта зарубежных государств. Именно такое становление института узуфрукта позволит внести в ГК РФ положения, наиболее полно и всесторонне отражающие основные преимущества пользования в современных реалиях.

Гришанин А. Ю.

студент 4 курса

Уральский государственный юридический университет

grishanin_aleksandr_98@mail.ru

89235842943

Научный руководитель:

Загайнова С. К.

доктор юридических наук, профессор,

профессор кафедры гражданского процесса УрГЮУ

kafedra.gp@gmail.com

83433740510

Отдельные вопросы дачи прокурором заключения по гражданскому делу

Аннотация: В статье рассматриваются отдельные проблемные аспекты, связанные с вопросами дачи прокурором заключения по делу в гражданском процессе, предлагаются варианты разрешения указанных проблемных вопросов. На основе нормативных, теоретических и практических положений делается вывод об осуществлении прокурором в данном случае функции содействия правосудию.

Ключевые слова: гражданский процесс; прокурор; дача заключения по делу; содействие осуществлению правосудия; прокурорский надзор.

Заключение прокурора как акт профессионального юриста, осуществляющего функции представителя органа, имеющего сугубо публичный интерес при рассмотрении данного дела, способствует обеспечению задач и принципов гражданского судопроизводства. Участвуя в процессе в данной форме, прокурор не наделен правом представления доказательств по делу, обоснования заявленных исковых требований, не дает

объяснения по делу, а также не принимает участие в судебных прениях. При этом он должен объективно оценить представленные доказательства и все обстоятельства дела, тем самым, оказывая содействие правосудию. В данном случае основная задача прокурора – представление суду и участникам процесса своего мнения о том, каким образом необходимо разрешить существующее дело.

В то же время прокурор не может по своей инициативе вступить в любое дело. Он вправе давать заключения лишь по ряду дел, предусмотренных законом. Данные категории дел определены законодателем не случайно, т.к. государство имеет свой интерес в надлежащем их разрешении – все они связаны с реализацией важнейших конституционных положений: право на жилище, на труд, родительские права и т.д.

При поступлении в суд указанных категорий дел судья обязан уведомить соответствующего прокурора, а при назначении дела к судебному разбирательству – направить ему извещение о месте и времени рассмотрения дела. В силу прямого указания закона неявка прокурора, надлежащим образом извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием для рассмотрения дела. Между тем в ведомственных актах Генеральной прокуратуры РФ¹ закреплено обязательное участие прокурора в делах, предусмотренных нормами действующего законодательства.

Также определенные разъяснения содержатся в Постановлениях Пленума Верховного Суда РФ. Например, отмечается, что суды должны принимать необходимые меры для своевременного извещения прокуроров о рассмотрении гражданских дел такой категории². Кроме того, подобные предложения по сущностному изменению законодательства указываются и учеными: «Суду целесообразнее отложить судебное заседание»³, т.к. отсутствие прокурора повышает вероятность принятия судом незаконного и (или) необоснованного решения.

В заключении прокурор высказывает свое мнение по поводу всех вопросов, разрешаемых судом при формулировании решения (суть решения, доказанность такового, допустимость, относимость и достоверность доказательств и т.п.). Юридическое значение заключения прокурора состоит в оказании содействия суду как органу, осуществляющему правосудие, в

¹Приказ Генпрокуратуры России от 10.07.2017 № 475 «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском и административном судопроизводстве» // Законность. 2017. № 10.

²Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 18 октября 2012 г. № 21 «О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования» // РГ. 2012. № 251; Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26 января 2010 г. № 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» // РГ. 2010. № 24.

³Ефимова Ю.В. Участие прокурора в гражданском судопроизводстве: учебно-методический комплекс. Саратов, 2009. С. 47.

плане вынесения им законного и обоснованного судебного акта по существу дела.

Представляется, что заключение прокурора по гражданскому делу должно соответствовать следующим требованиям: быть убедительным; быть грамотным по форме и содержанию; быть полным, т.е. предполагать полный анализ исследованных обстоятельств дела; быть обоснованным, т.е. содержать анализ норм права; быть актуальным; быть кратким, не содержать общих рассуждений. В заключении должны быть подведены итоги судебного разбирательства, как они видятся таковыми прокурору.

Представляется целесообразным далее обратиться к проблематике участия прокурора в гражданском процессе с целью дачи заключения по делу.

1. Так, не все авторы поддерживают мнение о необходимости такого участия прокурора. В научной среде находит отклик мнение о нецелесообразности такого участия и нарушении тем самым принципов диспозитивности и состязательности¹. Некоторые ученые даже пишут о том, что прокурор как представитель государственного властного органа оказывает влияние на суд, что недопустимо. Однако данный довод не выдерживает критики, поскольку является независимым, а заключение прокурора само по себе не влечет никаких правовых последствий, не является обязательным для суда². Прокурор осуществляет функцию представления публичного интереса в гражданском судопроизводстве, что соответствует принципу состязательности (стороны представляют свой, частный интерес, суд интереса в разрешении спора не имеет). О публичном характере судебных полномочий прокуратуры говорит и Л. Егорова, подчеркивая, что публичный аспект более выражен при вступлении прокурора в процесс, инициированный другими лицами³. Наличие публичного интереса и необходимость его защиты как раз и определяются государством путем установления категории дел, по которым прокурор как представитель государственного властного органа дает заключение.

2. Проблемным аспектом является отсутствие нормативного определения понятия «заключение прокурора», не раскрытие его содержания и процессуально-правового значения. Заключение прокурора – вывод судебного разбирательства с точки зрения прокурора. Значение имеет не только содержание, но и форма изложения. Оно должно быть оформлено в

¹Китаева А.В. Актуальные проблемы участия прокурора в гражданском процессе // Инновационная наука. 2016. № 3. С. 58; Похмелкин В. Участие прокуратуры в рассмотрении гражданских дел - юридический атавизм // Российская юстиция. 2001. № 5. С. 6.

²Ярошенко Т.В. Актуальные вопросы участия прокурора в гражданском процессе // Вестник РГУ им. И. Канта. 2008. № 9. С. 52.

³Егорова Л. Процессуальные противоречия судебной защиты публичных интересов // Законность. 2006. № 1. С. 14-18; № 2. С. 11-13.

письменном виде и приобщено к делу, что не освобождает прокурора от устного изложения (непосредственность, устность, гласность)¹.

3. В настоящее время вопрос возможности вступления прокурора в процесс в исследуемой форме определяется только законом. Ранее же в соответствии со ст. 41 ГПК РСФСР 1964 г.² еще и суд мог по своему усмотрению признать необходимым участие прокурора в конкретном деле. Правовую позицию относительно такого произвольного вступления дал Верховный Суд РФ: если дела не подпадают под перечень дел, указанных в законе, по которым прокурор вступает в процесс и дает заключение, прокурор не должен участвовать в рассмотрении дела³.

Однако некоторые ученые отмечают, что выделение в законе отдельных категорий дел, по которым прокурор вступает в судопроизводство для дачи заключения, неоправданно ограничивает его полномочия. Необходимость соблюдения интересов публичной администрации вызывает важность участия прокурорского работника при рассмотрении любых категорий дел, если затрагиваются интересы РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, органов, их представляющих. Невозможность привлечения по инициативе суда прокурора в судопроизводство с целью дачи заключения по делу следует рассматривать как недостаток действующего процессуального законодательства, и это негативно сказывается на полноте и всесторонности рассмотрения дела. Поэтому необходимо предоставить суду право по своей инициативе привлекать прокурора к участию в деле по делам, которые представляют особую сложность или социальную значимость.

4. На практике далеко не всегда помощниками прокурора (которые чаще всего «ходят» в такие процессы) соблюдается п. 7 Приказа Генеральной прокуратуры РФ от 10 июля 2017 г. N 475⁴, согласно которому прокурорам необходимо тщательно готовиться к судебному заседанию, до начала судебного разбирательства детально изучать материалы дела, анализировать законодательство и судебную практику по спорным правоотношениям. Поэтому заключения по своему содержанию иногда являются формальными. И едва ли допустима ситуация, когда принятое судом решение соответствует заключению прокурора, данному в ходе рассмотрения дела, однако в дальнейшем вышестоящим прокурором на решение суда приносится апелляционное представление, в котором излагается противоположная по содержанию позиция. Такой подход обоснованно вызывает возмущение,

¹ Бахарева О.А., Николайченко О.В., Цепкова Т.М. Заключение прокурора в гражданском судопроизводстве: правовая функция и юридическое значение // UNiversum: экономика и юриспруденция. 2015. № 4. С. 8.

² Гражданский процессуальный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.

³ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2004 года // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. № 4.

⁴ Приказ Генпрокуратуры России от 10.07.2017 № 475 «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском и административном судопроизводстве» // Законность. 2017. № 10.

умалает авторитет прокуратуры как представителя публичной власти. Изменение позиции прокурором после вынесения решения по делу справедливо критикуется в юридической науке¹.

5. Проблемным также является следующий вопрос – может ли прокурор одновременно выступать в деле в обеих формах участия в одном гражданском процессе: обращаясь с иском и с целью принесения заключения. Формально действующее законодательство такого запрета не содержит, в то же время изначально предполагается, что эти формы участия различны как по своему содержанию, так и по способам исполнения, и, следовательно, не могут осуществляться одновременно. Однако правоприменительная практика свидетельствует порой об обратном. Так, при рассмотрении и разрешении некоторых категорий гражданских дел возникает такая правовая ситуация, когда по одному и тому же делу прокурор должен участвовать в двух процессуальных формах. Например, по делам о выселении, о лишении родительских прав – в случае, если прокурор выступает инициатором возбуждения гражданского дела в суде. В этой правовой коллизии представляется, что прокурор не может выступать одновременно в двух процессуальных формах. Согласно ст. 189 ГПК РФ после исследования всех доказательств по делу, представленных сторонами и иными участниками процесса председательствующий предоставляет возможность прокурору изложить заключение по делу, представителю государственного органа или представителю органа местного самоуправления, участвующим в деле в соответствии с ч. 3 ст. 45 и ст. 47 ГПК РФ. Слово для дачи заключения по делу предоставляется прокурору, вступившему в процесс, а не начавшему его.

6. Вопрос о моменте вступления в процесс для дачи прокурором заключения решается неоднозначно. В силу ст. 189 ГПК РФ председательствующий после исследования всех доказательств, представленных по данному делу, предоставляет слово для оглашения заключения представителю соответствующего органа, в том числе прокурору. Однако данное положение однозначного ответа на вопрос о моменте вступления в процесс не дает. Таким образом, возникают 3 возможных ситуации: 1) прокурор может в любой момент и на любой стадии гражданского процесса; 2) прокурор может вступить в процесс только на этапе окончания рассмотрения дела по существу; 3) прокурор вступает в процесс с «самого начала» - с момента извещения судом и участвует во всех стадиях далее.

Наиболее обоснованной представляется третья позиция, поскольку прокурору надлежит установить все обстоятельства рассматриваемого дела. Согласно ч. 3 ст. 45, ст. 350 ГПК РФ, если прокурор не принимал участия в судебном заседании в суде первой инстанции, он вправе вступить в процесс и

¹Дугарон Е.Ц. Проблемы заключения как формы выражения позиции прокурора в гражданском процессе // Законность. 2018. № 4. С. 35.

дать заключение по делу и в судебном заседании кассационной инстанции. В то же время ГПК РФ не предусматривает иных форм участия прокурора в суде кассационной инстанции, кроме дачи им объяснений, с чем не увязывается дача заключения. Формально не отражено в ГПК РФ и право прокурора вступить в процесс для дачи заключения в любой инстанции, не согласуется с целью такого пересмотра.

7. На практике возникает следующий вопрос: возможно ли отложение судебного разбирательства для подготовки заключения прокурором? Формально-юридически ГПК РФ не предусматривает предоставления прокурору времени для подготовки заключения. Представляется обоснованным изменить ст. 169 ГПК РФ и дополнить ее положением о возможности отложения судебного разбирательства дела по ходатайству прокурора для подготовки заключения.

Таким образом, правовое значение формы участия прокурора в гражданском процессе в виде дачи заключения проявляется в обеспечении законности разрешения дел повышенной значимости для публичной власти, в защите прав и свобод граждан, в содействии суду в разрешении гражданского дела, в дополнительной гарантии соблюдения социально значимых прав, свобод и законных интересов лиц, а также публичного интереса.

Дайнеко Д. Д.

Бахтеева Д. А.

курсанты 4 курса

Воронежский институт ФСИН России

grafsky.iuda@gmail.com

8-919-246-21-40

bahteeva_diana@mail.ru

8-910-244-92-62

Научный руководитель:

Калач А.В.

Начальник кафедры

безопасности информации и защиты сведений,

составляющих государственную тайну

Воронежский институт ФСИН России, профессор

a_kalach@mail.ru

Проблема правового регулирования защиты интеллектуальной собственности в сфере облачных технологий

Аннотация: в данной статье рассматривается проблема, связанная с правовым регулированием облачных вычислений. Производится анализ

сведений, содержащих информацию об утечках информации через облачные хранилища.

Ключевые слова: правовое регулирование, интеллектуальная собственность, облачные технологии.

В настоящее время многие частные компании, а также государственные организации используют облачные технологии в своей инфраструктуре. Данная технология вызывает новые вопросы и проблемы, связанные с правовым регулированием. В законодательстве не обозначены указания на правовую природу облачных сервисов, в связи с этим нет единого мнения ни в судебной практике, ни в доктрине. Одним из аспектов правовой охраны интеллектуальной собственности являются компьютерные базы данных. Облачные хранилища являются одной из вариаций баз данных¹.

Стоит отметить увеличивающуюся популярность данной технологии как в России, так и за рубежом: облачные вычисления отмечаются в Распоряжение Правительства РФ от 1 ноября 2013 г. N 2036-р «Об утверждении Стратегии развития отрасли информационных технологий в Российской Федерации на 2014 – 2020 годы и на перспективу до 2025 года»; а также в Распоряжении Правительства РФ от 30 декабря 2013 г. N 2602-р «Об утверждении плана мероприятий («дорожной карты») «Развитие отрасли информационных технологий» (с изменениями и дополнениями)².

В настоящее время на первый план выходит вопрос обеспечения безопасности информации, хранящейся в облачных сервисах. Имеющиеся средства безопасности не способны обеспечить информацию в облачных инфраструктурах. В связи с этим большая часть всех утечек конфиденциальной информации из открытых хранилищ есть следствие неправильного предоставления прав доступа лицам или же неверная настройка конфигурации систем.

В настоящее время аналитический центр Info Watch фиксирует увеличение утечек конфиденциальных данных через облачные серверы и хранилища с доступом через Сеть почти в 1,5 раза по сравнению с предыдущим годом. И эта тенденция сохраняется на протяжении нескольких лет. Например, по сравнению с 2016 г. утечек стало больше в 4,4 раза. Например, за 2018 год потери данных из открытых серверов составляют 1,3 млрд. записей, в самом крупном инциденте было потеряно 400 млн. записей.

На период 2017/2018 гг., наибольшая доля утечек, связанных с неправильным обслуживанием и настройкой облачных серверов, а также других ошибок при работе с виртуализацией данных, приходится на

¹ Ковтун М.А. Безопасность информации в облачных хранилищах данных //Вестник молодых ученых Санкт-Петербургского государственного университета технологии и дизайна. 2015. №1. С. 38-41.

² Худобина К.Н. Облачные хранилища данных: актуальность и тенденции развития //№AUKA-RASTUDEN№T.RU 2016. №3. С. 33.

высокотехнологичный сегмент – производители ИТ-продукции, ИТ-сервисы, социальные сети и т.д. Около 90% всех данных, которые были утеряны с незащищенных серверов в 2018 г., пришлось именно на хайтек-индустрию (таблица 1).

Таблица 1. Отраслевое распределение утечек из открытых облачных ресурсов за период 2017-2018 гг.

Отрасли утечек	2017 г.	2018 г.
Государственные организации	14,3%	8,5%
Медицина	8,2%	11,4%
Высокие технологии	32,6%	40%
Образование	4,1%	7,2%
Ритейл	10,2%	7,2%
Промышленность и транспорт	12,2%	7,2%
Банки, финансы и страхование	12,2%	1,4%
Другое	6,2%	17,1%

Большая часть, а именно более 80% утечек приходится на персональные данные. По 9,2% случаев компрометации данных с открытых хранилищ – это утечки платежной информации, а также коммерческих секретов и производственных ноу-хау (таблица 2).

Таблица 2. Распределение утечек по типам данных за период 2017-2018 гг.

Типы данных	2017 г.	2018 г.
Персональные данные	77,8%	81,6%
Коммерческие секреты	8,9%	9,2%
Платежная информация	6,7%	9,2%
Государственная тайна	6,7%	-

Утечки данных из незащищенных облачных хранилищ приобрели угрожающий масштаб во всем мире. Многие крупные компании, такие как AmericanExpress, Honda, Nokia, Sky Brazil, и ряд государственных структур стали жертвами таких инцидентов¹.

¹ Исследование утечек конфиденциальной информации через

Организация при передаче бизнес-процессов также передает информацию внешним компаниям из-за отсутствия единой точки входа в облачное хранилище, в результате чего повышается риск нарушения целостности и конфиденциальности информации.

В 2011 году была разработана Стратегия Правительства США в области облачных технологий, которая определила понятие облачных вычислений, преимущества данной технологии и внедрение ее в государственные учреждения США. Облачная платформа NASANebula является примером использования облачных технологий в государственных учреждениях, позволившая создать Министерством внутренней безопасности США облака, содержавшего 100 000 электронных адресов сотрудников различных подразделений Министерства¹.

Облачные вычисления имеют достаточно обширный интерес как у государственных структур, так и у бизнес-сообщества. Использование облачных сервисов демонстрирует наличие пробелов, что обусловлено недостаточным правовым регулированием соответствующей сферы.

Таким образом, становится очевидным необходимость разработки правовых норм в области облачных вычислений, которые необходимы для обеспечения информационной безопасности и системного развития облачных технологий во всем мире.

незащищенные облачные хранилища [Электронный ресурс] // Аналитический центр INfoWatch. 2019. URL: <https://www.infowatch.ru/resources/analytics/reports/15553> (дата обращения: 18.11.2019).

¹ Полякова Т.А., Химченко А.И. Правовые проблемы обеспечения информационной безопасности при использовании облачных технологий // Правовая информатика. 2013. С. 12-15.

Джанаева С.С.
студент 3 курса
Карагандинский экономический
университет Казпотребсоюза,

Научный руководитель:
Масайынов Е.Е.
Магистр юридических наук
Преподаватель юридических дисциплин
Карагандинский экономический
университет Казпотребсоюза,

Проблемы и перспективы развития страхования в РК

Институт страхования в Республике Казахстан начал свое существование с момента обретения независимости страной. Страховой рынок начал формироваться в условиях переходного экономического периода, к которым можно отнести макроэкономические явления такие, как спад производства, неплатежеспособность предприятий, инфляция, безработица, которые, несомненно, повлияли на его состояние. Так, в начале 90-х годов стали появляться первые страховые компании. Однако, они не имели опыта, значительных финансовых средств, и в конечном счете, все это привело к неслучайному краху многих страховщиков. В целом с развитием государства продвижение финансовой системы привело к тому, что в настоящий момент в нашей стране практически сформировался страховой рынок, который продолжает развиваться ускоренными темпами.

Так, одним из негативных явлений, привнесенных в практику страхования процессами глобализации, является нарастание различных видов мошенничества и теневых экономических операций, уголовно-противоправных действий. Главным в этой проблеме является спад доверия и рост недовольства потребителей страховых услуг, на которых ложится бремя повышения тарифов, более пристального и длительного рассмотрения страховыми компаниями страховых случаев. Распространённым видом противоправных действий в этой сфере, как было отмечено выше, выступает мошенничество, являясь реальной угрозой для страховых компаний, которые ежегодно выплачивают «возмещение» аферистам по сфальсифицированным страховым случаям. Так, в первые годы после введения обязательного страхования гражданско-правовой ответственности основными случаями мошенничества считались:

- приписки ущерба при дорожно-транспортном происшествии (далее ДТП);
- страхование транспортных средств с уже имеющимся ущербом;
- сокрытие водителя, находящегося в момент ДТП в алкогольном или наркотическом опьянении.

Однако формы и методы их проявления различны в развитых странах мира и в странах, которые только развивают рыночную систему хозяйствования, к которым относится Казахстан.

Как и в других странах СНГ, казахстанский негосударственный сектор страхования развивается сложно и противоречиво, уровень развития страховых отношений значительно отстает от уровня развития экономических отношений в целом. Сегодня в лучшем случае можно говорить о том, что страховой рынок республики прошел лишь начальные этапы своего становления. Тем не менее, формирующийся страховой рынок Казахстана сегодня представляет собой довольно сложную систему, которая включает в себя¹.

- собственное экономическое содержание, наполненное субъектами рынка и их интересами, связанными со страховой защитой; объектами страховой защиты и средствами в виде страховых услуг в товарной форме, удовлетворяющих интересы всех субъектов рынка;

- организационное содержание, характеризующееся институциональными, отраслевыми и территориальными структурами;

- государственное регулирование рыночных процессов, в том числе складывающуюся трехступенчатую систему их правового регулирования и др.

Развитие страхового рынка, с точки зрения роста объема услуг, идет довольно медленно.

К числу причин малоудовлетворительного состояния дел на рынке страхования жизни относят:

1. Невысокий уровень доходов населения.
2. Ограниченный круг надежных финансовых инструментов.
3. Неуверенность потенциальных страхователей в будущем;
4. Низкая страховая культура населения и отдельных страховых посредников и страховщиков.

5. Отсутствие экономических стимулов для участия населения в долгосрочном страховании.

6. Негативная история в постсоветском пространстве.

7. Использование других способов сбережений².

В ближайшей перспективе необходимо решить все проблемы и определить пути совершенствования страхового рынка Казахстана.

В связи с чем, предполагается осуществление следующих мероприятий:

- проведение на регулярной основе совместной с профессиональными участниками страхового рынка их объединениями просветительской и

¹ Закон Республики Казахстан «О страховой деятельности» от 18.12.2000 г. №126-П. (с изменениями от 01.01.16 № 422-V) // Электронный ресурс: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000126>.

² Страховой сектор Текущее состояние страхового рынка Республики Казахстан и перспективы его развития. – 2013 // Электронный ресурс: <http://www.afn.kz/?switch=rus&docid=2>.

разъяснительной работы среди населения, направленной на представление более полной и объективной информации о рынке страховых услуг и страховых продуктах, в том числе по вопросам защиты прав потребителей финансовых услуг;

- регулярное проведение тематических конференций, семинаров, направленных на повышение уровня профессионального образования участников страхового рынка;

- информирование населения о незаконной либо неправомерной деятельности на страховом рынке, в том числе страховых агентов и других посредников страховых организаций — нерезидентов Республики Казахстан на территории Республики Казахстан¹.

На сегодняшний день есть определенная проблема – найти людей, которые готовы работать страховыми агентами.

Большинство выпускников наших вузов либо вовсе не хотят работать на частный бизнес, либо пытаются поскорее заработать стартовый капитал и начать собственное дело. Для молодежи есть два приоритета: собственный бизнес или государственная служба, причём последнее превалирует на 90 процентов. На сегодняшний день самой реальной базой для создания агентской сети могут быть люди в возрасте старше 40-45 лет, и в большей степени те, кто к такому возрасту либо уже не имеют неопределённого понимания того, как зарабатывать на жизнь. Указанные причины наряду с ограниченными возможностями страховщиков и необходимостью совершенствования законодательной и нормативной базы препятствуют более динамичному развитию рынка. Функциональные возможности отечественной страховой индустрии пока еще не сопоставимы с соответствующими показателями развитых стран².

Но в целом, вопреки всеобщего пессимизма от перспектив экономики и финансового сектора Казахстана, страховой рынок по-прежнему показывает прибыльность и оставляет пространство для усиления позиций у его игроков.

¹ Баймагамбетова З.А. Страхование: учеб. пособие - Астана: КазГАТУ,

² Альжанова Н. Ш. Проблемы и перспективы развития страхования в РК// Электронный ресурс: <http://sibac.iNfo/studco.Nef/eco.Nom>

Добряков В. А.
курсант 4 курса
Псковский филиал академии ФСИН России
vova.dobryakov.98@mail.ru
8-911-885-24-74

Научный руководитель:
Ускачева И. Б.
начальник кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Псковский филиал Академии ФСИН России
uskachov@mail.ru
8-911-362-79-29

Проблемные аспекты правового регулирования банкротства граждан

Аннотация: в данной статье проанализированы проблемные аспекты правового регулирования банкротства граждан. Выявлены основные проблемы института банкротства, в частности дороговизна процедуры, сложности в составлении необходимых документов при подаче заявления в суд и предложены пути их решения.

Ключевые слова: банкротство (несостоятельность) физических лиц, расходы на банкротство, арбитражный суд, кредитор, должник, медиация.

На сегодняшний день в условиях нестабильной экономической обстановки, увеличения роста инфляции и снижения уровня доходов возникает проблема неплатежеспособности физических лиц по своим обязательствам. «В России большая часть граждан испытывает трудности с обслуживанием кредитов» – такое заявление озвучил замдиректора по маркетингу Национального бюро кредитных историй В. Шикин. Согласно данным Банка России, физические лица задолжали банкам за 2019 год 16 трлн. Рублей. В 2019 году примерно 60 % российских заемщиков имеют более одного кредита. Общее количество оформивших кредит в России достигло 40 млн. человек, при этом, число трудоспособного населения страны составляет примерно 79 млн. человек. Из этого числа 5,2 млн. заемщиков на протяжении длительного периода (более трех месяцев) имеют непогашенную задолженность. А общая сумма задолженности приближается к отметке в 800 млрд. рублей.

В итоге, примерно 15 % от всех заемщиков не платят за кредит и сталкиваются с проблемами, влекущими за собой негативные последствия накопившейся задолженности¹.

¹ Юридическое бюро «Правильный курс» <https://aNetcollectorburo.ru> (дата

С 1 октября 2015 г. в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – ФЗ № 127) была введена процедура банкротства физических лиц. Банкротство физических лиц предусматривает признание арбитражным судом неспособности гражданина исполнять финансовые обязательства и вести расчеты с кредиторами. В соответствии со ст. 213.4 ФЗ № 127 начать процедуру банкротства вправе любой гражданин, чей долг перед организациями превысил 500 тыс. рублей, а просрочка по уплате требований достигает трех месяцев.

С 1 октября 2015 года по май 2019 года процедура банкротства была введена в отношении 131 873 россиян. Из них 67 529 процедур уже завершены, 3 381 – прекращены (процедуры не были проведены до конца). Учитывая количество жителей Москвы, Санкт-Петербурга, Московской и Ленинградской областей, вполне логично, что лидирующее положение по количеству введенных процедур банкротства физических лиц занимают арбитражные суды: города Москвы, города Санкт-Петербурга и Ленинградской области, Московской области. В Псковской области за этот период времени было составлено 309 процедур банкротства¹.

Вместе с тем, небольшой процент должников подают заявления в суд о признании своего банкротства и причины такой минимальной заинтересованности в данной процедуре как финансовые, так и моральные.

Закон о банкротстве предусматривает две процедуры – реструктуризация долга и реализация имущества. В большинстве случаев люди обращаются в суд, когда реструктуризация долга уже невозможна. Граждане, понимая, какие ограничения есть у человека со статусом «банкрот», не спешат самостоятельно инициировать данный процесс. Кроме того, должник ввиду отсутствия у него достаточных денежных средств даже к собственному существованию зачастую не может оплатить начало процедуры банкротства.

Кроме того, в соответствии с российским законодательством о банкротстве гражданин-должник при подаче заявления должен соблюсти общие требования арбитражно-процессуального законодательства и специальные требования законодательства о банкротстве к форме, содержанию заявления, порядку его подачи и прилагаемым к нему документам.

Представляется очевидным, что гражданин, не обладающий юридическим образованием, самостоятельно исполнить данные требования не сможет, поскольку он не знает, в какой арбитражный суд ему обращаться, какие документы ему необходимо прикладывать, в каком размере вносить вознаграждение арбитражному управляющему и т.д.

Для принятия арбитражным судом по поступившему заявлению квалифицированного решения необходимы материалы, подтверждающие или

обращения 1 ноября 2019).

² Долгам.нет <https://dolgam.net> (дата обращения 1 ноября 2019).

опровергающие факт банкротства гражданина. Поэтому гражданин должен приложить к заявлению не только документы, указанные процессуальным законодательством, но и пакет документов, установленных Законом (п. 3 ст. 213.4). Он включает 19 позиций, причем список документов является открытым. Все они могут быть классифицированы в зависимости от содержания и целевого назначения на три группы. Первую группу составляют документы, содержащие сведения, которые указывают на наличие оснований признать гражданина банкротом. Ко второй группе относятся документы, подтверждающие имущественное положение гражданина. Третья группа включает документы о семейном положении гражданина и его имущественных отношениях в семье.

Следует отметить, что такое их значительное количество свидетельствует о стремлении законодателя учесть все возможные ситуации, касающиеся принятия решения о банкротстве гражданина. Возникает вопрос: выполнима ли такая задача? Ответ на него дает сам законодатель, включив в перечень последний пункт, который гласит: «...документы, подтверждающие иные обстоятельства, на которых основывается заявление гражданина».

Что касается самого гражданина, то приведенный перечень документов может привести его к решению отказаться от права подачи в арбитражный суд заявления о признании его банкротом или уклониться от подачи заявления, если она является его обязанностью. Ведь для сбора необходимых документов от гражданина потребуются значительные затраты времени и преодоление чиновничьих барьеров. В связи с чем мы разделяем точку зрения Гречухи В.Н. о необходимости оптимизировать закрепленный в Законе перечень прилагаемых к заявлению гражданина документов путем существенного их сокращения¹.

Если заявление о признании гражданина банкротом подает конкурсный кредитор или уполномоченный орган, то должник обязан представить отзыв на заявление. К отзыву и прилагаемым к нему документам также установлены законодательные требования. Устанавливая данные требования, законодатель преследовал цель обеспечить арбитражный суд и финансового управляющего полной и достоверной информацией об имущественном положении должника и обстоятельствах, имеющих значение для дела. Частично требование полноты обеспечивается посредством установления стандартных форм документов. Так, приказом Минэкономразвития России от 5 августа 2015 г. № 530 были утверждены формы списка кредиторов и должников гражданина и описи его имущества. Ввиду отсутствия у гражданина специальных знаний в данной области самостоятельное совершение таких действий представляется затруднительным. В то же время закон требует, чтобы гражданином были представлены все необходимые сведения, иначе ему грозит санкция в виде недопущения освобождения от

³ Гречуха В.Н. правовое регулирование процедур банкротства гражданина // Юстиция. 2018. № 2. С. 12.

обязательств (ч. 4 ст. 213.28 Закона о банкротстве), что утрачивает для него смысл банкротства. В такой ситуации гражданин-должник вынужден обращаться за юридической помощью. И наше законодательство оставляет должника один на один с теми, кто такую помощь на рынке готов предоставить. Здесь царит полная свобода в отношении того, кто и за какое вознаграждение оказывает данную услугу, при минимуме гарантий качества для должника¹.

Для многих граждан, которые в силу жизненных обстоятельств оказались в сложном финансовом положении и не способны дальше продолжать исполнять кредитные обязательства, процесс банкротства является весьма дорогостоящей процедурой. Фактически от должника требуются немалые финансовые затраты: не менее 25 000 руб. за каждую введенную в отношении должника процедуру на оплату услуг финансового управляющего, около 15 000 руб. на публикацию сообщений в газете «Коммерсант» и Едином федеральном реестре сведений о банкротстве, прочие затраты, в том числе судебные и почтовые издержки и т.д.

Таким образом, при самом благоприятном варианте для заемщика процедура признания несостоятельности обошлась бы ему в сумму от 50 000 до 300 000 руб.

В вышеуказанной ситуации, где не каждый должник в состоянии инициировать и оплатить процедуру банкротства и соответственно впоследствии удовлетворить требования кредиторов, представляется возможным рассмотреть такой способ преодоления проблемы, как самостоятельное досудебное урегулирование спора между сторонами, а именно непосредственно между кредитором и должником, без привлечения каких-либо лиц со стороны. При данном решении сложившейся ситуации, если стороны выберут медиацию, либо захотят разрешить спор во внесудебном порядке обоюдным соглашением, будут учитываться мнения обеих сторон и решение конфликта в большей степени будет удовлетворять обе стороны².

Таким образом, анализ законодательства о банкротстве, практики его применения и доктринальных положений показывает, что оптимальные научные и практические решения по целому ряду ключевых вопросов регулирования отношений банкротства пока еще не найдены. Наряду с имеющимися положительным развитием российского законодательства о банкротстве, имеются и отрицательные его стороны.

⁴ Сизимова О.Б., Пчелкин А.В., Мамаков А.М. Сравнительный анализ законодательства о банкротстве физических лиц России и США // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2018. № 5. С. 85.

⁵ Гришмановский Д.Ю., Сотникова Л.В. Проблемы формирования российского правового института банкротства физических лиц // Вестник ЮУрГУ. Серия «Право» // 2019. Т. 19. № 1. С. 33–41.

Долганова А.С.
студент 3 курса
Социально-гуманитарного факультета
Национальный исследовательский университет
Высшая школа экономики
alexandra28051999@gmail.com

Научный руководитель:
Ерахтина О. С.
Кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданского и
предпринимательского права
НИУ ВШЭ – Пермь
oerahtina@hse.ru

Система органов управления акционерным обществом в РФ: общая характеристика и проблема распределения компетенции

Аннотация: в статье рассматривается система органов управления акционерным обществом в Российской Федерации. Раскрывается компетенция каждого из органов данной системы и проводится анализ объёма и порядка осуществления ими деятельности. Обозначается проблема неравномерного распределения полномочий между органами управления акционерным обществом в законе и уставе общества. Также предлагаются варианты решения данной проблемы.

Ключевые слова: корпоративное управление, акционерное общество, система управления, руководство компанией, юридические лица.

Согласно действующей редакции пункта 1 статьи 53 Гражданского Кодекса Российской Федерации, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами¹. Так, акционерное общество, являясь юридическим лицом, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы. Именно поэтому огромное значение имеет изучение правовой природы и практического назначения и вопросов, составляющих компетенцию каждого органа системы управления акционерным обществом.

¹ Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

Высшим органом управления хозяйственным обществом, является общее собрание акционеров. Достаточно широкий ряд полномочий данного органа закреплён в статье 48 Федерального Закона «Об акционерных обществах»¹. Например, к компетенции общего собрания акционеров относится внесение изменений и дополнений в устав общества, а также утверждение устава в новой редакции; решение вопросов о проведении реорганизации и ликвидации общества; определение номинальной стоимости, категории или же типа объявленных акций и прав, представляемых данными акциями. Также к компетенции общего собрания акционеров относятся вопросы, касающиеся увеличения или, наоборот, уменьшения уставного капитала общества. Перечисленный выше перечень лишь малая часть от тех вопросов, решение которых российское законодательство относит к полномочиям общего собрания. Если же изучить весь перечень вопросов, составляющих компетенцию общего собрания, то можно прийти к выводу о том, что на этом органе лежит огромная ответственность за принятие ключевых решений деятельности общества. Именно этот орган осуществляет роль связующего звена между обществом и его акционерами. Таким образом, данный орган можно назвать волеобразующим органом акционерного общества, который идентифицирует само общество как корпорацию и объединение капиталов².

Вторым типом органов, который мы рассмотрим в данной статье, является совет директоров (наблюдательный совет). Его компетенция определена в статье 65 Федерального Закона «Об акционерных обществах»³. Совет директоров общества определяет приоритетные направления деятельности общества; созывает годовое и внеочередное общее собрание акционеров. Также совет директоров имеет право на принятие решения об увеличении уставного капитала общества путём размещения дополнительных акций в пределах количества и категорий объявленных акций; вправе давать рекомендации по размеру дивидендов по акциям и порядку его выплат. Именно совет директоров может определять направления использования резервного фонда и иных фондов общества. В целом, данный орган решает вопросы общего руководства деятельностью общества, помимо тех, что отнесены к компетенции общего собрания. Совет директоров, в том числе, определяет принципы и подходы к организации в обществе внутреннего контроля и внутреннего аудита. Таким образом, по

¹ ФЗ "Об акционерных обществах" от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

² Овчинникова А.А. Общее собрание акционеров: понятие, признаки и значение // Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы. Краснодар: Научно-исследовательский институт актуальных проблем современного права, 2017. С. 126.

³ ФЗ "Об акционерных обществах" от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

мнению многих практикующих юристов, совет директоров выступает «сердцевиной» акционерного общества, через которую проходит решение наиболее важных вопросов развития бизнеса¹.

И третьим типом органов акционерного общества является исполнительный орган. Законодательством предлагается два типа данного органа: он может быть единоличным и коллегиальным. Полномочия единоличного органа (директора, генерального директора) перечислены в перечне статьи 69 Федерального Закона «Об акционерных обществах», а коллегиального (дирекция, правление) — в статье 70 этого же Закона². Важно отметить, что единоличный исполнительный орган является обязательным органом для любого акционерного общества, в то время как создание коллегиального осуществляется по усмотрению самого общества. Когда в обществе существуют оба органа, единоличный орган является председателем коллегиального. В целом, компетенция данных двух органов схожа. Они осуществляют руководство текущей деятельностью общества, за исключением тех вопросов и функций, которые уставом общества отнесены к полномочиям общего собрания или же совета директоров. Именно исполнительный орган общества организует выполнение решений, как общего собрания акционеров, так и совета директоров. Однако в отличие от коллегиального исполнительного органа только единоличный может действовать от имени общества без доверенности, в том числе представлять его интересы. Если же давать оценку исполнительному органу акционерного общества, как элементу системы управления, то можно сделать вывод, что исполнительный орган имеет некую остаточную компетенцию. Так, исполнительный орган общества осуществляет полномочия, которые относятся к руководству текущей деятельностью, но за исключением тех функций, которые уставом общества и нашим законодательством закреплены за высшими коллегиальными органами общества³. Однако в силу того, что полномочия исполнительного органа также регулируются и локальными актами общества, сложно утверждать, что подобная ситуация характерна абсолютно для всех акционерных обществ в Российской Федерации. Скорее, такой вывод исходит из общего правила, которое, конечно, имеет множество исключений.

Несмотря на то, что наше законодательство закрепляет ряд полномочий за каждым конкретным органом акционерного общества, а также даёт учредителям возможность самостоятельно определять компетенцию органов

¹ Беляев Ю.К. Оценка деятельности советов директоров корпоративных структур: компетентностный подход // Актуальные проблемы экономического развития. Белгород: Белгородский государственный технологический университет, 2011. С. 91.

² ФЗ "Об акционерных обществах" от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

³ Абросимова О.А. Проблемные вопросы статус единоличного (коллегиального) исполнительного органа АО // Научный альманах. 2018. №9-1(47). с. 172.

по отдельным вопросам, главной проблемой для большинства акционерных обществ в Российской Федерации остаётся проблема неравномерного распределения полномочий между их органами. Как следствие, это приводит к тому, что исполнительный орган общества обретает безграничную «власть», совет директоров создаётся без определённой на то цели, а общее собрание акционеров теряет свою ценность при принятии самых различных решений общества.

Корнем указанной выше проблемы является то, что при учреждении общества и его устава, у учредителей не всегда есть чёткое представление о том, для каких целей и задач создаётся каждый из органов системы. По этой причине зачастую при распределении полномочий между органами учредители «доверяют» законодателю и закрепляют за каждым из органов тот ряд вопросов, решение которых предлагается им Законом¹. Такой подход к наделению органов правами и обязанностями приводит к полнейшему хаосу во всей системе управления.

Особенно данная ситуация характерна для совета директоров, так как ряд важных вопросов финансово-хозяйственной деятельности общества составляет альтернативную компетенцию совета директоров и общего собрания акционеров. Примечательно, что акционерным обществам, участниками которого являются менее 50 человек, законодатель вообще даёт право не создавать этот орган. Однако если мы рассматриваем общество с большим количеством участников, то определить цели создания совета директоров не составит труда – осуществление стратегического руководства обществом, а также снижение нагрузки на общее собрание акционеров путём передачи части его полномочий в компетенцию совета директоров. И здесь возникает всё тот же логичный вопрос: какая часть полномочий должна быть передана совету директоров, а какая – закреплена за общим собранием акционеров?

Например, мы полагаем, что стоит с особой осторожностью относить решение вопроса о проведении дополнительной эмиссии ценных бумаг общества к компетенции совета директоров. Ведь необходимо учитывать тот факт, что нашим законодательством не предъявляется требований о независимости членов данного органа. Соответственно, если решение данного вопроса относить к перечню полномочий совета директоров, то есть риски, что такое решение может быть принято против действительных интересов общества и в дальнейшем оно может негативно сказаться на деятельности общества, так как порой процедура дополнительной эмиссии приводит к таким серьёзным последствиям, как изменение структуры имущества общества.

Множество вопросов возникает у практикующих юристов и в отношении роли единоличного исполнительного органа общества, которого

¹ ФЗ "Об акционерных обществах" от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

часто обвиняют в непрофессионализме, а также ошибочном наделении его в соответствии с уставом теми полномочиями, которые предоставляют ему безграничную «власть» на управление акционерным обществом¹. Например, В.А. Борисенко в своей работе отмечает: «имеющее место банкротство акционерных обществ позволяет сделать вывод о существовании проблемы ответственности высшего руководителя за ведение хозяйства»².

Из таких соображений рядом авторов предлагается введение в акционерных обществах «Положения о генеральном директоре», в котором бы содержались определённые требования к кандидату на должность, а также устанавливался бы перечень полномочий этого органа, который бы носил рекомендательный характер, но при этом служил неким ориентиром для учредителей³. Например, требования к возрасту и уровню образования, а также профессиональному стажу кандидата. Предполагается, что именно данные характеристики оказывают непосредственное влияние на профессионализм будущего генерального директора.

По нашему мнению, создание таких положений об органах хозяйственного общества могло бы стать весьма достойным решением проблем, возникающих при определении полномочий и коллегиальных органов управления. Так, первым вопросом, который бы решало каждое из таких положений стало бы разграничение и распределение компетенции между всеми органами системы. Каждое общество, опираясь на законодательство, а также на данные положения, могло бы чётко определить перечень полномочий каждого органа общества, чётко установить цели и задачи его деятельности. Ещё одним вопросом, который был бы урегулирован данными положениями, стали бы требования к лицам, претендующим на статус члена того или иного органа общества. Например, как мы уже отмечали ранее, такими требованиями могут выступать возраст или уровень образования лица. Таким образом, положения бы чётко закрепили те направления деятельности общества, которые находятся в компетенции каждого из органов системы управления. Помимо организационных моментов, «Положения» могли бы содержать в себе некоторые инструкции и принципы, которые могли бы применять органы общества для ведения эффективной и добросовестной политики управления обществом и его ресурсами. Такие положения, по нашему мнению, могли бы стать органичным дополнением к уже существующему Кодексу корпоративного управления.

¹ Дурдыева Д.А., Дзукаева А.Л. Проблемы и особенности управления акционерными обществами как фактор обеспечения конкурентоспособности корпораций // Вестник экспертного совета. 2017. №2 (9). С. 147.

² Борисенко И.Л. О хронических проблемах управления акционерными обществами // Вестник Воронежского государственного технического университета . 2013. №6-2. С. 138.

³ Борисенко И.Л. Указ. соч. С. 138.

Исходя из вышеизложенного, очевидно, что вопрос распределения компетенции между органами акционерного общества, несмотря на имеющиеся законодательные нормы и рекомендательные положения Кодекса корпоративного управления, вызывает множество сложностей на практике. Очень часто учредители и участники бездумно относятся к процессу наделения органов общества определёнными полномочиями, что в дальнейшем приводит к возникновению трудностей, например, таких как безграничная «власть» единоличного исполнительного органа или отсутствие функционального назначения совета директоров. По-нашему мнению, принятие «Положений» об органах акционерного общества могли бы решить многие вопросы, которые существуют в управлении акционерным обществом на данный момент.

Дружинина Ю. А.

студент

Пермский государственный
гуманитарно-педагогический университет
casaddams@mail.ru

Ответственность туроператора и турагента по договору о реализации туристского продукта

Аннотация: в статье рассматривается ответственность туроператора и турагента перед туристом (или иным заказчиком) по договору о реализации туристского продукта. Так же исследуются нормативно-правовые акты, регулирующие данные отношения.

Ключевые слова: туроператор, турагент, турист, договор о реализации туристского продукта, туристский продукт.

Взаимоотношения между поставщиком туристского продукта и потребителем (туристом или иным заказчиком) возникают из договора о реализации такого туристского продукта. Нарушение обязательств, предусмотренных в договоре, разрешается в соответствии с гражданским законодательством. Кроме того, отдельные положения, касающиеся реализации туристских услуг, содержит ряд профильных нормативно-правовых актов.

В соответствии со статьей 1 Федерального закона от 24.11.1996 №132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»¹ (далее – закон №132-ФЗ) понятие туристский продукт включает в себя весь

¹ Об основах туристской деятельности в Российской Федерации: федеральный закон от 24.11.1996 №132-ФЗ (ред. от 16.10.2019) // Российская газета. № 231. 03.12.1996.

комплекс услуг по перевозке, размещению, экскурсионному обслуживанию и иным услугам, которые могут быть включены в предмет договора. Обязанность по формированию туристского продукта и обеспечению оказания услуг, входящих в него, лежит на туроператоре, которым выступает юридическое лицо. При этом в соответствии со ст. 9 указанного закона туроператор вправе передать часть или все свои обязательства перед туристом и (или) иным заказчиком на третьи лица. Как правило, третьим лицом выступает турагент, представленный юридическим лицом или индивидуальным предпринимателем.

Взаимодействие туроператора и турагента основывается на заключенном между ними агентском договоре, согласно которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала¹.

Приказом Министерства экономического развития РФ от 19.03.2019 №135 «Об утверждении типовых форм договора о реализации туристского продукта, заключаемого между туроператором и туристом и (или) иным заказчиком, и договора о реализации туристского продукта, заключаемого между турагентом и туристом и (или) иным заказчиком»² утверждена типовая форма договора со стандартными условиями и формулировками.

В договоре о реализации туристского продукта, заключенным туроператором или турагентом с клиентом, должны быть прописаны следующие существенные условия: сведения о туроператоре, его наименование, адрес, реестровый номер, а также информация о размере финансового обеспечения и договоре страхования ответственности; необходимые данные о туристе; цена туристского продукта и полная информация о его потребительских свойствах; права и обязанности сторон договора; ответственность сторон; условия расторжения договора и его изменение; срок и порядок предъявления претензий туристом при несоблюдении условий договора, или в ситуациях наступления страхового случая; условия выдачи клиенту электронного билета, если в комплексе или отдельно клиент приобретает туристский продукт и услугу по перевозке; условия выдачи клиенту документа о бронировании и приобретения номера в гостинице, если клиент приобретает в комплексе или отдельно туристский

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации: Федеральный закон Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Российская газета. № 238-239. 08.12.1994.

² Об утверждении типовых форм договора о реализации туристского продукта, заключаемого между туроператором и туристом и (или) иным заказчиком, и договора о реализации туристского продукта, заключаемого между турагентом и туристом и (или) иным заказчиком: приказ Министерства экономического развития Российской Федерации от 18.03.2019 № 135 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: СПС «Консультант-Плюс».

продукт и номер, для размещения в гостинице. В указанном договоре возможно определить и другие условия по соглашению сторон.

В случаях, когда сделка совершена турагентом с клиентом от своего имени, но за счет принципала, агент отвечает по обязательствам самостоятельно. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»¹ устанавливает размер ответственности агента, который ограничивается величиной агентского вознаграждения, и не исключает права потребителя требовать возмещения убытков с основного исполнителя (принципала).

Однако более распространен вариант, когда агент совершает сделку с третьим лицом от имени и за счет принципала, соответственно, в данном случае, обязанным становится только принципал.

Анализ судебной практики показывает, что в большинстве случаев потребитель направляет претензии в адрес турагента. Турагент, в свою очередь, данные требования потребителя перенаправляет в адрес туроператора. Так, по делу № 2-362/2019 Альметьевским городским судом (Республика Татарстан) рассмотрено гражданское дело по иску гражданина А. к организации, являющейся турагентом, в ходе судебного разбирательства в удовлетворении требований к турагенту было отказано, привлечению к ответственности подлежал туроператор². Таким образом, независимо от того, как взаимодействует, и на каких условиях сотрудничает туроператор с турагентом, уклониться от ответственности или переложить её на турагента, туроператору не удастся.

Однако, конструкция агентского договора также создает противоречивую ситуацию. Так, с одной стороны, закон №132-ФЗ возлагает ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора с туристом на туроператора как субъекта, формирующего туристский продукт и имеющего финансовое обеспечение, а, с другой стороны, исходя из положений Гражданского кодекса РФ об агентском договоре, ответственность перед туристом за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора несет турагент, основные функции которого сводятся к предоставлению полной и достоверной информации о предполагаемом туре. Так, например, по делу №2-11/2019 Новониколаевским районным судом Волгоградской области был установлен факт предоставления турагентством недостоверной информации, что привело к введению туриста в заблуждение о характеристиках представляемого туристского продукта³.

¹ О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей: постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2012 № 17 // Российская газета. №156. 11.07.2012.

² Решение Альметьевского городского округа республики Татарстан от 08.02.2019 г. по делу № 2-362/2019 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://sudact.ru> (дата обращения: 16.11.2019).

³ Решение Новониколаевского районного суда Волгоградской области от

При этом, стоит отметить, что и на туроператоре лежит обязанность за предоставление полной и достоверной информации, перечень которой установлен Постановлением Правительства РФ от 18.07.2007 № 452 «Об утверждении Правил оказания услуг по реализации туристского продукта»¹. Следовательно, в случае разрешения спора об установлении ответственности туроператора и турагента, видится необходимым установление стороны, представившей туристу (заказчику) неполную и (или) недостоверную информацию о туристском продукте, а равно и не представившей её вовсе.

При заключении агентского договора турагенту и туристу (заказчику) следует особое внимание уделять изучению информации о финансовом обеспечении туроператора. В соответствии со ст. 4.1. закона №132-ФЗ осуществление туроператорской деятельности на территории РФ допускается юридическим лицом при условии наличия финансового обеспечения ответственности туроператора: договора страхования гражданской ответственности или банковской гарантии. Финансовое обеспечение туроператора является гарантией предоставления выплат потребителю при наступлении страхового случая со стороны страховой или финансовой компании, что является значимым для туриста. Так, по делу № 2-2415/2019 Октябрьского районного суда города Краснодар рассмотрено дело об установлении страхового случая ввиду непредставления туроператором оговоренных договором туристских услуг заказчику. Взыскание денежных средств было наложено на страховую компанию². Таким образом, при страховании ответственности туроператора осуществляется защита интереса самого туроператора, риск ответственности которого застрахован, в то же время, выплата денежных средств при наступлении страхового случая производится туристу.

Итак, ответственность туроператора и турагента предусмотрена рядом нормативно-правовых актов. Все они дополняют друг друга и позволяют наиболее полно урегулировать данную сферу отношений. Однако с возрастанием спроса на рынок туристских услуг, требуется постоянное развитие нормативно правовой базы, которая, позволила бы урегулировать ответственность туроператора и турагента, и защитить туристов (или иных заказчиков).

11.03.2019 г. по делу №2-11/2019 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://sudact.ru> (дата обращения: 16.11.2019).

¹ Об утверждении Правил оказания услуг по реализации туристского продукта: постановление Правительства РФ от 18.07.2007 № 452 (ред. от 30.11.2018) // Российская газета. №159. 25.07.2007.

² Решение Октябрьского районного суда города Краснодар от 22.05.2019 г. по делу № 2-2415/2019 // [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://sudact.ru> (дата обращения: 16.11.2019).

Дудуева Я. С.
Студент 3 курса
Институт правоохранительной деятельности
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»
yaroslavna.dudueva@bk.ru
8-900-311-57-52

Научный руководитель:
Борисова В. Ф.
Кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского процесса
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»
vfb2709@yandex.ru
8-917-307-06-09

К вопросу об извещении иностранных лиц в гражданском процессе

Аннотация: в данной научной работе рассматриваются способы извещения иностранных граждан о месте и времени судебного разбирательства. Способы уведомления, которые используются российскими судами и способы, которые не применяются по ряду причин. Делается вывод о наиболее эффективных вариантах уведомления.

Ключевые слова: извещение иностранных лиц, альтернативные способы извещения, гражданское судопроизводство, международные правовые акты.

В связи с активной деятельностью Российской Федерации в международной сфере и ее интеграцией в мировое сообщество, возрастает число судебных дел с участием иностранных лиц. Тем самым особую роль приобретает правильное и своевременное извещение участников процесса, которые являются гражданами другого государства.

В статье 113 ГПК РФ перечислены варианты извещения и вызовов лиц, принимающих участие в судебном разбирательстве. К таким способам относятся: отправка заказного письма по почте, телефонограмма, а также посылка документов по фотолеграфной связи, то есть передача буквенно-цифровых изображений. В статье упоминается и об «иных средствах связи и доставки», однако в законодательстве конкретизация других видов отсутствует.

Стоит отметить, что перечень способов уведомления в ГПК РФ не является исчерпывающим. Так в статье 10 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, заключенной в Минске 22 января 1993 года, говорится о правах и обязанностях органа юстиции по вручению документов. В Российской Федерации такие полномочия реализует Министерство юстиции.

Упомянутый способ информирования иностранных лиц через Минюст РФ используется повсеместно в судебной практике, но является сложным и затяжным по времени. Это связано с необходимостью проведения определенных вспомогательных действий до момента отправки извещения конкретному гражданину. Изначально требуется перевести документы на иностранный язык государства, в котором проживает участник процесса. Перевод документов производится лишь на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, так как только с этого времени в суде появляются лица, способные осуществить перевод. Далее переведенные документы должны быть заверены в нотариальном порядке, и только потом необходимые документы поступают в распоряжении Минюста РФ, который и отправляет их иностранному гражданину. В статье 12 Минской конвенции предусмотрены такие субъекты извещения, как иностранные представительства и консульства. Данный тип оповещения является правом государства, который может передать уведомление через свои представительства. Так или иначе, эти два способа являются опосредованными, сама переправка документов из суда в соответствующий орган может занять определенное время.

В международных правовых актах содержатся альтернативные варианты извещения, они перечислены в статье 10 Гаагской Конвенции 1965 года. Первым способом является информирование лица по почте напрямую. Второй и третий способы включают в себя деятельность должностных или судебных лиц по извещению. Данные компетентные лица не указаны национальным законодательством, но в зарубежных странах такие субъекты есть. В частности, в Англии такую функцию осуществляет солиситор, оказывающий юридические услуги по договору. Однако среди вышеперечисленных альтернативных вариантов более оперативным, по мнению В.Г. Гусева, является передача извещения с помощью курьерской службы.¹ По сравнению с основными способами информирования альтернативные имеют приоритет, потому что занимают меньше времени. Но в начале статьи дается уточнение о том, что эти способы могут использоваться, если у иностранного государства нет возражений по поводу применения данного варианта извещения. В многих странах, в том числе и в России, прямой порядок извещения запрещен. Возникает вопрос, почему использование наиболее быстрых и эффективных способов извещения иностранных лиц в некоторых государствах не допускается? В.В. Ярков считает, что прямое уведомление иностранных лиц является осуществлением процессуальных действий на территории чужого государства. Любая процессуальная деятельность должна осуществляться только с согласия органов иностранного государства, иначе это может угрожать независимости страны.

¹ Гусев В.Г. Проблема извещения участников гражданского судопроизводства // Журнал российского права. 2003. № 8. С. 58-60.

Стоит отметить, что недавние изменения, связанные с размещением информации о принятии искового заявления, о времени и месте заседания в суде или совершения отдельного процессуального действия в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», способствуют тому, чтобы лица, проживающие за рубежом подавали исковое заявление в суд РФ удаленным способом. В этом случае уменьшится и время извещения данных лиц, так как вся необходимая информация будет в открытом доступе и участник процесса сможет самостоятельно узнать о времени и месте судебного разбирательства. Тем самым может отпасть необходимость в использовании иных вариантов извещения.

Так можно прийти к выводу, что наиболее эффективным способом извещения иностранных лиц в РФ на настоящий момент является непосредственное уведомление с помощью экспресс-почты или курьера. В любом случае, независимо от способа уведомления суд должен гарантировать надлежащее информирование лица о месте и времени судебного заседания и обеспечить факт получения уведомления иностранным гражданином.

Ермолаева Е.А.

студент 3 курса

Пермский государственный гуманитарно-педагогический университет
janepspu@mail.ru

Научный руководитель:

Карзенкова А. В.

Кандидат биологических наук
Доцент кафедры правовых дисциплин
и методики преподавания права
Пермский государственный гуманитарно-педагогический университет
cer2005@mail.ru

Актуальные проблемы защиты гражданских прав несовершеннолетних по договору об оказании образовательных услуг

Аннотация: в статье рассмотрены вопросы защиты прав потребителей по договору об оказании образовательных услуг, когда в качестве потребителя выступает несовершеннолетний гражданин. Определены некоторые особенности осуществления такой защиты, а также те проблемы, которые существуют в указанной сфере в данный момент.

Ключевые слова: договор об оказании образовательных услуг, несовершеннолетние граждане, образовательные услуги, гражданские права, защита прав потребителей.

Вместе с активным развитием рыночной экономики в Российской Федерации, появлением новых форм хозяйственной деятельности, произошло существенное возрастание роли потребительского рынка в жизни рядовых граждан. Оценивая перспективы социально-экономического потенциала страны, нельзя не отметить, что его роль будет только возрастать. Вместе с указанными тенденциями, возникают и новые правоприменительные проблемы, связанные с нарушением прав потребителей, выступающих в правоотношениях по поводу использования различных договорных конструкций в гражданском обороте, в качестве слабой стороны.

Значительные преобразования затронули и сферу оказания образовательных услуг, в которой произошел существенный переход от привычных форм, в частности, это выразилось в необходимости заключения договора на оказание образовательных услуг (как в части платных услуг, так и в части услуг, оплачиваемых из бюджетных ассигнований).

Особенности заключения договора об образовании следуют, в частности, из нормы ст. 54 ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»¹. Фактически, правовая природа договора об оказании образовательных услуг, свидетельствует о том, что данный договор относится к разновидности договоров о возмездном оказании услуг (ст. 779 ГК РФ)² и ему присущи следующие признаки – наличие двустороннего характера, возмездность, консенсуальность.

В качестве правовой основы оказания для оказания платных образовательных услуг следует отметить ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» (ст. 101 и др.) и нормы, установленные Постановлением Правительства РФ от 15.08.2013 г. № 706³. Соответственно, специфика договора об оказании платных образовательных услуг основана на особом предмете договора в виде отношений по оказанию платных образовательных услуг. В соответствии с п. 17 Постановления Правительства РФ от 15.08.2013 г. № 706, в случае обнаружения недостатка платных образовательных услуг, в т.ч. оказания их не в полном объеме, предусмотренном образовательными

¹ Федеральный закон от 29.12.2012 № 273-ФЗ (ред. от 26.07.2019) «Об образовании в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 31.12.2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7598.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. № 5. Ст. 410.

³ Постановление Правительства РФ от 15.08.2013 № 706 (ред. от 29.11.2018) «Об утверждении Правил оказания платных образовательных услуг» // Собрание законодательства РФ. 26.08.2013. № 34. Ст. 4437.

программами (частью образовательной программы), заказчик имеет право по своему выбору потребовать:

- безвозмездного оказания образовательных услуг;
- соразмерного уменьшения стоимости оказанных платных образовательных услуг;
- возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков оказанных платных образовательных услуг своими силами или третьими лицами.

Важно отметить, что потребителем, в соответствии с преамбулой Закона РФ «О защите прав потребителей»¹ (далее – Закон о защите прав потребителей), является гражданин, целью которого является покупка, приобретение, использование различных товаров и услуг, исключительно для личных, семейных и иных целей, которые не имеют отношения к сфере осуществления предпринимательской деятельности. Указанное обуславливает возможность использования подсудности по выбору истца, что следует из ч. 7 ст. 29 Гражданского процессуального кодекса РФ⁵ (далее – ГПК РФ). Несомненно, формирование указанной нормы в структуре гражданского судопроизводства, соответствует необходимости защиты потребителя как слабой стороны.

Таким образом, лицо, чье право по договору об оказании образовательных услуг нарушено в виде обнаружения существенных недостатков в предоставляемых образовательных услугах, вправе в соответствии со ст. 29 Закона «О защите прав потребителей», требовать по своему выбору того или иного разрешения сложившейся ситуации в виде устранения недостатков, соответствующего уменьшения цены оказанной услуги), возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков оказанной услуги своими силами или третьими лицами. Следует учитывать, что удовлетворение требований потребителя о безвозмездном устранении недостатков оказания образовательных услуг не освобождает исполнителя от ответственности в форме неустойки за нарушение срока окончания оказания услуги.

Важно отметить и то, каким образом осуществляется судебная защита прав несовершеннолетних по договору об оказании платных образовательных услуг. Исходя из ч. 1 ст. 54 Закона об образовании, договор на оказание образовательных услуг заключается с родителями (законными представителями) несовершеннолетнего. Соответственно, на основании ст.ст 37, 52 ГПК РФ, права несовершеннолетних граждан в суде должны представлять их законные представители. Исключение составляют случаи, когда несовершеннолетний был признан в установленном законом порядке полностью дееспособным (ч. 2 ст. 37 ГПК РФ)². Если несовершеннолетний

¹ Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) «О защите прав потребителей» // Собрание законодательства РФ. 15.01.1996. № 3. Ст. 140.

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 82

находится в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, суд обязан привлекать к участию в таких делах самих несовершеннолетних (ч. 3 ст. 37 ГПК РФ).

Несмотря на то, что в последние годы, вопросам защиты прав потребителей отводится значимое место, о чем свидетельствует, в частности, формирование правовых позиций Верховного Суда РФ в Постановлении Пленума от 28.06.2012 N 17¹, в юридической литературе дается неоднозначная оценка эффективности правоприменения. Так, в своей статье, А.С. Величко, В.М. Шамаров среди недостатков в системе защиты прав потребителей отмечают то, что в настоящее время отсутствует надлежащий государственный контроль за исполнением законодательства².

Итак, представляется целесообразным рассмотреть отдельные аспекты правоприменительных проблем в защите прав потребителей образовательных услуг. Не затрагивая аспект материально-правовых норм и существующих проблем в терминологии, необходимо обратиться к тем проблемам, которые существуют в сфере реализации процессуального законодательства.

Определенные вопросы возникают в части взыскания неустойки. Зачастую, при рассмотрении дела по существу, происходит уменьшение размера неустойки. В п. 34 Постановления Пленума ВС РФ от 28.06.2012 N 17 дается следующее указание: «Применение статьи 333 ГК РФ по делам о защите прав потребителей возможно в исключительных случаях и по заявлению ответчика с обязательным указанием мотивов, по которым суд полагает, что уменьшение размера неустойки является допустимым»³. При этом зачастую суд не дает обоснования снижения расчета неустойки, произведенной истцом, указывая лишь то, что расчет неустойки ответчиком не оспорен, и, по мнению суда, является верным. Очевидно, что в такой ситуации следует говорить о нарушении разъяснений Верховного Суда, сформулированных в п. 34 Постановления Пленума ВС РФ от 28.06.2012 N 17.

Еще одну актуальную проблему представляет вопрос взыскания морального вреда в рамках рассмотрения дел о защите прав потребителей образовательных услуг. В п. 45 Постановления Пленума ВС РФ от 28.06.2012 N 17 говорится о том, что при решении судом вопроса о компенсации потребителю морального вреда достаточным условием для удовлетворения иска является установленный факт нарушения прав потребителя.

138-ФЗ (ред. от 17.10.2019) // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. № 46. Ст. 4532.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Российская газета. № 156. 11.07.2012.

² Величко А.С., Шамаров В.М. Защита прав потребителей: некоторые проблемы теории и практики // Вестник Екатеринбургского института. № 1 (37). 2017. С. 111-112.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Российская газета. № 156. 11.07.2012.

Определение размера возмещения морального вреда относится к компетенции суда, с учетом всех материалов дела, и не должен ставиться в зависимость от размера возмещения имущественного вреда, неустойки. При этом возможность предоставить суду доказательства о нанесении морального вреда, зачастую у истца отсутствуют, либо же судом трактуются как недостаточные.

Важно отметить и то, что условие договора возмездного оказания образовательных услуг, согласно которому в случае досрочного расторжения договора по инициативе заказчика предоплата исполнителем не возвращается, ущемляет предусмотренные законом права потребителя, данный вывод следует из правоприменительной практики и не всегда соблюдается судами¹.

Подводя итоги данного исследования, хотелось бы отметить, что на сегодняшний день актуальных проблем в сфере защиты прав несовершеннолетних потребителей образовательных услуг весьма много. По этой причине в настоящий момент требуется теоретическое и практическое осмысление целого ряда вопросов, проведение анализа и мониторинга существующей судебной практики. В совокупности, указанные меры, совместно с формированием концепций и взглядов на основании проведения фундаментальных исследований, смогут вывести защиту прав несовершеннолетних потребителей образовательных услуг на уровень, соответствующий практическим потребностям в данной сфере.

Ефимова Д.А.

студент 4 курса

Института подготовки государственных и
муниципальных служащих Академии ФСИН России

Научный руководитель:

Юдина Ю.В.

доцент кафедры гражданского права и

процесса юридического факультета

Академии ФСИН России,

к.ю.н., доцент

Принципы исполнительного производства

Аннотация: В статье отмечается важность принципов исполнительного производства как одной из стадий гражданского производства. Раскрывается смысл принципов и их отражение в соответствующих нормах права.

¹ Апелляционное определение Московского городского суда от 26.04.2017 по делу № 33-15841/2017. [Электронный ресурс]: СПС «Гарант» (дата обращения: 04.11.2019).

Ключевые слова: исполнительное производство, принципы, гражданское производство, должник

Исполнительное производство занимает существенное место в правовой политике, которое отражает эффективность правового регулирования, в том числе возможность права воздействовать на поведение и мотивацию граждан. Когда право не выражается в действиях соответствующих субъектов, хотя при этом подтверждается судебными или иными актами различных органов, оно является несуществующим. Исполнительное производство обеспечивает достижение материально-правовой цели юрисдикционной деятельности, именно по нему можно судить об эффективности правовой защиты¹. Как известно, исполнительное производство основывается на определенных принципах, что подтверждает значимость данной стадии.

Из теории права известно, что под принципами понимается основополагающие и руководящие идеи, которые находят свое отражение в нормах права. Федеральный закон от 2 октября 2007 года № 229 «Об исполнительном производстве» (далее – ФЗ № 229) выделяет следующие принципы: законность, уважение чести и достоинства гражданина, своевременность совершения исполнительных действий и применения мер принудительного исполнения, неприкосновенность минимального имущества; соотносимость объема требований взыскателя и мер принудительного исполнения.

Анализ судебной практики свидетельствует о том, что данные принципы направлены на регулирование деятельности органов службы судебных приставов и ее должностных лиц и соблюдение ими прав лиц, участвующих в исполнительном производстве².

Что касается принципа законности, то он используется во всех отраслях российского права, а также закреплен на законодательном уровне в части 2 статьи 15 Конституции Российской Федерации, согласно которой органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы. Что касается исполнительного производства, то данный принцип находит свое отражение в ряде нормативно-правовых актов: Конституция Российской Федерации, ФЗ № 229, Федеральный закон от 21.07.1997 № 118-ФЗ «О судебных приставах» (далее – ФЗ № 118) и иные федеральные законы, регулирующие условия и порядок принудительного исполнения судебных актов, акты других органов и должностных лиц. Соблюдение данного принципа означает не только соблюдение законодательства об исполнительном производстве судебным

¹ См.: Исполнительное производство как особая стадия гражданского процесса/К.Г. Килоев, 2014. С. 303.

² См.: Отдельные вопросы, возникающие в арбитражной практике в ходе применения принципов исполнительного производства/ С.Б. Гуляев, 2017.

приставом-исполнителем, но и соблюдение требований иных законов различных отраслей права¹. При этом, необходимо отметить, что данный принцип распространяется не только на данный орган, но и на иных лиц, которые обязаны исполнять законные требования приставов-исполнителей.

Принцип уважения чести и достоинства гражданина раскрыт в Конституции Российской Федерации – достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Статья 23 Конституции Российской Федерации устанавливает, что каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени. Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения. При этом в статье 56 Конституции Российской Федерации отмечено, что права и свободы, предусмотренные названными статьями, не подлежат ограничению. В пункте 2 статьи 4 ФЗ № 118 говорится, что судебные приставы обязаны хранить государственную и иную охраняемую законом тайну, а также не разглашать ставшие им известными в связи с исполнением должностных обязанностей сведения, затрагивающие частную жизнь, честь и достоинство граждан, другую конфиденциальную информацию. Как гарантией данного принципа прослеживается норма, предусмотренная ФЗ № 229, а именно ч.8 ст. 36, где отмечается время совершения исполнительных действий и применение мер принудительного исполнения приставом-исполнителем.

Принцип своевременности совершения исполнительных действий и применение мер принудительного исполнения предполагает своевременное совершение службой судебных приставов и ее должностными лицами исполнительных действий, предусмотренных статьей 64 ФЗ № 229, и применения ими мер принудительного исполнения, установленных статьей 68 этого же нормативного акта, и направлен в первую очередь на защиту прав взыскателя по исполнительному производству. Свое воплощение названный принцип находит в норе Закона N 229-ФЗ, согласно частям 1 – 6 которой совершение исполнительных действий и применение мер принудительного исполнения должны осуществляться в сроки, указанные в названных частях. Эта статья предусматривает, что исполнение исполнительного документа должно быть осуществлено службой судебных приставов и ее должностными лицами либо в течение определенного промежутка времени, либо с определенного момента времени, либо до конкретного момента времени. В п. 85 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 17.11.2015 № 50 «О применении судами

¹ См.: Обеспечение минимальных доходов должника как принцип исполнительного производства/Д.А. Плотников, 2017.

законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства» (далее – Постановление Пленума № 50), в котором указано, что отсутствие реального исполнения само по себе не является основанием для возложения на государство обязанности по возмещению не полученных от должника сумм по исполнительному документу, поскольку ответственность государства в сфере исполнения судебных актов, вынесенных в отношении частных лиц, ограничивается надлежащей организацией принудительного исполнения этих судебных актов и не подразумевает обязательности положительного результата, если таковой обусловлен объективными обстоятельствами, зависящими от должника. Именно надлежащая организация деятельности по исполнению исполнительного документа – главная задача службы судебных приставов и ее должностных лиц. Однако, безусловным нарушением принципа своевременности отсутствие со стороны судебного пристава-исполнителя всех необходимых исполнительных действий и мер принудительного исполнения в сроки, предусмотренные законом, так и за их пределами.

Неприкосновенность минимума имущества – этот принцип ориентирован на защиту именно граждан-должников в процессе принудительного исполнения, что значительно сужает область его применения при рассмотрении соответствующих дел. Анализ судебной практики свидетельствует о том, что споры по данной статье направлены на определение статуса имущества, на которое обращается взыскание, с целью установить, относится ли оно к имуществу, перечисленному в ст.446 ГПК РФ. Таким образом, не может быть обращено взыскание на жилое помещение, если для должника оно является единственным пригодным жилым помещением для проживания, в том числе и для членов его семьи; на предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования, исключение составляют драгоценности и другие предметы роскоши; имущество, необходимое для профессиональных занятий должника, в случае не превышения его стоимости 100 МРОТ; продукты питания и денежные средства из расчета прожиточного минимума; на призы, государственные награды, почетные знаки и другое.

Соотносимость объема требований взыскателя и мер принудительного исполнения- могут проверяться только меры принудительного исполнения, определенные в ч.3 ст.68 ФЗ № 229-ФЗ (обращение взыскания на имущество должника, наложение ареста на имущество должника, находящееся у должника или у третьих лиц, во исполнение судебного акта об аресте имущества и т.п.). Между тем в практике до появления Постановления Пленума № 50 не существовало единого мнения о возможности применения названного принципа также и при совершении исполнительных действий, предусмотренных частью 1 статьи 64 ФЗ № 229 (наложение ареста на имущество в целях обеспечения исполнения исполнительного документа, а также запрета распоряжаться имуществом должника, осуществлять регистрационные действия с указанным имуществом и т.п.). Верховный Суд

Российской Федерации в пункте 41 Постановления Пленума № 50 разъяснил, что при наложении ареста на имущество в целях обеспечения исполнения исполнительного документа, содержащего требования об имущественных взысканиях, судебный пристав-исполнитель обязан руководствоваться частью 2 статьи 69 ФЗ № 229, допускающей обращение взыскания на имущество в размере задолженности. Таким образом, из указанного разъяснения ВС РФ следует, что на соответствие принципу соотносимости должны проверяться не только меры принудительного исполнения, но и арест как исполнительное действие. В целом осуществление исполнительных действий и мер принудительного исполнения в отношении денежных средств должника, имущественных прав, то есть всего того, что не требует оценки, осуществляется на практике с соблюдением принципа соотносимости (в размере задолженности). В постановлении Пленума № 50 указывается на необходимость соблюдения соразмерности при аресте, а не при иных исполнительных действиях, например, запрете распоряжаться принадлежащим должнику имуществом, запрете осуществлять регистрационные действия с указанным имуществом и т.п., судебная практика распространяет принцип соотносимости и на эти исполнительные действия. В то же время позиция Верховного Суда Российской Федерации по этому подходу еще не выработана. Таким образом, главной целью совершения исполнительных действий является обеспечение исполнения требований взыскателя по исполнительному документу и сохранности имущества, которое не влечет утраты должником имущества и не порождает последствий, сопровождающих принятие мер принудительного исполнения. Кроме того, на практике выделяется такая проблема, непосредственно связанная с возможностью соблюдения принципа соотносимости в случае, когда исполнительные действия и меры принудительного исполнения применяются к иному имуществу должника, стоимость которого значительно превышает размер задолженности по исполнительному документу. Как следует из судебной практики, осуществление исполнительных действий и мер принудительного исполнения совершается в основном в отношении такого иного имущества должника, как недвижимое имущество, транспортные средства и т.п. При этом такое имущество может включать в себя различные объекты, которые способны обладать иной стоимостью. В данном случае предлагается возвращать должнику данную разницу в денежном эквиваленте.

Таким образом, хотелось бы еще раз подчеркнуть важность принципов исполнительного производства, соблюдение которых способствует реализации данной стадии с четким соблюдением закона.

Жеребцова Е. И.
студентка 4 курса
Псковского филиала Академии ФСИН России
elizaveta.zherebtsova.98@yandex.ru
8-921-501-26-46

Научный руководитель:
Ускачева И. Б.
начальник кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Псковского филиала Академии ФСИН России,
кандидат юридических наук, доцент
uskachov@mail.ru
8-911-362-79-29

Актуальные проблемы и перспективы развития кассационного судопроизводства в гражданском процессе

Аннотация: в данной статье рассматривается судебная реформа 2019 года в области кассационного обжалования судебных постановлений в гражданском процессе. Указываются ее положительные аспекты, которые направлены на создание независимого и справедливого суда, а также недостатки совершенствования законодательства, регулирующего кассационное производство в гражданском процессе, которые могут возникнуть при осуществлении гражданами прав на судебную защиту.

Ключевые слова: судебная реформа, окружная система, кассационное судопроизводство.

Институт кассационного обжалования судебных постановлений в гражданском процессе Российской Федерации на протяжении последних лет подвергается кардинальному изменению и совершенствованию. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации вступил в силу в 2003 году и действует по настоящий день. Однако институт кассационного судопроизводства с 2003 года по 2019 год трижды подвергался серьезному реформированию.

С принятием в 2003 году Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в кассационной инстанции рассматривались не вступившие в законную силу постановления суда, а при рассмотрении дела суд проверял законность и обоснованность решений суда первой инстанции. При этом суд мог исследовать новые доказательства, устанавливая новые факты.

Однако с 2012 года вступил в силу Федеральный закон от 9 декабря 2010 г. № 353 «О внесении изменений в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации». Согласно внесенным изменениям в кассационной инстанции рассматривались вступившие в законную силу постановления суда, а при рассмотрении дела суд проверял только законность судебных постановлений. Срок подачи кассационной жалобы или представления составлял шесть месяцев. Жалоба, представление подавались непосредственно в суд, который вынес решение в апелляционной инстанции. И до обращения в суд кассационной инстанции необходимо было соблюдать правила об использовании всех способов проверки судебных постановлений в апелляционном порядке.

В 2019 году была проведена судебная реформа, которая изменила всю систему судов апелляционной и кассационной инстанции. Реформа связана с принятием Федерального конституционного закона Российской Федерации «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции».

На основании данного закона создана окружная система судов кассационной инстанции. Кассационный суд общей юрисдикции является федеральным судом общей юрисдикции, действующим в пределах соответствующего судебного кассационного округа¹. На территории Российской Федерации действует девять кассационных судов общей юрисдикции, которые пересматривают судебные акты, принятые соответствующими субъектами Российской Федерации. Данные суды начали свою деятельность с 1 октября 2019 года.

Кроме того в законе указано, что кассационная жалоба, представление подаются в кассационный суд общей юрисдикции через суд первой инстанции в течение 3 месяцев.

Изменен законом и порядок рассмотрения кассационной жалобы, представления. Теперь, согласно изменениям в законодательстве, вопрос о принятии кассационной жалобы, представления к производству кассационного суда общей юрисдикции решается судьей единолично в пятидневный срок. В случае нарушения требований предъявления кассационной жалобы, представления судья либо оставляет без движения кассационную жалобу, представление или возвращает жалобу, представление, либо принимает жалобу, представление и выносит определение о возбуждении производства по кассационной жалобе, представлению.

¹ О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции: федер. конституционный закон от 29 июля 2018 г. № 1-ФКЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2018. № 31. Ст. 481.

Срок рассмотрения кассационной жалобы, представления составляет два месяца. Данный срок может быть продлен до четырех месяцев.

Проанализировав изменения в законодательстве, мнения депутатов Государственной думы по вопросам судебной реформы, а также мнения практикующих юристов, приходим к выводу, что судебная система имеет как свои преимущества, так и недостатки, которые могут возникнуть при реализации прав граждан на судебную защиту. Положительными изменениями в области окружной системы являются:

1. Так как кассационное производство само по себе не предполагает изучение новых доказательств, обстоятельств, то данный суд проверяет только законность применения материальных и процессуальных правовых норм. Следовательно, данное производство в основном письменное, где судья изучает доводы, жалобы, постановления. Соответственно, личная явка сторон в кассационный суд не имеет того значения, которое она имеет при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Также во всех судах используется система видео-конференц связи, что помогает участвовать в судебном процессе ее участникам.

2. Данные изменения обеспечат принцип независимости судей. Появится возможность избежать ситуаций, когда один и тот же суд будет рассматривать дела и в апелляционном, и в кассационном порядке. Сухарев И.К. от фракции Либерально-демократическая партия России указал на тот факт, что принцип экстерриториальности очень хорошо зарекомендовал себя в системе арбитражных судов Российской Федерации. Соответственно данный принцип может хорошо себя проявить и в кассационном производстве в судах общей юрисдикции. «Я хотел бы выступить на стороне защиты данного законопроекта, потому что, действительно, на местах мы зачастую сталкиваемся с произволом судей, потому что, как правило, апелляционная инстанция и кассационная инстанция находятся в одном здании»¹. Момотов В. В., председатель Верховного Суда Российской Федерации, высказал следующие, представленные ниже положения на обсуждении законопроекта. Кассационные жалобы на решения районных и городских судов, а также на апелляционные определения подаются в президиум этих же областных и равных им судов. Таким образом, одни и те же дела рассматриваются судами областного звена и в апелляционном, и в кассационном порядке. В результате судьи одного и того же суда дважды осуществляют проверку одних и тех же постановлений. То есть сложилась обстановка, при которой в областных судах сконцентрированы полномочия двух судебных инстанций – апелляции и кассации. Здесь важно отметить про принцип независимости судей и объективности правосудия. Данные принципы предполагают недопустимость совмещения полномочия нескольких судебных инстанций в рамках одного и того же субъекта

¹Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: федер. закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (в ред. от 17 октября 2019 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. № 46. Ст. 4532.

Российской Федерации, а тем более в рамках одного суда. Данная реформа позволит решить данные проблемы.

Спорными и проблемными изменениями в окружной системе судов кассационной инстанции являются:

1. Финансирование системы по предварительным расчетам составляет более 4,4 миллиарда рублей. Это огромные затраты для нашего государства. Важно лишь то, что они были выделены для совершенствования и улучшения судебной системы Российской Федерации. Данные средства направлены на обустройство самих судебных зданий, зарплату работников суда и т.д.

2. Некоторые юристы выражают мнение, что может появиться несколько самостоятельных судебных практик, которые будут иметь расхождения. Как известно, в различных регионах нашей страны имеется своя судебная практика по разрешению дел, в том числе и в кассационной инстанции. Однако создание округов кассационного судопроизводства может вызвать проблемы в области разрешения каких-либо дел.

3. Труднодоступность и затратность защиты прав в судебном порядке. Это связано, прежде всего, с тем, что суды находятся на дальних расстояниях и не у всех граждан есть возможность добраться до места в силу различных причин. Так, кассационные жалобы жителей Чукотского Автономного Округа будет рассматривать девятый кассационный суд общей юрисдикции, который находится в городе Владивосток. Расстояние между городом Анадырь и городом Владивосток по прямой составляет 3701 км. Поэтому в определенных случаях услуги представительства будут пользоваться спросом. Однако в Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации внесено важное изменение. Представителями в суде, за исключением дел, рассматриваемых мировыми судьями и районными судами, могут выступать адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица, имеющие высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности¹. Соответственно, стоимость представительских услуг данных лиц будет выше, нежели представительство в родном городе или соседнем. Система видео-конференц связи может давать сбои из-за качества связи, погодных условий, что может не дать доступно и четко изложить мысли сторонам. Стоит отметить и повышенные цены, и тарифы в районах Крайнего Севера. Так, Синельщиков Ю. П. от фракции Коммунистическая партия Российской Федерации указал во время обсуждения несколько минусов данной реформы. Прежде всего он выделил территориальную удаленность судов, что делает судебную систему менее доступной. Также он указал на то, что судебная система станет более затратной для граждан. Самая главная проблема реформы заключается в том, что людям будет тяжелее добираться до межрегиональных судов, которые

¹URL:<http://www.lexfeed.ru/law/374020-7> (дата обращения: 27.10.2019).

этим законом будут созданы, то есть судебная система станет менее доступной.

4. Данная система судов заимствована из арбитражного судопроизводства, где действует 21 суд апелляционной инстанции и 10 кассационных судов. Но стоит обратить внимание, что в арбитражном судопроизводстве в основном принимают участие юридические лица и индивидуальные предприниматели. В кассационных судах общей юрисдикции, как правило, физические лица. Затраты, которые несет один человек в связи с явкой в суд отражаются на его материальном положении значительно, нежели на положении индивидуального предпринимателя или юридического лица. Даже если учесть факт возмещения издержек стороне, в пользу которой состоялось решение суда, то для другой стороны это будут серьезные денежные затраты. Также количество судов кассационной инстанции и их расположение вызывает несколько вопросов. Если в арбитражном судопроизводстве их 10, напрашивается вопрос, почему в судах общей юрисдикции их 9. Ведь по статистике в судах общей юрисдикции рассматривается значительно больше дел, нежели в судах арбитражных.

Что касается изменений самого судопроизводства, то в нем также можно отметить положительные черты:

1. Уменьшение срока подачи кассационной жалобы, представления является целесообразным. Срок подачи 6 месяцев, который существовал ранее, значительно затягивал судебное судопроизводство и исполнение решения суда.

2. Подача кассационной жалобы, представления через суд первой инстанции является так же положительным моментом. Так как новая окружная система судов могла вызвать трудности у граждан по вопросам обращения с жалобами, если бы они подавались в кассационный суд общей юрисдикции.

Имеются и спорные моменты, изменившие судопроизводство:

1. Изменен порядок изучения и рассмотрения кассационной жалобы, представления. Раньше данная процедура проходила два этапа. Ученые называли один из данных этапов «фильтрацией», что позволяло проверить соблюдение формальных требований, предъявляемых к форме и содержанию кассационной жалобы, представления и уже потом направить для изучения на предмет приемлемости и рассмотрения по существу в судебное заседание суда кассационной инстанции. Теперь же жалоба, представление сразу поступают на рассмотрение в судебное заседание. По нашему мнению, данные изменения способствуют загрузке судов, так как нет «фильтрации», которая существовала ранее и разгружала суды от жалоб и представлений, которые поданы с нарушением закона. С учетом того, что все жалобы и представления будут подаваться в кассационный суд общей юрисдикции определенного округа, можно предположить большую загрузку суда.

2. Изменен срок рассмотрения кассационной жалобы, представления. Он составляет 2 месяца и может быть продлен до 4 месяцев. Продление срока до

4 месяцев также, по нашему мнению, затягивает судопроизводство и может отрицательно сказываться на защите прав граждан своих интересов.

Таким образом, можно сделать вывод, что судебная реформа в области кассационного обжалования судебных постановлений имеет много положительных моментов, однако имеются и недоработки, которые впоследствии необходимо доработать и устранить.

Закиров Т. А.
Курсант 3 курса
Пермский институт ФСИН России
Tima.usman.1410@mail.ru

Научный руководитель
Долгинов И. С.
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Пермский институт ФСИН России

Правовые проблемы защиты средств индивидуализации

Аннотация: на сегодняшний день вопрос о соблюдении установленных правил в области интеллектуальной собственности и ее защиты рассматривается в качестве одного из основных индикаторов социального развития. Эволюция российского законодательства в части регламентации института интеллектуальной собственности повлекла за собой высокой степени активности использование в рамках гражданского оборота произведений науки, литературы и искусства, объектов смежных, патентных и иных исключительных прав. Вместе с тем, это обусловило и возрастание числа ситуаций, когда указанные права на объекты интеллектуальной собственности нарушаются. В этой связи вопрос о защите данных прав вызывает оправданное внимание в науке.

Ключевые слова: средства индивидуализации, исключительные права, защита, формы защиты.

Современное общество можно охарактеризовать как общество, в котором особую значимость имеют вопросы правового регулирования отношений, связанных с интеллектуальной собственностью и её защитой. Это обусловлено не только изменениями экономического уклада государства, предопределившими абсолютизацию значения категории собственности в общественном сознании, но и с приобретением результатами интеллектуального, творческого труда особого значения. Отсюда проблемы принадлежности собственности, в том числе и интеллектуальной, зачастую

приобретали характер камня преткновения во взаимоотношениях заинтересованных субъектов.

Как отмечается в литературе, «...средства индивидуализации есть не что иное, как обозначение, которое служит целям различения товаров, услуг, предприятий, организаций и иных объектов в рамках хозяйственного оборота»¹.

К средствам индивидуализации принято относить фирменное наименование юридического лица, товарный знак (знак обслуживания), коммерческое обозначение, наименование места происхождения товара, доменное имя и некоторые иные средства.

Следует отметить, что положения действующего законодательства России средства индивидуализации приравниваются к результатам интеллектуальной деятельности, в отношении которых устанавливается исключительное право интеллектуальной собственности. Учеными указывается, что средства индивидуализации, выступая объектом интеллектуальной собственности, характеризуются наибольшей универсальностью, а режим их нормативно-правовой охраны максимально отвечает специфике их использования².

Отметим, что ключевой целью гражданско-правовой индивидуализации признается «... обособление юридического лица среди субъектов гражданских правоотношений»³. При этом средства индивидуализации могут предусматриваться положениями действующего законодательства либо применяться в связи со сложившимися обычаями. С учетом указанного выделяют следующие виды средств индивидуализации:

1. Средства, индивидуализирующие юридическое лицо, выступающего субъектом гражданских правоотношений – это, например, наименование юридического лица, место нахождения юридического лица, доменное имя;
2. Средства, индивидуализирующие результаты деятельности юридического лица – например, товарный знак, знак обслуживания, наименование места происхождения товаров;
3. Средства, индивидуализирующие предприятие как

1 Алилуева Н.А. Способы осуществления правовой защиты интеллектуальной собственности посредством арбитражного суда в РФ // Наука сегодня: постулаты прошлого и современные теории. Материалы международной научно-практической конференции. Саратов, 2015. С. 40-43.

2 Пирогова В. В. Особенности защиты прав при прямом и косвенном нарушении патента (соглашение о торговых аспектах прав интеллектуальной собственности - ст. 28, 30, 34 ТРИПС) [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 21.11.2019).

3 Михайловская Е.А Проблемы реализации административно - правового регулирования способов защиты прав на объекты интеллектуальной собственности // Теория и практика обеспечения законности и правопорядка в современном обществе: материалы международной студенческой научной конференции. - Воронеж: ФГБОУ ВО Воронежский ГАУ, 2016. С. 81-86.

имущественный комплекс – речь идет о коммерческом обозначении¹.

В науке выделяется ряд отличительных черт, присущих праву на средства индивидуализации:

- момент возникновения исключительного права пользования тем или иным средством индивидуализации связывается с моментом его государственной регистрации;

- право на средство индивидуализации является и обязанностью правообладателя;

- право на средства индивидуализации вполне может иметь бессрочный характер – например, право на фирменное наименование, либо срочный характер – например, право на товарный знак, срок действия которого продлевается каждый раз на 10 лет;

- средства индивидуализации подлежат использованию лишь с согласия правообладателя, оформленного договором коммерческой концессии – франчайзинга;

- исключительное право на коммерческое обозначение переходит к другому лицу лишь в составе предприятия, с целью индивидуализации которого оно используется;

- отчуждение права на товарный знак может иметь место в полном объеме, либо передано не в отношении всех товаров, для которых он зарегистрирован, а только для части их².

Исходя из указанного, содержанием исключительного права на средства индивидуализации выступает правомочие по самостоятельному использованию соответствующих обозначений и правомочие запрещать их использование другим лицам.

Важно в этой связи определить само понятие защиты средств индивидуализации. Так, под ним понимается «... реализация законных мер, посредством которых правообладатель обеспечивает пресечение действий, которые способны нарушить его права, а также восстанавливает нарушенные права и применяет к виновному лицу меры ответственности»³.

Интересно обратиться к наиболее распространенным нарушениям права на средства индивидуализации. Так, применительно к праву на наименование следует говорить о таких ситуациях, как:

- использование третьими лицами в качестве наименования организации обозначения, которое тождественно или сходно до степени смешения с наименованием правообладателя;

- использование в качестве товарного знака (знака обслуживания) обозначения, которое тождественно или сходно до степени смешения с наименованием правообладателя;

- искажение наименования юридического лица в актах государственных

1 Алилуева Н.А. Указ. соч. С. 40-43.

2 Михайловская Е.А. Указ. соч. С. 81-86.

3 Алилуева Н.А. Указ. соч. С. 40-43.

органов, органов местного самоуправления, рекламе и т.д.¹.

Действующее законодательство предлагает лицу, чье право на средство индивидуализации оказалось нарушенным вследствие виновных действий третьего лица, следующие меры, направленные на восстановление нарушенного права:

1. Восстановление своих прав;
2. Пресечение правонарушений и применение к нарушителям иных предусмотренных законом санкций – например, признание недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения (ст. 1252 ГК РФ).

Подчеркнем, что специфика защиты средств индивидуализации связана с фактом использования, как правило, возможностей юрисдикционной формы защиты.

Как известно, наряду с юрисдикционными формами защиты нарушенного права выделяют также и так называемые неюрисдикционные. Разница между ними заключается в обращении к судебному порядку защиты, что характерно для юрисдикционных форм. Так, специальным порядком защиты можно назвать административный способ, в рамках которого правообладатель обращается в антимонопольные либо иные соответствующие компетентные государственные структуры, правомочные применить административные меры контроля и ответственности.

Что касается неюрисдикционной формы защиты, то здесь правообладатель осуществляет защиту нарушенных прав собственными действиями, минуя обращение в государственные структуры, в том числе – судебные.

Говоря о разновидностях способов защиты авторских прав, законодатель указал в ч. 1 ст. 1250 ГК РФ, что все интеллектуальные права (в том числе и права на средства индивидуализации) защищаются теми же способами, которые предусмотрены для защиты других гражданских прав и содержатся непосредственно в Гражданском кодексе РФ. Единственным уточняющим условием применения того или иного способа выступает указание на использование данных способов «с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права».

Защита исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и на средства индивидуализации осуществляется посредством предъявления требования о признании права, о пресечении действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, о возмещении убытков, об изъятии материального носителя, о публикации решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя².

1 Пирогова В. В. Указ. соч.

2 Макаров Т.Г. Формы защиты авторских прав // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. 2016. №2. С. 252-253.

В научной литературе подчеркивается значимость нормы, включающей в ст. 1253 ГК РФ правила о том, что при неоднократном или грубом нарушении исключительного права суд в соответствии с п. 2 ст. 61 ГК может принять решение о ликвидации такого юридического лица по требованию прокурора; при тех же обстоятельствах может быть прекращена предпринимательская деятельность гражданина – индивидуального предпринимателя¹.

Правовая регламентация способов защиты авторских прав, как нам представляется, достаточно детальна, а сложившаяся судебная практика облегчает разрешение вопросов, связанных с рассматриваемыми нормами.

Согласно п. 3 ст. 1252 ГК РФ правообладатель правомочен вместо возмещения убытков требовать выплаты компенсации, подлежащей взысканию при условии доказанности факта правонарушения. При этом правообладатель освобождается от доказывания размера причиненных ему убытков. Размер компенсации определяется судом в пределах, установленных ГК РФ, в зависимости от характера нарушения и иных обстоятельств дела с учетом требований разумности и справедливости. Правообладатель имеет право требовать от нарушителя выплаты компенсации за каждый случай неправомерного использования результата интеллектуальной деятельности либо за допущенное правонарушение в целом.

В юридической литературе отсутствует единогласие относительно природы компенсации: она рассматривается либо как особый вид ответственности, т.е. никак не совпадающий с остальными², либо как компенсация за нарушение прав приравнивается к убыткам, т.е. признается всего лишь их разновидностью³, либо как неустойка, штраф⁴.

Если уточнить, что компенсация – это скорее разновидность неустойки, применяемая в деликтных обязательствах, то данное мнение выглядит вполне справедливым. Законодатель в ст. 1301 ГК РФ уточняет, что компенсация применяется «вместо возмещения убытков», что подтверждает последнее из высказанных позиций.

1 Тучкова О.С. Правовая охрана музыкальных произведений как объектов авторского права // Государство и право. 2016. № 5. С. 26-27.

2 Симкин Л.С. Из практики рассмотрения дел о правовой охране программ для ЭВМ // Вестник ВАС РФ. 2015. № 8. С. 78-80.

3 Сергеев А.П. Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации. 2-е изд. М., 2017. С. 384.

4 Гаврилов Э.П. Некоторые актуальные вопросы авторского права и смежных прав. 2-е изд. М., 2016. С. 128.

Иванова А. С.
Студент 4 курса
Академия ФСИН России

Научный руководитель:
Юдина Ю.В.
доцент кафедры гражданского права и процесса
юридического факультета Академии ФСИН России
к.ю.н., доцент

Примирительные процедуры в гражданском процессе России

Аннотация: В Рекомендациях Комитета Совета Европы¹ обращается внимание на то, что в тех ситуациях, где это необходимо, следует содействовать примирению сторон как вне судебной системы, так и до обращения в суд или в ходе самого судебного разбирательства. И с этой целью необходимо предусмотреть процедуры примирения до судебного разбирательства или же применять иные способы урегулирования споров вне его рамок, подкрепленные соответствующими стимулирующими механизмами. Таким образом, в любом цивилизованном государстве должны не только существовать, но и активно применять альтернативные способы разрешения споров.

Автор анализирует практику обращения сторонами спора к процедуре медиации, существовавшей до вступления в силу Федерального закона от 26 июля 2019 г. № 197-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации», а так же новеллы гражданского процессуального закона о примирительных процедурах в целом, которыми можно будет воспользоваться после 25 октября 2019 г.

Ключевые слова: альтернативные способы разрешения спора, примирительные процедуры, медиативные технологии, процедура медиации, медиатор.

Примирительные процедуры – это определенные законодательством действия, нацеленные на разрешение спора миром. Могут применяться как с участием суда или специальных органов, так и по соглашению спорящих сторон. Порядок их применения установлен как процессуальным, так и материальным законом.

Так, процедуры с участием суда едействитель исключительно на разрешение спора. Их использование в гражданско-правовых конфликтах определяется по усмотрению заинтересованных лиц.

¹ См.: Рекомендации №R (86) 12 Комитета министров Совета Европы «О мерах по недопущению и сокращению чрезмерной рабочей нагрузки на суды» / Совет Европы и Россия. Сборник документов. – М.: Юр.лит., 2004. С. 684-686.

Примирительные процедуры вне суда едействитель на обеспечение нормальной и эффективной деятельности сторон, они не намерены разрешить спор, его может и не быть.

В некоторых соглашениях – участвуют специальные органы, как органы опеки и попечительства.

В соответствии с ГПК РФ, споры могут быть урегулированы путем проведения:

- переговоров;
- посредничества (медиации);
- судебного примирения;
- использования других примирительных процедур, если это не противоречит федеральному закону.

Проведение переговоров в теории права заслуженно подлежит рассмотрению, как первый шаг к урегулированию спора. Как правило, их проводят сами стороны. Представители здесь выступают чаще в роли экспертов, которые могут быстро спрогнозировать последствия того или иного решения и вообще его реализуемость.

Об эффективности переговоров в разрешении споров сложно судить ввиду отсутствия статистики, но можно предположить, что значительная часть споров все-таки решается именно переговорами.

Переговорный порядок практикой востребован и широко применяется¹.

Другой примирительной процедурой является медиация, регулируемая Федеральным законом от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)». Согласно п. 2 ст. 1 им регулируются отношения, связанные с применением процедуры медиации к спорам, возникающим из гражданских, административных и иных публичных правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, а также спорам, возникающим из трудовых правоотношений и семейных правоотношений.

Процедура медиации – способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения. Процедура медиации проводится при взаимном волеизъявлении сторон на основе принципов добровольности, конфиденциальности, сотрудничества и равноправия сторон, беспристрастности и независимости медиатора.

Результатом процедуры медиации является медиативное соглашение, которое заключается в письменной форме.

Медиация применяется при возникновении спора как до обращения в суд так и после. Медиативное соглашение может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения.

¹ Герасимова С.И. Виды судебных примирительных процедур // Российский судья. 2019. № 8. С. 30 – 35.

Медиативное соглашение проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон. В случае нотариального удостоверения имеет силу исполнительного документа. Защита прав, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

Судебное примирение – это взгляд суда на пути разрешения конфликта миром для урегулирования спора и сохранения между сторонами деловых отношений. Это примирительная процедура которая может быть использована на любой стадии производства по делу.

Судебным примирителем может выступать судья в отставке, не принимающего участие в рассмотрении дела. Судебное примирение должно осуществляться на основе принципов независимости, беспристрастности, нейтральности и добросовестности судебного примирителя.

Судебный примиритель не является участником судебного разбирательства и не вправе совершать действия, влекущие за собой возникновение, изменение либо прекращение прав или обязанностей лиц, участвующих в деле, и других участников процесса.

В случае если спор стал судебным, суд также должен принимать меры к примирению сторон. В соответствии с ч. 1 ст. 147 ГПК РФ. После принятия заявления судья выносит определение о подготовке дела к судебному разбирательству и указывает сторонам на возможность обратиться за содействием к суду или посреднику, в том числе медиатору, судебному примирителю, в целях урегулирования спора или использовать другие примирительные процедуры, а также на действия, которые следует совершить сторонам, другим лицам, участвующим в деле, и сроки совершения этих действий для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

Мировым соглашением является специальный договор, заключаемый сторонами относительно предмета спора, направленный на урегулирование спорного вопроса посредством взаимных уступок сторон и утвержденный судом отдельным судебным актом.

Окончание дела мировым соглашением – наиболее благоприятный исход его рассмотрения для сторон, так как такое решение учитывает интересы обеих сторон и устраняет возникшую проблему¹.

Мировое соглашение подлежит заключению на любой стадии судебного разбирательства и судами всех инстанций. Его заключение возможно только в исковом и упрощенном производстве.

¹ Примирительные процедуры в гражданском, уголовном и административном судопроизводстве Российской Федерации: научно-практическое пособие / Ю.Ф. Беспалов, А.Ю. Беспалов, Д.В. Гордеюк и др.; отв. ред. Ю.Ф. Беспалов. Москва: Проспект, 2018. 128 с.

Утверждаемое судом соглашение по юридической силе приравнивается к решению суда, но исполняться оно добровольно, является результатом добровольных примирительных процедур сторон.

Также необходимо отметить, что не утвержденное судом мировое соглашение правовых последствий не порождает.

Третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, вправе участвовать в заключении мирового соглашения в качестве стороны. Третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора, вправе выступать участниками мирового соглашения в случаях, если они приобретают права либо на них возлагаются обязанности по условиям данного соглашения.

К примирительным процедурам, которые возможны как с участием суда либо специальных органов, так и без их участия, в соответствии с ГПК РФ, относятся:

- заключение мирового или медиативного соглашений;
- объявление ребенка эмансипированным – по решению органа опеки и попечительства в досудебном порядке;
- распоряжение имуществом подопечного в соответствии с договором – по решению органа опеки и попечительства;
- регистрация актов гражданского состояния – органом записи актов гражданского состояния в досудебном порядке;
- ликвидация юридического лица – по решению его учредителей;
- признание права собственности на самовольную постройку в досудебном порядке;
- другие примирительные процедуры.

Использование для решения споров примирительных процедур решает много проблем. Сюда можно отнести то, что разрешение спора самими сторонами мирным путем не только снижает нагрузку на судей, секретарей судебного заседания, иных сотрудников суда, уменьшает расходы, затраты сторон и государства, но и позволяет сохранить партнерские отношения между сторонами в будущем. И в итоге, возвращает стороны к нормальным партнерским отношениям, удовлетворив их интересы в споре, тем самым снижает конфликтность.

Необходимо активнее развивать досудебное примирение сторон. Судебный порядок должен применяться лишь в случаях, если досудебный порядок не оказал должного эффекта.

Ильина З. А.
студент 3 курса
ФГБОУ ВПО Северо-Западный институт (филиал) Университета имени
О.Е. Кутафина (МГЮА)
zlata.iljina1998@yandex.ru
89210555375

Научный руководитель:
Афанасьева Н. А.
старший преподаватель кафедры
гражданского права и гражданского процесса
natasha_pravo@mail.ru

Проблема купирования судебных решений по гражданским делам в Российской Федерации

Аннотация: в статье рассматриваются правовые аспекты купирования судебных решений, дается анализ судебных актов вологодских судов на предмет нарушений правил купирования, а также пути решения проблемы излишнего купирования.

Ключевые слова: купирование судебных актов, ошибки купирования, транспарентность правосудия, практика вологодских судов.

В гражданском процессе активно развивается концепция электронного правосудия, суть которой заключается в информационном обмене сведений о судопроизводстве между гражданами, организациями и государственными учреждениями. Важное направление концепции – публикация судебных актов на официальных сайтах судов в сети «Интернет» в режиме открытого доступа.

Подготовка судебного акта к публикации – это необходимость, обусловленная требованиями статьи 15 Закона «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации»¹. Подготовка в основном сводится к изъятию из судебного акта той или иной информации, либо изменения формы ее представления исключительно в целях обеспечения безопасности участников судебного процесса и(или) защиты государственной и иной охраняемой законом тайны.

Согласно федеральному закону от 27.06.2006 N 152-ФЗ «О персональных данных» под «обезличиванием персональных данных»

¹ Федеральный закон от 22.12.2008 № 262-ФЗ "Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации" // [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_82839/ (дата обращения: 20.10.2019).

понимаются действия, в результате которых становится невозможным без использования дополнительной информации определить принадлежность персональных данных конкретному субъекту персональных данных¹.

Деперсонификацию судебного акта можно определить как замену в тексте судебного акта персональных данных инициалами, псевдонимами или другими обозначениями, не позволяющими идентифицировать участников судебного процесса или иные сведения, относящиеся к информации ограниченного доступа.

Перечень данных, относящихся к категории персональных, а значит, подлежащих исключению из текстов судебных актов, размещаемых на сайте суда, закреплён в статье 15 Закона «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации». К ним, в частности, отнесены:

1. фамилии, имена и отчества участников судебного процесса, дата и место рождения, место жительства или пребывания, номера телефонов, реквизиты паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, идентификационный номер налогоплательщика – физического лица, основной государственный регистрационный номер индивидуального предпринимателя, страховой номер индивидуального лицевого счета;

2. сведения о месте нахождения земельного участка, здания, сооружения, жилого дома, квартиры, транспортного средства, иные сведения об имуществе и о находящихся в банках или иных кредитных организациях денежных средствах участников судебного процесса, если эти сведения относятся к существу дела.

Не подлежат исключению: ИНН ИП, ИГРН ИП, ФИО истца, ответчика, третьего лица, гражданского истца, гражданского ответчика, административного истца, административного ответчика, заинтересованного лица, лица, в отношении которого ведётся производство по делу об административном правонарушении, ФИО секретаря судебного заседания, судьи, рассматривавшего дело, а также прокурора, адвоката и представителя².

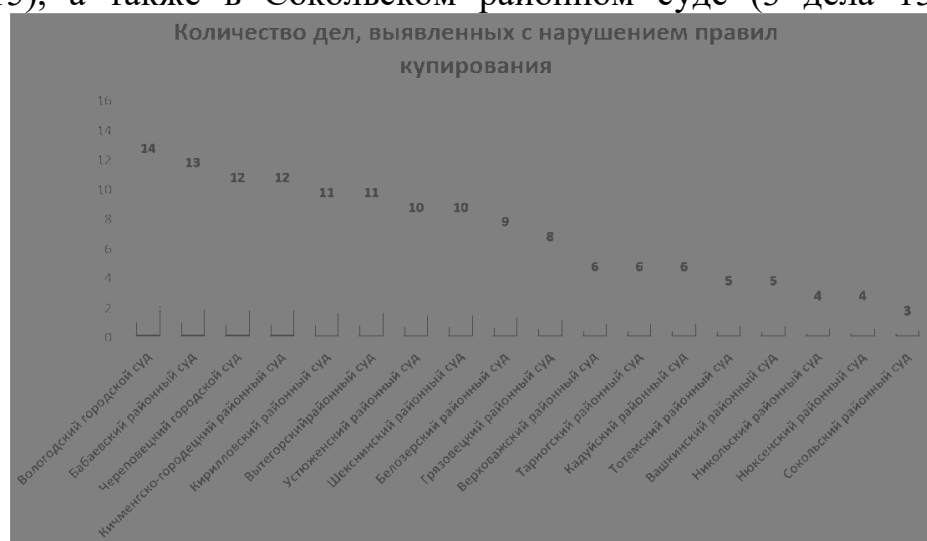
Нами было проведено исследование соблюдения правил купирования судебных актов вологодскими судами. Выборке подверглись все категории дел. Исследование проходило на уровне судов первой инстанции – районных и приравненных судов (Вологодский и Череповецкий городские суды; Бабаевский, Кичменгско-городецкий, Кирилловский, Вытегорский,

¹ Федеральный закон от 27.06.2006 № 152-ФЗ "О персональных данных" // [Электронный ресурс]. URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_61801/ (дата обращения: 17.10.2019).

² Постановление Президиума Верховного Суда РФ от 27 сентября 2017 г. "Об утверждении Положения о порядке размещения текстов судебных актов на официальных сайтах Верховного Суда Российской Федерации, судов общей юрисдикции и арбитражных судов в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» // [Электронный ресурс]. URL: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71684972/> (дата обращения: 31.10.2019).

Устюженский, Шекснинский, Белозерский, Грязовецкий, Верховажский, Тарногский, Кадуйский, Тотемский, Вашкинский, Никольский, Нюксенский и Сокольский районные суды Вологодской области).

Методом сплошной выборки нами было выбрано по 15 судебных актов с официального сайта каждого суда, которые были проверены на предмет нарушения правил купирования. На основании полученных данных можно сделать следующие выводы: лидирующие позиции по количеству дел с нарушением правил купирования занимают Вологодский городской суд (14 дел из 15) и Бабаевский районный суд (13 дел из 15). Меньше всего дел с нарушениями было выявлено в Никольском и Нюксенском районных судах (4 дела из 15), а также в Сокольском районном суде (3 дела из 15) (см.



диаграмму 1)

Диаграмма 1

Анализ ошибок купирования показал, что в судебных актах наиболее часто ошибочно купируются следующие данные, обычно не подлежащие купированию: дата заключения договора и его номер (26%), дата смерти лица и его инициалы (23%), дата вынесения постановления/решения (20 %), условия договора (10%), инициалы истца или ответчика (8%), временные периоды (7%), адрес и время ДТП (6%) и другие (см. диаграмму 2).



Диаграмма 2

Анализируя полученные данные, мы задались вопросом, почему существует такая большая разница в количестве судебных актов, где

нарушены правила купирования. Наиболее часто встречаются ошибки в купировании судебных актов городскими судами, а в районных судах и на судебных участках мировых судей ошибок в разы меньше. На наш взгляд, такие результаты могут быть следствием большой загруженности суда. Согласно статистическим данным Управления Судебного департамента в Вологодской области, средняя нагрузка судей за 12 месяцев 2018 года в Вологодском городском суде по гражданским и административным делам составила 38 дел на 1 одного судью, в Бабаевском районном суде – 20, в Череповецком городском суде – 23, Никольском районном суде – 63, Нюксенском районном суде – 12, Сокольском районном суде – 17¹. Таким образом, прослеживается закономерность: чем больше загруженность судей, тем больше ошибок при купировании судебных актов.

Кроме того, анализ судебных актов показал, что нарушения правил купирования у одного судьи носят однородный характер, ошибки являются типовыми. При этом у другого судьи этого же суда мы можем встретить абсолютно другие, типовые для него ошибки. На наш взгляд, указанное свидетельствует о том, что в данном суде не осуществляется единых контроль за деятельностью по купированию судебных актов. Например, такая ситуация сложилась в Вологодском городском суде Вологодской области.

Подытоживая изложенное, отметим, что для судов Вологодской области в большей степени характерна проблема излишнего купирования данных, нежели недостаточного купирования, что само по себе положительно.

Вмешательство в текст и структуру документа должны носить обоснованный характер. Нарушение правил купирования приводит к искажению текста судебного акта, текст перестает быть понятным, затрудняется его анализ с целью формирования судебной практики. Необходимо, чтобы судебный акт после деперсонализации оставался в понимаемым по существу.

Показательно, что изначально существовала тенденция максимального купирования индивидуализирующих данных в судебном решении, затем фактов излишнего купирования стало меньше, но данная проблема продолжает существовать.

Как представляется, осложняет ситуацию неопределенность законодательного и подзаконного регулирования процедуры изъятия данных и перечня данных, подлежащих изъятию (не определен исчерпывающий перечень данных, подлежащих исключению). Ещё одной причиной является недостаточная правовая грамотность специалистов, осуществляющих купирование судебных решений.

Мы предлагаем следующие пути решения проблем излишнего купирования судебных актов:

¹ Нагрузка судей районных (городских) судов за 12 месяцев 2018 года // [Электронный ресурс]. URL: <http://usd.vld.sudrf.ru/modules.php?№name=stat&id=121> (дата обращения: 31.10.2019).

1. Написание методических разработок по унификации приемов деперсонализации текстов судебных актов. Унифицированный свод правил позволит выполнять грамотное изъятие данных. Также необходимо разработать единые стандарты купирования для лучшего понимания текстов деперсонализированных судебных актов.

2. Законодательное закрепление всех данных, подлежащих исключению. Список данных указанных в статье 15 Закона «Об обеспечении доступа к информации о деятельности судов в Российской Федерации» следует дополнить указанием на охраняемые законом тайны- врачебную, тайну личной жизни, тайну переписки (в отношении врачебной тайны следует купировать данные, свидетельствующие о диагнозе, состоянии здоровья истца, перечне лекарственных средств, наименовании медицинских манипуляций, профиле медицинского учреждения и пр.)

3. Регулярный мониторинг деятельности специалистов, занимающихся деперсонализацией, с целью контроля правильности и законности осуществления действий в этой сфере.

Кадышева А. Э.

студент 3 курса

ФГБОУ ВО Саратовская государственная

юридическая академия

Kadysheva002@yandex.ru

8-987-523-90-77

Научный руководитель:

Борисова В. Ф.

к.ю.н., доцент

ФГБОУ ВО Саратовская государственная

юридическая академия

vfb2709@yandex.ru

8-917-307-06-09

Правовой статус ребенка в гражданском процессе

Аннотация: данная работа посвящена определению правового статуса ребенка в гражданском процессе. В статье рассматриваются проблемы положения фигуры ребенка в гражданском процессе, выявления его мнения, конфликта интересов ребенка и его законных представителей.

Ключевые слова: правовой статус; несовершеннолетние лица; мнение ребенка; гражданское процессуальное право; гражданский процесс.

На сегодняшний день участие несовершеннолетних лиц в гражданском процессе остается урегулированным недостаточно подробно и сводится к норме: «Права и законные интересы ребенка защищает его законный представитель». Законодатель данным положением подчеркнул необходимость оказания помощи в защите прав и законных интересов несовершеннолетних лиц, которые в силу малолетства, отсутствия правовой грамотности и других объективных и субъективных причин не способны самостоятельно защищать свои права и законные интересы, осознавать юридическую и фактическую значимость событий, происходящих с ними. Примерами подобных событий являются определение места жительства новорожденного ребенка, процедура его усыновления и ряд других. В российском гражданском процессе несовершеннолетние лица чаще всего выступают в качестве лиц, участвующих в деле, реже в качестве свидетеля.

Гражданское процессуальное законодательство подразделяет несовершеннолетних лиц, участвующих в гражданском деле на две основные группы: в соответствии с ч. 3, 5 ст. 37 ГПК РФ – лица в возрасте до 18 лет, интересы которых представляют законные представители; в соответствии с ч. 4 ст. 37 ГПК РФ – лица в возрасте от 14 до 18 лет, которые в случаях, предусмотренных законом, вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы по отдельным категориям дел¹.

Представляется более целесообразным классифицировать несовершеннолетних лиц, участвующих в гражданском деле, на 4 подгруппы. В состав первой подгруппы будут входить лица, не достигшие возраста 10 лет, процессуальные действия от имени которых совершают их законные представители. Статья 57 СК РФ содержит исключение из этого правила и закрепляет за судом право, например, при определении его места жительства при раздельном проживании родителей (п. 2 ст. 65 СК РФ) выяснить в судебном заседании мнение ребенка, не достигшего возраста 10 лет, выраженное не его законным представителем, а именно самим ребенком².

Вторую подгруппу составляют лица в возрасте от 10 до 14 лет, все процессуальные действия от имени которых также совершают законные представители, за исключением случаев, предусмотренных законом. Так, например, при решении вопросов о восстановлении в родительских правах родителей ребенка (ст. 72 СК РФ), об усыновлении ребенка (ст. 132 СК РФ), об изменении имени и фамилии ребенка (ст. 59 СК РФ) суд обязан привлечь его к непосредственному участию в деле и учесть его мнение.

Третья подгруппа представлена лицами в возрасте от 14 до 18 лет, не обладающими полной дееспособностью, но уполномоченными законом на

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ ред. от 26.07.2019 с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019 // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 28.10.2019).

² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ ред. от 29.05.2019 // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 29.10.2019).

самостоятельное инициирование отдельных категорий гражданских дел, связанных, в частности, необходимостью установления отцовства в судебном порядке матерью, достигшей возраста 14 лет (п. 3 ст. 62 СК РФ), с невыполнением или ненадлежащим выполнением родителями либо одним из них обязанностей по воспитанию, образованию ребенка или злоупотреблением родительскими правами (п. 2 ст. 56 СК РФ).

Пробелом в действующем законодательстве можно признать отсутствие возможности самостоятельной защиты своих трудовых прав лицами в возрасте от 16 до 18 лет, обладающими в соответствии со ст. 20 ТК РФ полной трудовой дееспособностью, наступающей с 16 лет. Предлагается изложить ч. 4 ст. 37 ГПК РФ в новой редакции, указав, что при достижении полной дееспособности в соответствующей отрасли права, а также в случаях, предусмотренных федеральными законами, по делам, возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений, несовершеннолетние лица в возрасте от 14 до 18 лет вправе лично защищать в суде свои права, свободы и законные интересы. За судом закрепляется право привлечь законных представителей несовершеннолетнего к участию в таких делах. Внесение соответствующего изменения в ГПК РФ позволит несовершеннолетним лицам в исключительных случаях на общих основаниях быть полноценными участниками в процессе рассмотрения и разрешения гражданского дела.

В четвертую подгруппу входят лица в возрасте от 14 до 18 лет, обладающие полной дееспособностью в связи с эмансипацией или вступлением в законный брак (ч. 2 ст. 37 ГПК РФ).

Подробнее необходимо остановиться на определении, выявлении, закреплении, реализации и учете мнения ребенка, которое высказано им в процессе производства по делу, затрагивающему его права и законные интересы. Интерес ребенка, по мнению Е.М. Ворожейкина, формируется родителями или другими взрослыми субъектами семейного правоотношения, которые должны самостоятельно выявить интерес, строить свое поведение с учетом указанного интереса. Однако понимание взрослыми субъектами интереса ребенка не всегда соответствует подлинному его интересу¹.

De jure родительские права не должны осуществляться в противоречии с интересами детей, об этом прямо указано в ч. 1 ст. 67 СК РФ, de facto реализация таких прав может умышленно или непреднамеренно не отвечать интересам представляемого. Ярким примером неумышленного нарушения интереса представляемого несовершеннолетнего ребенка является распространенная на практике ошибка – при подаче искового заявления о взыскании алиментов на содержание несовершеннолетнего ребенка в качестве истца указывается не сам ребенок, а его законный представитель, чаще всего мать, что противоречит ч. 12 ст. 38 ГПК РФ, которая указывает,

¹ Афанасьев С.Ф., Умнова Е.Д. Баланс частных и публичных интересов при рассмотрении гражданских дел о взыскании алиментов в пользу несовершеннолетних детей // Законы России: опыт, анализ, практика, 2018. № 1. С. 3 – 6.

что истцом является лицо, в чьих интересах возбуждается производство, т.е. в описанном примере конкретный ребенок.

Государство, стремясь защитить права и законные интересы ребенка, разработало механизм преодоления и пресечения возможного конфликта интересов представителя и представляемого. Так, в соответствии с п. 2 ст. 64 СК РФ родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае выявления конфликта интересов орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и законных интересов детей.

Кроме того, несмотря на то, что сам суд не обладает полномочиями по отстранению от участия в деле законного представителя ребенка, это не лишает его возможности в ходе рассмотрения и разрешения гражданского дела, выявив наличие конфликта интересов представителя и представляемого, совершить действия, направленные на его пресечение (например, привлечь к участию в деле в качестве третьего лица орган опеки и попечительства).

Статья 12 Конвенции о правах ребенка закрепляет обязательное выявление и исследование мнения ребенка по всем вопросам, затрагивающим его права и интересы, если он способен сформулировать свои собственные взгляды¹. Статья 57 СК РФ закрепляет право ребенка выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 27 мая 1998 г. №10 разъяснил процедуру выяснения мнения ребенка, и указал, что если при разрешении спора, связанного с воспитанием детей, суд придет к выводу о необходимости опроса в судебном заседании несовершеннолетнего в целях выяснения его мнения по рассматриваемому вопросу, то следует предварительно выяснить мнение органа опеки и попечительства о том, не окажет ли неблагоприятного воздействия на ребенка его присутствие в суде. Опрос следует производить с учетом возраста и развития ребенка в присутствии педагога, в обстановке, исключаящей влияние на него заинтересованных лиц².

Возникает вопрос, как выяснить мнение ребенка, в случае, когда это прямо указано в законе, но орган опеки и попечительства считает, что

¹ Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultaNet.ru> (дата обращения: 30.10.2019).

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27 мая 1998 г. № 10 «О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей» // «Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации», 1998 г., № 7.

участие в судебном заседании неблагоприятно отразится на ребенке? А.А. Алексеев предлагает проводить опрос такого лица по месту его нахождения, применяя по аналогии ч. 1 ст. 70 ГПК РФ¹.

При выявлении мнения ребенка необходимо учитывать и иные процессуальные особенности: в протоколе судебного заседания, в котором опрашивался ребенок, должна содержаться информация о том, в присутствии каких лиц, участвующих в деле, производился опрос; если ребенок не достиг возраста 10 лет, его мнение может быть выявлено органом опеки и попечительства, воспитателями и педагогами детских учреждений, социальными работниками школы, а также в ходе проведения судебной экспертизы; для выявления мнения ребенка в необходимых случаях возможно использование видео-конференц-связи².

Анализируя ст. 273 ГПК РФ, закрепляющую право детей в возрасте от 10 до 14 лет в необходимых случаях не принимать участия в судебном заседании по делам об усыновлении (удочерении), выявлено ее противоречие со ст. 132 СК РФ, которая указывает, что усыновление (удочерение) является одним из тех случаев, когда выяснение мнения ребенка является обязательным. Несмотря на то, что п. 4 ч. 2 ст. 272 ГПК РФ закрепляет требование об обязательном приложении к материалам дела письменного согласия ребенка на усыновление (удочерение), юридически более правильным представляется получение согласия лично от ребенка, а не через соответствующий документ, в том числе в случаях его опроса по месту нахождения.

Исходя из проведенного анализа норм, касающихся правового статуса ребенка как субъекта гражданско-процессуального правоотношения, можно сделать вывод, что действующее в данной области законодательство требует дальнейшего урегулирования, детализации, уточнения. С помощью строгого разграничения правовой природы отдельных правил и институтов возможно разрешить лишь часть существующих проблем в материальной или процессуальной сфере правового статуса ребенка. Наиболее значимые, существующие пробелы и противоречия в законодательстве можно устранить путем внесения изменений в действующее гражданское процессуальное законодательство Российской Федерации.

¹ Алексеев А.А. Проблемы непосредственного участия несовершеннолетних лиц в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс, 2017. №10. С. 17 – 21.

² Якушев П.А. Доказывание в спорах о детях: некоторые теоретические, практические и ценностные вопросы // Вестник гражданского процесса, 2019. №1. С. 438 – 447.

Казакова Н.В.
курсант 2 курса
Пермский институт ФСИН России

Научный руководитель
Попова В.В.
Доцент кафедры
гражданско-правовых дисциплин,
к.ю.н.
Пермский институт ФСИН России

Проблемы защиты гражданских прав

Аннотация: В данной статье отражены существующие на сегодня проблемные стороны в области защиты гражданских прав. Рассматриваются также формы защиты гражданских прав, способы их защиты, отраженные в ГК РФ, а также препятствия, которые мешают реализации гражданами своих прав.

Ключевые слова: Гражданское законодательство, Конституция, государственная власть, судебная защита, Конвенция, формы защиты субъективных гражданских прав.

В настоящее время, в связи с последними событиями, сложившимися в стране, остро стоит проблема защиты гражданских прав и свобод граждан. Руководство страны пытается обеспечить необходимую защиту прав и законных интересов граждан, посредством установления определенных правил поведения и определенной структуры. Необходимо отметить, что в законодательстве также существуют очевидные пробелы, не до конца обдуманые моменты в гражданском праве, которые выражаются в расплывчатой формулировке положений, позволяющих двояко рассматривать ту или иную норму.

Во многих современных нормативно правовых актах рассматривается защита гражданских прав, одной из наиболее главных и значительных является Конституция Российской Федерации, в которой в ст.2 следует положение о том, что человек, его права и свободы провозглашаются высшей ценностью, а признание и защита прав и свобод человека и гражданина объявляются обязанностью государства.¹

Так же Конвенция о защите прав человека и основных свободах, предусматривает, что каждый, чьи права и свободы, признанные настоящей Конвенцией, были нарушены, имеет право на эффективное средство

¹ Конституция Российской Федерации 1993 года (в посл. ред. законов РФ о поправках к Конституции РФ от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

правовой защиты в государственном органе, даже в том случае, если данное нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве(ст.13).¹ Понятию защита гражданских прав дается множество определений, вот некоторые из них: Защита гражданских прав – меры, которые закреплены законодательно и целью которого является восстановление и признание этих прав, а так же защиту гражданских интересов при посягательстве на них. Так же под правом на защиту понимается возможность применения уполномоченным лицом мер для восстановления нарушенного права. Право на защиту состоит из двух компонентов: Первым компонентом которого является возможность уполномоченного лица совершать необходимые действия, которые направлены на защиту гражданских прав; а вторым компонентом является возможность требовать от виновного лица определенного поведения. Под формой защиты гражданских прав имеется в виду совокупность мероприятий по защите гражданских прав и интересов. В современной юридической науке существует две основных формы защиты гражданских прав, одна из которых юрисдикционная, а другая неюрисдикционная, которая включает в себя самостоятельное восстановление и защиту гражданских прав.

Юрисдикционная форма такой способ защиты гражданских прав, который связан с обращением граждан в соответствующие уполномоченные государственные органы, осуществляющие защиту прав и законных интересов граждан. В рамках первой, юрисдикционной формы защиты гражданских прав выделяют: 1) Судебный или как принято его еще называть общий порядок защиты нарушенных прав. 2) Административный или несудебный порядок защиты гражданских прав. 3) Согласно судебному порядку защиты нарушенных прав, если присутствует соглашение сторон, то данное разрешение спора может быть передано на визирование в третейский суд. 4) Общий порядок защиты нарушенных прав применяется всегда за исключением случаев прямо указанных в законе. 5) Специальный порядок защиты прав применяется в виде исключений.

Средством защиты в данном случае становится жалоба, подаваемая в орган, уполномоченный ее разрешить. При этом решение, принятое в административном порядке, можно обжаловать в суде.

Неюрисдикционная форма представляет собой такой способ защиты нарушенных гражданских прав, который реализуется лицом самостоятельно, то есть без обращения в компетентные органы. Для решения правовых проблем гражданских прав существуют определенные меры защиты, которые приведены в ст.12 ГК РФ² («Способы защиты гражданских прав»), в которых содержится указание на соответствующие способы, к ним относятся:

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод // Собрание законодательства РФ. 2001. № 2. Ст. 163.

²Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в актуальной редакции) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32.

- Признание оспариваемого гражданского права;
- Восстановление нарушенных прав и пресечение действий по угрозе его нарушения;
- Признание сделки, либо решения собрания, либо акта государственного органа недействительными и применение последствий данного решения;
- Неприменения судом акта органа государственной власти, который противоречит вышестоящему законодательству;
- Применение права самозащиты;
- Решение об исполнении обязательств в натуре;
- Возмещение понесенных убытков и упущенной выгоды;
- Взыскание неустойки;
- Компенсация вреда нанесенного морально;
- Изменение/прекращение правоотношений;
- А так же другими способами, которые предусмотрены законом.

Из всего этого мы видим, что в действующем ГК РФ существует обширное количество норм, которые направлены на защите субъективных гражданских прав.

Е.Е. Богданова считает, что в нашей стране существует достаточно развитое и систематизированное законодательство, которое позволяет субъектам гражданско-правовых отношений осуществлять защиту своих прав. Так же автор делает вывод о широком распространении недобросовестного осуществления прав и исполнения обязанностей, действия которых противоречат требованиям закона.¹

Исследуя современные проблемы защиты гражданских прав, ученые выделили множество проблем защиты гражданских прав. Все эти проблемы можно объединить в четыре основные группы. В Ч. 2 ст. 45 Конституции РФ дается гарантия на возможность защиты своих гражданских прав всеми способами, которые не запрещены законом. Однако Гражданский кодекс РФ ограничивает эти способы статьей 12 настоящего кодекса, что привело к сужению круга возможностей граждан на защиту своих прав. Это позволяет ряду правоведов говорить о противоречии между Конституцией и ГК РФ это и является минусом со стороны законодательной ветви власти. Второй группой проблем, которую определяют исследователи, представляет возможность отказа от защиты своих прав, что может привести к отрицательным последствиям как для общества в целом, так и для отдельных социальных институтов и групп.

Большинство правоведов подчеркивают, что у большей части гражданских прав и свобод не предусмотрен правовой механизм их реализации. Также отмечу тот факт, что значительное количество юристов подчеркивают низкий уровень исполнения решений суда по восстановлению

¹ Богданова Е. Е. Добросовестность участников договорных отношений и проблемы защиты их субъективных гражданских прав. М., 2010.

гражданских прав и свобод, что тоже представляет собой одну из основных и главных проблем защиты гражданских прав.

Таким образом, можно сделать вывод, что государство, одной из целью которого является защита и гарантированность прав граждан, несмотря на существующие пробелы в государстве, имеет все возможности к устранению проблем, связанных с защитой гражданских прав.

Касаткин Д. М.

магистрант 1 курса

Ленинградский государственный университет

им. А.С. Пушкина

kasatkin.1997@gmail.com

8-921-583-14-13

Научный руководитель:

Новицкая Л. Ю.

к.ю.н., доцент

Доцент кафедры

трудового права и права социального обеспечения

Ленинградский государственный университет им. А.С. Пушкина

infolady1@gmail.com

8-981-144-61-64

К вопросу о перечне средств доказывания в гражданском процессе

Аннотация: в данной статье проанализированы некоторые проблемы в части правового определения перечня доказательств, используемых в действующем ГПК РФ. Приведены предложения по совершенствованию действующих правовых норм и их применения в затронутой сфере.

Ключевые слова: гражданский процесс, доказательства, средства доказывания, иные документы, консультация специалиста.

Средства доказывания – процессуальная форма полученных в установленном законом порядке сведений, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, которые имеют значение для правильного рассмотрения и разрешения гражданского дела.

В Гражданско-процессуальном кодексе Российской Федерации (далее – ГПК РФ) перечень средств доказывания содержится в главе 6 и ч. 1 ст. 157. Глава 6 ГПК РФ выделяет в качестве доказательств отдельными статьями: объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения

экспертов, письменные доказательства, вещественные доказательства, видеозаписи и аудиозаписи. Ч. 1 ст. 157 ГПК РФ, перечисляя доказательства, которые суд должен рассмотреть, добавляет к этому перечню консультации и пояснения специалистов¹.

В связи с этим в научных трудах и правоприменительной практике возникает неопределённость по вопросу об установлении перечня доказательств, применяемых в гражданском процессе.

Так, М.К. Треушников считает, что условием допустимой процессуальной формы доказательства является наличие установленного процессуального порядка их получения и закрепления. Получение сведений из непредусмотренных законом средств доказывания является нарушением закона. Такие доказательства не имеют юридической силы. Наличие закреплённой в законодательстве процессуальной формы является отличительным признаком судебного доказательства².

Е.А. Нахова также придерживается мнения, что п. 2 ч. 1 ст. 55 ГПК РФ устанавливает исчерпывающий перечень доказательств в гражданском процессе, но считает, что для разрешения вопроса об использовании доказательств, процессуальная форма которых не установлена ГПК РФ можно использовать по аналогии закона нормы Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ), который содержит открытый перечень средств доказывания³.

А.Ю. Бобровская также констатирует тот факт, что ГПК РФ устанавливает закрытый перечень допустимых средств доказывания и предлагает расширить их путём введения в ГПК РФ норм из Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации (далее – АПК РФ) об иных доказательствах⁴.

В целом, исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что большинство учёных сходятся во мнении о том, что перечень средств доказывания в гражданском процессе является закрытым.

Судебная практика признаёт перечень доказательств в гражданском процессе открытым. Так, Верховный суд Российской Федерации (далее – ВС РФ) в пункте 55 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» разъяснил, что законодательством (в том числе ст. 55 ГПК РФ) не установлен перечень доказательств на основании которых устанавливается факт

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 17.10.2019) // Российская газета, № 220, 20.11.2002.

² Гражданский процесс. Учебник. / Т.К. Андреева [и др.]; отв. ред М.К. Треушников – М.: Городец, 2019. С. 249.

³ Доказательственное право в цивилистическом процессе и административном судопроизводстве. Учебник. / Е.А. Нахова – СПб: Изд-во «ВВМ», 2017. С. 257.

⁴ Бобровская А.Ю. Актуальные проблемы нетрадиционных средств доказывания в гражданском процессе // В сборнике: Актуальные проблемы гражданского и административного судопроизводства Материалы межвузовской научно-практической конференции. г. Краснодар, 2019. С. 155.

нарушения интеллектуальных прав и суды имеют право принимать любые средства доказывания¹.

Эти разъяснения Пленума ВС РФ уже активно используют суды общей юрисдикции, в том числе и при разрешении других категорий споров. Так, Омский областной суд при рассмотрении апелляционной жалобы на решение суда первой инстанции отклонил ссылку ответчика на то, что скриншот не может принят в качестве доказательства по делу, ссылаясь на п. 55 вышеприведённого Постановления Пленума ВС РФ. Судебная коллегия посчитала, что данные разъяснения подлежат применению к оценке доказательств вне зависимости от категории дела².

Стоит отметить, что в п. 55 Постановления Пленума ВС РФ делается различие между перечнем допустимых доказательств, который не установлен процессуальным законодательством и перечнем средств доказывания, который является исчерпывающим и установлен ГПК РФ.

Таким образом, несмотря на то, что ВС РФ указывает, что перечень доказательств не определён ГПК РФ, он всё равно ограничен, т.к. в гражданском процессе подлежат применению только те доказательства, которые получены в пределах установленных законом средств доказывания. Это является значимым поводом для того, чтобы по аналогии с АПК РФ ввести в ГПК РФ статью об иных доказательствах, которая устанавливала бы процессуальную форму получения для доказательств, которые не подпадают под установленный сейчас в ГПК РФ перечень средств доказывания.

¹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" // "Российская газета", № 96, 06.05.2019.

² Апелляционное определение Омского областного суда от 21.08.2019 по делу № 33-5276/2019 // URL: <http://www.coi.sudact.ru/coi/cgi/o/oli/oe.cgi?req=doc&cacheid=B8D4068D652D49342B990F25C03523F2&mode=backrefs&SORTTYPE=0&BASENODE=32908-27&ts=2200157399894616086&base=SOSB&№=269877&r№d=844FADFBA802CBA60E062577927782C1#mcu3jsl9kp> (дата обращения: 19.11.2019)

Кашуба В.Н.
студент 3 курса
образовательной программы «Юриспруденция»
НИУ ВШЭ – Пермь.
vnkashuba@edu.hse.ru

Научный руководитель:
Ерахтина О.С.
кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданского и
предпринимательского права
oerahtina@hse.ru

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств

Аннотация: в статье рассматриваются актуальные проблемы института изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Анализируются судебные решения, критерии применения данного института. Автором предлагаются пути преодоления проблем правоприменения.

Ключевые слова: существенное изменение обстоятельств, изменение договора, расторжение договора, адаптация договора, непредвиденные изменения.

Статьей 451 Гражданского кодекса РФ закреплена возможность изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Изменение обстоятельств признается существенным в случае, когда они изменились настолько, что исполнение договора будет сопряжено с существенными затруднениями для сторон договорных отношений. Отсутствие эквивалентных усилий для исполнения договорных обязательств приводит к нарушению баланса интересов сторон. С целью преодолеть такие затруднения сторона может потребовать изменения или расторжения договора¹.

Российским законодателем установлены условия для применения института изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Такие условия закреплены в ст. 451 ГК РФ. К таким условиям относятся:

- 1) непредвидимый характер изменений;
- 2) непреодолимость изменений;

¹ Головин Н. Непреодолимая сила, существенное изменение обстоятельств и затруднительные обстоятельства в российском гражданском праве // Хозяйство и право. 2013 . №3. С. 112.

- 3) существенное нарушение баланса интересов сторон;
- 4) несение риска изменения обстоятельств¹.

В своих исследованиях ученые-цивилисты отмечают, что, несмотря на формально определенный перечень требований применения ст. 451 ГК РФ, его практическая реализация осложняется множеством проблем. В частности, отмечается, что эти критерии являются оценочными, что создает различные подходы в судебной практике. Это связано со значительной ролью судебного усмотрения в каждом конкретном случае, что и создает значительные трудности для применения ст. 451 ГК РФ².

Рассматривая критерий непредвиденности изменений, следует отметить, что он является основным для применения данного института. Основное требование данного критерия состоит в том, что ни одна из сторон договора не могла и не должна была предвидеть изменения, которые повлекли за собой существенное нарушение баланса интересов. В данном случае сторонам предписывается провести анализ рисков перед заключением договора. Это относится к тем обстоятельствам, которые стороны должны учитывать при своей обычной степени внимательности и осмотрительности – например, свое финансовое положение, инфляцию, обычные хозяйственные риски – любые события, которые либо очевидны для участников оборота, либо регулярно повторяются³.

Проблемой при применении критерия является тот факт, что практически любое изменившееся обстоятельство признается предвидимым. Предполагается, что стороны, в том числе, должны учитывать и резкое изменение курса валюты, инфляции. Между тем, на практике разные субъекты оборота обладают разными способностями, ресурсами, позволяющими провести наиболее достоверный анализ. Это осложняет квалификацию тех или иных обстоятельств как непредвиденных.

Для решения проблемы предлагается использовать объективно-субъективный подход при рассмотрении дел судами. Так, с помощью такого подхода будут учтены объективные факторы — те, которые существовали на момент заключения договора и изменились впоследствии. Также внимание будет обращено на субъективные факторы — например, статус сторон договора как профессиональных участников оборота, на факторы, которые будут свидетельствовать о потенциальной возможности лица предугадать возможные изменения.

Следующим критерием для применения статьи 451 ГК РФ является непреодолимый характер изменений. Во-первых, изменения в обороте

¹ Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ. Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 11.11.2019).

² Очхаев Т.Г. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. М., 2015. С. 81.

³ Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 10. С. 120.

должны находиться вне зависимости от поведения сторон договора. Во-вторых, если действия самой стороны стали причиной негативных обстоятельств, или не были произведены необходимые действия для их преодоления, в таком случае, данные обстоятельства не могут служить основанием для изменения или расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств¹.

В данном случае проблемным является следующий вопрос: что происходит в случае, когда преодоление возникших затруднений повлечет расходование больших средств, чем ожидается получить в результате исполнения договора? В результате у сторон пропадает экономический интерес в совершенной сделке. Также перед судом будет стоять следующий вопрос: как понять, что сторона исчерпала все возможные средства? Такая постановка вопроса существенно осложняет оценку доказательной базы сторон, поэтому судам необходимо в наиболее полной мере изучать все обстоятельства рассматриваемого дела.

Следующий критерий, установленный в пп. 3 п. 2 ст. 451 ГК РФ указывает: «исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора» Между тем, данная норма указывает лишь на эквивалентность встречных представлений как на основание наличия баланса интересов. Как отмечает Дмитрий Михайлович Генкин: «здесь целесообразно выделять субъективные аспекты – цели сделки, интересы сторон, что в итоге образует основания сделки²».

Данный критерий по своему существу отражает, насколько существенными будут являться те или иные основания, можно ли их считать достаточными для изменения и расторжения договора. Судебной практикой были выработаны основания, которые можно называть достаточными для применения ст. 451 ГК РФ. Большая часть существенных изменений, признаваемых судом, связана с вмешательством государства в гражданский оборот. Достаточно часто суды приходят к выводу о том, что принятие нового нормативного правового акта является существенным изменением (см. Постановление АС ПО от 04.07.2017 N Ф06-21948/2017 по делу N А12-50903/2016). Также это относится и к уменьшению финансирования государственного органа – стороны договора (см. Постановление АС МО от 28.01.2016 N Ф05-19210/2015 по делу N А41-35134/2015).

Ухудшение финансового положения должника редко признается судебной практикой как существенное изменение обстоятельств. Также это

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. – М.: «Статут», 1997. С. 255.

² Генкин, Д. М. К вопросу о влиянии на обязательство невозможности исполнения // Сборник статей по гражданскому и торговому праву. Памяти профессора Габриэля Феликсовича Шершеневича. М.: Статут, 2005. С. 182.

относится и к изменениям в курсе валют, а также к введению внешнеэкономических санкций (см. Определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 13.09.2016 N 18-КГ16-102; Определение Судебной коллегии по гражданским делам ВС РФ от 16.08.2016 N 57-КГ16-7, а также Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 23.05.2017 N 301-ЭС16-18586 по делу N А39-5782/2015).

Международные коммерческие арбитражные суды также активно используют данную классификацию на практике. Так, МКАС при ТПП РФ отмечает: «Изменение курса валют не является существенным изменением обстоятельств в смысле ст. 451 ГК РФ. Размер обязательств сторон изначально был определен в иностранной валюте и изменялся в течение срока действия Договора» (Решение МКАС при ТПП РФ от 16 марта 2017 года N 48/2016). Это свидетельствует об определенной степени разработанности критериев применения статьи 451 ГК РФ не только на практике российских судов, но и международными коммерческими арбитражными судами.

Следующим критерием, который рассматривается судом при разрешении дел, является распределение рисков между сторонами. Так, из обычая делового оборота или существа договора не должно вытекать, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона. На наш взгляд, при применении данного критерия необходимо обратиться к понятию преимущественного носителя риска. В договорных отношениях к ним относят привилегированную сторону. Установление привилегированной стороны осуществляется с учетом следующих критериев: 1) обладание специальными познаниями и ресурсами для наиболее эффективного предотвращения рисков; 2) при невозможности устранить риски, сторона имеет возможность застраховать риски с наименьшими издержками¹. Предполагается, что именно она своими действиями может устранить или уменьшить риск. Говоря об обычаях, применяются любые общеприменимые правила, в том числе и международные. Так, если из существа обычая будет следовать отнесение риска на одну из сторон, то такая сторона будет нести риски по договору².

Между тем, в судебной практике также складывается позиция по вопросам, когда стороны решили обезопасить свои отношения, применяя адаптационные механизмы. В правоприменительной практике России сложилась следующая позиция: в случае, если сторонами был определен какой-либо минимальный механизм защиты договора от непредвиденных обстоятельств, одна из сторон будет нести полные риски по данному договору (см. Постановление АС ПО от 28.02.2019 N Ф06-43525/2019 по делу N А06-3762/2018). Также это относится к установлению фиксированной цены по договору, и к установлению расчетов в валюте. Однако, в случае

¹ Очхаев Т.Г. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств. – М.: Статут, 2017. С. 95.

² Очхаев Т.Г. Указ. соч. С. 115.

выхода непредвиденных обстоятельств за рамки, урегулированные договором, суд также отказывает в изменении или расторжении договора. Исходя из этого, стороны, разумно предусмотревшие адаптационные механизмы, не могут требовать изменения или расторжения договора в дальнейшем, что является серьезной проблемой для участников оборота¹.

Рассматривая проблемные вопросы дальше, существуют проблемы, касающиеся последствий изменения и расторжения договора. Одной из проблем, связанных с последствиями изменения и расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств, являются сроки такого изменения. При изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств судом, договор считается расторгнутым или измененным с момента вступления в законную силу соответствующего судебного решения. Согласно положениям ГПК РФ и АПК РФ, решение суда первой инстанции вступает в законную силу через месяц после вынесения решения. Правило действует при условии, если на это решение не была подана апелляционная жалоба.

Таким образом, это создает существенные затраты и затруднения для пострадавшей стороны договора. Требования об изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств зачастую удовлетворяются при наличии крайне неблагоприятных последствий для одной из сторон договорных отношений. Следовательно, при таких условиях, пострадавшая сторона, уже после вынесенного решения суда, должна в течение длительного времени претерпевать негативные последствия такого изменения, до тех пор, пока решение суда вступит в законную силу. На практике это выразится в увеличении убытков для такой стороны. Таким образом, основное назначение статьи 451 ГК РФ — установление наиболее благоприятных условий, не всегда осуществляется в полной мере в связи с этой императивной нормой процессуального законодательства.

Для решения этой проблемы учеными-цивилями предлагается внести изменения в статью 451 ГК РФ. Предлагается расширить полномочия судебных инстанций, предоставив им возможность изменять и расторгать договор как ретроспективно, так и перспективно. Это позволит в наибольшей мере обеспечить интересы сторон договора. Более того, это убережет пострадавшую сторону от дополнительных убытков, связанных с длительным ожиданием².

Таким образом, подводя итоги, применение статьи 451 ГК РФ на практике в ряде аспектов представляется затруднительным. В частности, законодателем и самими судами были определены критерии для применения данной статьи. Между тем, ряд судебных решений позволяет судить о том,

¹ Ерахтина О.С. Изменение и расторжение договора в связи существенным изменением обстоятельств: проблемы правоприменительной практики // Законы России: опыт, анализ, практика. 2009. № 1. С.85.

² Кашанин А.В. Кауза сделки в гражданском праве: дисс. ... канд. юрид. наук. М., 2003. С. 193.

что работа в данном направлении ведется, сложилась устойчивая практика, позволяющая отмечать развитие данного института.

Киселев Б.Н.
курсант 4 курса
Пермский институт ФСИН России
OlgaSib@mail.ru

Научный руководитель
Попова В.В.
доцент кафедры
гражданско-правовых дисциплин,
к.ю.н.
Пермский институт ФСИН России

Специфика составления завещания в органах и учреждениях УИС

Несмотря на установление одинаковых условий для осуществления этих прав любыми физическими лицами, тем не менее, гражданам, чей правовой статус отличается от общегражданского, зачастую намного сложнее или просто невозможно реализовать права в сфере наследственных правоотношений. Речь, прежде всего, идет об осуждённых-наследниках или осуждённых-наследодателях, которые испытывают ограничения в непосредственном осуществлении своих прав. Согласно ст. 47 УПК РФ, под осуждённым понимается обвиняемый, в отношении которого вынесен обвинительный приговор.¹ Но конкретные трудности в осуществлении прав при наследовании испытывают граждане, осуждённые к лишению свободы. Несмотря на особенности правового положения таких осуждённых, широкий перечень запретов и ограничений в отношении них, они, тем не менее, по-прежнему остаются участниками гражданского оборота.

Порядок регистрации смерти осуждённого определен Приказом Минюста РФ от 23.06.2005 г. № 93 «Об утверждении инструкции о порядке погребения лиц, умерших в период отбывания уголовного наказания и содержания под стражей в учреждениях ФСИН России». Положения данного акта соответствуют нормам Закона «Об актах гражданского состояния» и закона «О погребении и похоронном деле». Согласно п. 1-3 данного Приказа, администрация учреждения ФСИН России сообщает о смерти осужденного его близкому родственнику, указанному в личном деле, либо лицу, указанному в волеизъявлении осужденного. Сообщение должно быть направлено в течение суток. Администрация учреждения, исполняющего

¹Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 07.04.2020) - №23. - ст. 47.

наказание, заявляет о смерти осужденного в орган ЗАГС по месту своего нахождения. Заявление о смерти должно быть направлено не позднее чем через три дня со дня наступления смерти. Для государственной регистрации смерти и получения документов представляется медицинское свидетельство о смерти. К личному делу умершего осуждённого приобщаются копия сообщения, направленного родственникам, копия медицинского свидетельства о смерти; протокол патолого-анатомического вскрытия (если оно проводилось); акт судебно-медицинской экспертизы (если она проводилась); акт о несчастном случае (если смерть наступила в результате несчастного случая); материалы расследования (независимо от причины смерти); акт о погребении или акт о передаче родственникам, законным представителям либо иным лицам умершего.¹

Согласно ст. 1115 ГК РФ местом открытия наследства признаётся последнее постоянное место жительства наследодателя, то есть то место, где наследодатель постоянно или преимущественно проживал, а если оно неизвестно, то место нахождения имущества или его основной части.² Установление места открытия наследства имеет важное значение, так как «... по месту открытия наследства принимаются меры охраны наследственного имущества, заявление о принятии наследства и совершаются иные необходимые для реализации права наследования действия». В рамках Постановления Правительства РФ от 17.07.1995 г. № 713 «Об утверждении Правил регистрации и снятия граждан РФ с регистрационного учета по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ и перечня лиц, ответственных за прием и передачу в органы регистрационного учета документов для регистрации и снятия с регистрационного учета граждан РФ по месту пребывания и по месту жительства в пределах РФ» граждане, осуждённые к лишению свободы или принудительным работам, не снимаются с регистрационного учета по месту жительства. Администрация учреждения уголовно-исполнительной системы осуществляет регистрацию гражданина по месту пребывания (пп. 15, 29 (2), 31). Это означает, что местом открытия наследства следует считать место жительства гражданина до его осуждения.³

Далее, в соответствии со ст. 1152 ГК РФ для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследства осуществляется двумя способами: фактическим и юридическим. Фактическое принятие наследства заключается в «совершении лицом действий, свидетельствующих о желании приобрести права на наследственное имущество». Таким действиями закон признает вступление во владение или управление наследственным имуществом, принятие мер по сохранению наследственного имущества, оплату долгов наследодателя и др. Разумеется, совершить указанные

¹Приказ Министерства Юстиции РФ от 23.06.2005 г. - № 93.

²Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 05.12.1994. - № 32. - ст. 1115.

³Постановление Правительства РФ от 17.07.1995 г. - № 713.

действия осужденный сможет, если будет освобожден из исправительного учреждения или ему будет разрешен краткосрочный или продолжительный выезд.¹ Так, в соответствии со ст. 97 УИК РФ предусматриваются случаи и основания для выезда осуждённых к лишению свободы за пределы исправительных учреждений. В остальных случаях фактическое принятие осуждённым наследства является практически невозможным.²

Но если по формулировке п. 2 ст. 1153 ГК РФ фактическое принятие наследства допускается только наследником, то по п. 36 Постановления Пленума ВС РФ от 29.05.2012 г. № 9 «О судебной практике по делам о наследовании» такие действия могут быть совершены как самим наследником, так и по его поручению другими лицами. Поэтому третьи лица по поручению наследников – осуждённых могут вступить во владение наследственным имуществом, например, поливать цветы, взять какие-то вещи и перенести их по месту жительства осуждённого. Таким образом, если фактически нет возможности вступить в права наследования самостоятельно, то в силу расширительного толкования п. 2 ст. 1153 ГК РФ можно привлечь других лиц.

Что касается юридического способа принятия наследства, то он предполагает «... обращение к нотариусу с заявлением о принятии наследства и (или) о выдаче свидетельства о праве на наследство». Такое заявление, согласно п. 1 ст. 1153 ГК РФ, может быть оформлено лично либо переправлено по почте или через третьих лиц, либо оформлено по доверенности. Личное написание заявления у нотариуса для осужденных исключается (кроме случаев выезда за пределы исправительных учреждений)³.

Если заявление наследника передается нотариусу другим лицом или пересылается по почте, подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом, должностным лицом, уполномоченным совершать нотариальные действия (п. 7 ст. 1125), или лицом, уполномоченным удостоверить доверенности в соответствии с п. 3 ст. 185. 1. В числе этих лиц не указан начальник мест лишения свободы, то есть он не уполномочен свидетельствовать подлинность подписи осуждённого на заявлении о принятии наследства. Разумеется, осуждённый не лишен возможности пригласить нотариуса для совершения такого действия, но это повлечёт для лица дополнительные денежные расходы. Поэтому «... нужно предоставить право засвидетельствования подлинности подписи на заявлениях о принятии наследства и (или) о выдаче свидетельства о праве на

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 05.12.1994. - № 32. - ст. 1152.

²Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 № 1-ФЗ (ред. от 27.12.2019)–
ст. 97

³Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 05.12.1994. - № 32. - п. 1 ст. 1153.

наследство начальнику мест лишения свободы, что является самым разумным в этой ситуации».

Таким образом, из всех возможных форм обращения к нотариусу остается оформление доверенности на принятие наследства. В силу п. 1 ст. 1153 и ст. 185.1 ГК РФ такая доверенность не требует обязательного нотариального удостоверения, но по п. 2 ст. 185.1 ГК РФ начальник мест лишения свободы наделён правом удостоверения доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы.

Согласно ст. 1127 ГК РФ, завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальником места лишения свободы, приравниваются к нотариально удостоверенным.¹ Для составления осуждённым завещания необходимо обратиться в администрацию исправительного учреждения. Порядок удостоверения таких завещаний до сих пор регламентируется Инструкцией о порядке удостоверения завещаний и доверенностей начальниками мест лишения свободы, утвержденной Минюстом СССР от 14.03.1974 г. № К-15/184. Данная инструкция не изменялась с 1974 г, поэтому она не учитывает положений ч. 3 ГК РФ, а содержит отсылки к нормам ГК 1964 г. Как отмечается, «... расхождение заключается в том, что завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, должно быть подписано завещателем в присутствии свидетеля, также подписывающего завещание, но, по инструкции 1974 г., свидетель не требуется, а отсутствие свидетеля по п. 3 ст. 1124 ГК РФ влечет ничтожность завещания».²

В связи с этим лица, удостоверяющие такие завещания, не могут обеспечить соблюдение установленного законом порядка совершения завещаний, что препятствует исполнению воли осуждённого (который думает, что всё правильно составил). Поэтому нормативное регулирование порядка совершения завещаний должно быть приведено в соответствие с нормами ГК РФ.

Таким образом, нахождение в местах лишения свободы не ограничивает осуждённых в осуществлении их прав при наследовании, хотя определенные сложности, приведённые выше, могут возникнуть.

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 05.12.1994. - № 32 - ст. 1127.

²Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. - 05.12.1994. - № 32 -п. 3 ст. 1124 ГК РФ

Комаров А. С.
Курсант 4 курса
Псковский филиал
Академии ФСИН России;
aleks.kom32@mail.ru
8-980-301-14-79

Научный руководитель:
Михайлова О. Е.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Псковский филиал
Академии ФСИН России;
кандидат юридических наук, доцент;
ostanina545@mail.ru

Вопросы правового регулирования социального обеспечения лиц, отбывающих наказание в исправительных учреждениях

Аннотация: в настоящей статье рассмотрены проблемы социального обеспечения осужденных к лишению свободы. Производится анализ современного российского законодательства в сфере социального обеспечения граждан Российской Федерации, отбывающих наказания в исправительных учреждениях.

Ключевые слова: осужденный, право, социальное обеспечение, принципы.

Согласно принципу демократизации и международных стандартов одной из задач законодательства Российской Федерации является сохранение гражданского права субъектности за лицами, которые отбывают наказание в местах лишения свободы. Это право относится к категории самых главных прав граждан Российской Федерации, а именно конституционных.

В соответствии со ст. 39 Конституции Российской Федерации социальное обеспечение – это способность всех граждан удовлетворять свои социальные потребности.

Еще недавно осужденные в полной мере не могли осуществлять свои права по социальному обеспечению.

В настоящий момент это право закреплено ч. 7 ст. 12 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации (далее – УИК РФ) 2011 года.

Кроме того, положения о социальном обеспечении граждан содержит ст. 98 УИКРФ. В ней говорится о государственном страховании и пенсионном обеспечении граждан. Эти нормы должны распространяться не только на

обычных граждан, но и на осужденных, т.к. в соответствии со ст. 103 УИК РФ все осужденные обязаны трудиться¹.

Отсюда лица, отбывающие наказания в виде лишения свободы, имеют право на получение пенсий и социальных пособий по достижении пенсионного возраста, при потере кормильца, получении инвалидности, и в других случаях, которые указаны в российском законодательстве. Осужденные женщины могут обеспечиваться пособиями по беременности и родам.

При этом необходимо отметить, что в отношении осужденных, отбывающих наказания в виде лишения свободы в исправительных учреждениях, действие добровольного медицинского страхования приостанавливается до окончания отбытия наказания, связанного с лишением свободы.

Выплаты пенсий осужденным в Российской Федерации назначают органы социальной защиты населения. Эти органы располагаются по месту отбывания наказания осужденных. Денежные выплаты(пенсия) должны начисляться на лицевой счет, принадлежащий осужденному, со всеми вытекающими вычетами, а именно на его содержание в исправительном учреждении и выплаты по исполнительному листу. Данные удержания регулируются ст. 107 УИК РФ².

Право на социальное обеспечение включает также право на обеспечение в случае безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, наступления старости или иного случая потери средств к нормальному существованию по независящим от гражданина обстоятельствам³. Иначе правом на социальное обеспечение в случаях наступления определенных непредвиденных обстоятельств, а также в некоторых ситуациях, которые не зависят от человека, помощью государства могут воспользоваться не только свободные граждане Российской Федерации, но также и лица, отбывающие наказания, в частности лишение свободы.

Цели, которые ставились институтом социального обеспечения, в разные периоды времени развития истории нашей страны менялись в зависимости от ряда факторов.

В наше время социальное обеспечение проявляется в поддержке социально незащищенных слоев населения Российской Федерации через предоставление денежных выплат, направленных на обеспечение прожиточного минимума граждан.

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2014. № 31.

² Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 8 января 1997 г. № 1-ФЗ (в ред. от 26 июля 2019 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1997. № 2.

³ Бекузаров Т.О., Селиверстов В.И. Уголовно-исполнительное право России: схемы и таблицы. Общая и Особенная части/ под ред. В.И. Селиверстова. М.: Юристь, 2007. С. 180.

Несмотря на то что человек, отбывающий наказание, не перестает иметь статус гражданина, а также огромный перечень прав, который был дан ему при рождении, лицо, совершившее преступление, все-таки должно быть ограничено в них. Так, например, осужденный не имеет права на выбор места своего жительства и выбор предпочтительного ему занятия, т.к. это могло бы навредить целям исправления.

В Уголовном кодексе Российской Федерации 1996 г. (ст. 43) закреплено определение лишения свободы как «меры государственного принуждения, назначаемой по приговору суда к лицу, признанному виновным в совершении преступления и заключающейся в лишении или ограничении прав и свобод этого лица». Исходя из содержания лишения свободы как изоляции осужденного от остального общества в нормах УИК РФ четко закреплен подход об исчерпывающем определении ограничений в области права, составляющих изоляцию от общества.

Статья 10 УИК РФ определяет, что осужденный гражданин Российской Федерации независимо от совершенного им преступления и назначенного наказания не теряет своего гражданства и правового статуса гражданина. Ограничение прав и свобод для граждан Российской Федерации может устанавливаться только федеральным законодательством. Это в полной мере исключает возможность установления ограничений в праве на социальное обеспечение законодательными актами субъектов Российской Федерации, ведомственными нормативными актами и субъективным усмотрением должностных лиц. В нормах же федерального законодательства ограничений в праве на социальное обеспечение осужденных не предусмотрено.

Необходимо отметить, что одна из целей социального обеспечения осужденных – это их исправление.

Социальное обеспечение помогает осужденным понять, что после освобождения им поможет государство. Это благотворно влияет на их стремление выйти из исправительного учреждения.

Осужденные могут рассчитывать на оказание им социальной помощи в решении различного рода социальных проблем, что влияет на процесс адаптации осужденного в обществе, способствует его успешной ресоциализации.

При этом в перспективе размер обеспечения должен в полном объеме гарантировать удовлетворение потребностей всех граждан на соответствующем этапе социального развития.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод, что для граждан, отбывающих наказание в виде лишения свободы, право на социальное обеспечение представляет собой систему различных денежных выплат и оказания социальных услуг, предоставляемых на основе норм уголовно-исполнительного, пенсионного, трудового и иного законодательства Российской Федерации.

Кондрашова А. Е.
студент 5 курса
Пермский государственный национальный
исследовательский университет
03-97@bk.ru
89226462641

Научный руководитель:
Эстерлейн Ж. В.
доцент, к.э.н.
Пермский государственный национальный
исследовательский университет
89048416984@mail.ru
89048416984

Банкротство физических лиц в России. Тенденции и развитие «банкротного туризма»

Аннотация: в данной статье рассматривается банкротство физических лиц в России. Определены цели данной процедуры и этапы признания гражданина банкротом, согласно настоящему законодательству РФ. В работе приведены статистические данные за 2019 год. Была сформулирована тенденции и прогнозы «Банкротного туризма» физических лиц.

Ключевые слова: банкротство, физическое лицо, процедура, должник, динамика, тенденция, кредитор, суд.

Банкротство физических лиц подразумевает признание Арбитражным судом неспособности гражданина РФ исполнять финансовые обязательства и вести расчеты с кредиторами. Начать процедуру банкротства вправе любой гражданин, чей суммарный долг перед официальными организациями и физическими лицами превысил 500 000 рублей. При наличии обстоятельств, по которым гражданин не может выплачивать долги в течении трех месяцев, он может добровольно подать заявление на признания себя банкротом.

В пунктах 1 и 2 статьи 213.4 Федерального закона от 26 октября 2002 года №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон №127-ФЗ) четко разделяют случаи, в которых гражданин обязан подавать заявление и в которых он имеет право сделать это добровольно. Обязательной является ситуация, когда должник имеет долг перед несколькими кредиторами и понимает, что, даже погасив часть, не в состоянии выплатить оставшуюся сумму. Обратиться в суд он обязан не позднее чем через 30 дней после наступления ситуации, удовлетворяющей условиям банкротства¹.

¹ Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ

Прилежный гражданин, который оказался в сложной финансовой ситуации, все чаще использует процедуру по принятию его банкротом. Данная процедура дает возможность для гражданина на восстановление своей платежеспособности. Подтверждение данной информации является статистика, которая свидетельствует о том, что в 2018 году число банкротств физических лиц выросло в 1,5 раза относительно 2017 года. Показатели периода с января по июнь 2019 года сравнимы с выбранным интервалом 2018 года. Таким образом, можно сказать о том, что число банкротств среди физических лиц увеличится.

Следует обратить внимание на количество признанных граждан банкротами за январь-июнь 2019 года – 29 017 граждан РФ (включая ИП). Данные больше на 52,3%, чем за тот же период в 2018 года. Динамика банкротства граждан РФ (в период с 2015 по 2019 года) представлена на рисунке 1¹.

По данным из рисунка 1 следует, что за весь период число признанных судами несостоятельными граждан составляет 123 272 человека. Исследуя диаграммы, становится очевидно, что в нынешних экономических условиях следует ожидать дальнейший рост потребительского банкротства. Стоит также заметить, что процедура по признанию банкротства физических лиц становится доступнее, на рынке появляется все больше и больше конвейерных компаний по оказанию данных услуг.

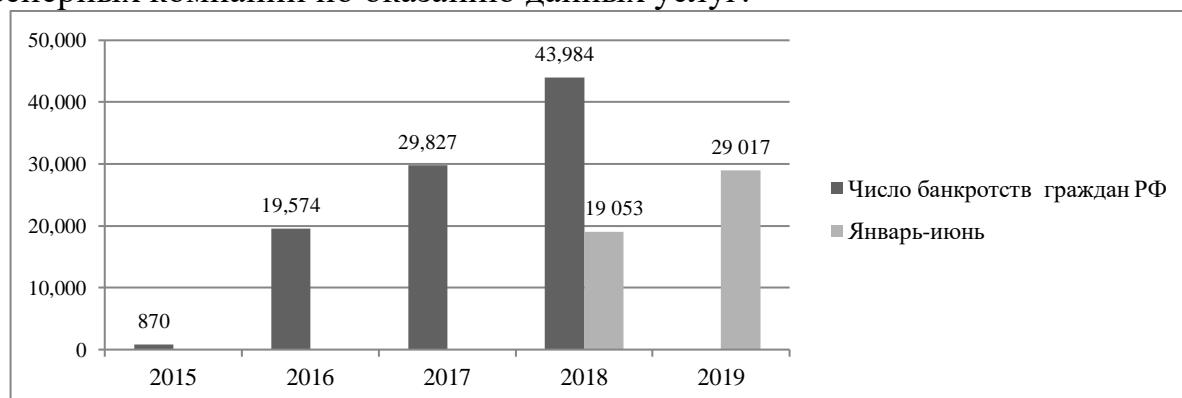


Рисунок 1 – Число банкротств граждан РФ

В России процедуру банкротства регулирует Закон №127-ФЗ(26.10.2015)² и отдельные положения Закона №154-ФЗ (от 29.06.2015)³.

(ред.от 03.07.2019) //СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 10.11.2019).

¹ Официальный сайт «Федресурс» - Единый Федеральный реестр юридически значимых сведений в экономической деятельности. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://fedresurs.ru/?attempt=1> (дата обращения 12.11.2019).

² Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред.от 03.07.2019) //СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 10.11.2019).

³ Федеральный закон «Об урегулировании особенностей несостоятельности (банкротства) на территориях Республики Крым и города федерального значения Севастополя и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской

Новая редакция Закона №154-ФЗ предоставила возможность проведения реструктуризации долга. Данная процедура позволила восстановить платежеспособность должника и погашать долги по заранее утвержденному плану. Процедура реструктуризации приостанавливает на время зачисления пенни, штрафов и других санкций. Кроме того, в данном законе определено право, по которому должник может обратиться в арбитражный суд и подать заявление о банкротстве.

Как правило, сами должники выступают заявителями в делах о банкротстве граждан. По данным «Федресурса» за первое полугодие 2019 года было инициировано 89,8% дел, а в аналогичный период за 2018 год – 84,5% дел. Доля конкурсных кредиторов как заявителей снизилась на 5,9%, а ФНС России выросла на 0,5%. Своеобразную активность должников можно понять. Изначально потребительское банкротство обусловлено целью, освободить должника от долгов, и в этом заинтересованы, прежде всего, сами должники. Интенсивный рост числа банкротства вызван низкими рисками не возможностью освобождения от долгов. По итогам 2018 года было всего 2% не освобождений от долгов¹.

Если говорить о количестве зарегистрированных исков о банкротстве физических лиц по федеральным округам в период с 2015 по 2019гг., то наибольшее число исков приходится на Центральный федеральный округ (27%) и Приволжский федеральный округ (24%). Наименьшее количество исков приходится на Дальневосточный (3%) и Северо-Кавказский (2%) федеральные округа.

Возвращаясь к Закону №127-ФЗ, стоит сказать об этапах и порядке определения банкротства физических лиц. Для того чтобы стать банкротом, физическому лицу необходимо пройти все этапы данной процедуры. Практика подтверждения статуса банкротства физического лица указывает на то, что данная процедура длительная. От подачи заявления до вынесения определения суда проходит от 15 дней до трех месяцев. Реструктуризация долгов занимает четыре месяца. До полугода потребуется на реализацию имущества. Таким образом, при условии, что суд вынесет решение о продаже имущества без реструктуризации долгов, минимальный срок признания банкротства – девять месяцев. Стоит иметь в виду, что определенное время гражданину РФ потребуется на подготовку к процедуре банкротства, а именно к сбору документов. Закон №127-ФЗ определяет лишь перечень обязательных для всех случаев документов, не детализируя список для каждой возможной ситуации.

Федерации» от 29.06.2015 № 154-ФЗ (последняя редакция) //СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 11.11.2019).

¹ Официальный сайт «Федресурс» - Единый Федеральный реестр юридически значимых сведений в экономической деятельности. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://fedresurs.ru/?attempt=1> (дата обращения 12.11.2019).

Основная задача гражданина, это убедить суд в том, что он является несостоятельным и не в силах погасить свои долги. В случае, если по документам гражданин является несостоятельным, однако в собственности находится имущество (например, квартиры, коттеджи, яхты и др.), то у суда могут возникнуть сомнения о состоятельности гражданина и попытке фиктивного банкротства. А в соответствии со ст.197 УК РФ «Фиктивное банкротство» – это чревато уголовной или административной ответственности².

На сегодняшний день, на территории РФ граждане прибегают к умышленному уходу от статуса банкротства.

«Банкротный туризм» – создание искусственных условий для изменения территориальной подсудности дела о банкротстве посредством формальной смены регистрационного учета, не сопровождаемой фактическим переездом. Цель – вызвать затруднения кредиторам реализации принадлежащих им прав на получение с должника причитающегося исполнения в процедуре несостоятельности¹.

«Банкротный туризм» возник с развитием института банкротства, явление сделалось массовым. На самом деле, должник искусственно меняет территориальную подсудность банкротного дела, формально меняя пространство регистрации – ведь по закону о банкротстве конкретно по месту регистрации и будет подан иск. При всем этом фактического переезда, обычно, нет.

Предпосылки переезда могут быть различные: от сотворения препятствий для кредиторов, до выбора места, в каком проживает будущий арбитражный управляющий, либо находится компания, которая аккомпанирует функцию банкротства.

Банкротный туризм – нередкое явление при банкротстве физических лиц. Банкрот может подать заявление о несостоятельности сам, либо условиться с «дружественным» кредитором. А кто первый подает заявление о признании должника не состоятельным, тот и дает кандидатуру управляющего, который будет проводить процедуры. Таким образом, должник получает шанс назначить «собственного» управляющего в банкротном деле, а это значит – некоторое время надзирать собственное банкротство. Нередко это подразумевает деяния, направленные на сокрытие имущества и затягивание процесса.

Точных критериев недобросовестности при смене адреса на данный момент нет. Но неожиданный переезд практически указывает на недобросовестность. Процедура банкротства обязана быть прогнозируемой для кредиторов, в том числе и в части локализации судебного разбирательства.

¹ Официальный сайт «Richpro» - Финансовый журнал. [Электронный ресурс] – Режим доступа: <https://richpro.ru> (дата обращения 12.11.2019).

В ситуации, когда центр главных интересов должника, в том числе экономических, и большая часть кредиторов размещаются в одном месте, переезд должника в иной регион смотрится злоупотреблением, направленным против кредиторов. Нехорошие последствия от таковых действий должны возлагаться на должника, а не на честных кредиторов, которые не могли уместно предугадать подобные конфигурации и учитывать вероятные опасности.

Верховный трибунал разворачивает тенденцию в сторону активных и честных кредиторов, очевидно давая осознать нижестоящим судам, что следует пресекать подобные злоупотребления. В таковой ситуации глядеть на «банкротных туристов» через очки формализма судам становится все сложнее, что употребляют активные кредиторы для защиты собственных интересов в процедурах банкротства.

Одним из примеров применения «банкротного туризма» в настоящее время может стать Определение от 25.02.2019 №305-ЭС18-16327 по делу №А41-40947/2018¹. Суть: В делах о банкротстве физических лиц до недавнего времени был «банкротный туризм» – манипулирование территориальной подсудностью с помощью фиктивной регистрации должников по «месту жительства» в отдалённых регионах (особой популярностью пользовались республики Северного Кавказа и дальневосточные регионы вроде Камчатки и Магадана). В рассматриваемом же деле Верховный Суд РФ признал подобного рода деятельность неприемлемыми и указал на необходимость соблюдения первоначальной подсудности. Аналогичная позиция изложена и в определении от 21.03.2019 №308-ЭС18-25635 по делу №А63-9583/2018, где Верховный Суд признал правильной передачу дела о банкротстве на рассмотрение по настоящей подсудности.

В Определении от 03.06.2019 N 305-ЭС18-26429: Верховный Суд пресек попытку должников искусственно менять территориальную подсудность дел о своем банкротстве. Должник обязан обосновать, какие объективные причины побудили сменить прописку незадолго до или после подачи заявления кредиторами о признании должника банкротом.

Подводя итоги вышесказанного, банкротство представляет под собой несостоятельность или неспособность физического, юридического лица или государства производить выплаты по долговым обязательствам. Банкротство можно воспринимать как одну из форм судебных процедур, через которую проходит должник. В ходе данной процедуры определяется: финансовое состояние должника; перед кем необходимо погасить долг; есть ли возможность погашения данного долга; непосредственное списание долгов.

¹ Определение Судебной Коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 25 февраля 2019 г. №305-ЭС18-16327 по делу №А41-40947/2018. //СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 12.11.2019).

В настоящее время, признать физическое или юридическое лицо банкротом может только арбитражный суд. Порядок признания банкротства, правила, и существенные детали описаны в ФЗ №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 года¹.

Запрет «банкротного туризма» – основная тенденция в сфере банкротства физических лиц. На сегодняшний день Арбитражный суд принимает меры, против данных «афер» и пытается пресекать их.

Коровин А. А.
курсант 3 курса
юридического факультета ВЮИ ФСИН России
135едействи.alexandrovich.mvd@gmail.com
89046888800

Научный руководитель:
Ешкилева Н. А.
Старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ВЮИ ФСИН России
eshkileva@mail.ru
89206287173

Цели введения процедуры банкротства физического лица

Аннотация: в данной статье рассматривается цель процедуры несостоятельности физического лица, она имеет значение не только для науки в целях упорядочивания института, но и в практике её применения. Суд первой и апелляционной инстанции посчитали, что процедура при абсолютном отсутствии у должника возможности выполнения даже части обязательств лишается смысла, что Закон о банкротстве не направлен на списание долгов в судебном порядке. Однако Верховный Суд определил, отсутствие имущества у должника не является основанием для ограничения использования установленного государством механизма банкротства. Один лишь факт подачи гражданином заявления о собственном банкротстве в данных обстоятельствах нельзя признать безусловным свидетельством его недобросовестности.

Ключевые слова: банкротство, физические лица, кредитор, должник, предприниматель, императивная норма, платёжеспособность.

¹ Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред.от 03.07.2019) //СПС «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс] – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/> (дата обращения 10.11.2019).

Банкротство гражданина¹ принципиально отличается по своей природе от аналогичной процедуры, применяемой юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, природа которых является коммерческой. И, в первую очередь, данные институты различаются по целевому назначению. Основной целью процедуры банкротства юридических лиц, индивидуальных предпринимателей является восстановление платежеспособности должника, а при невозможности максимальное удовлетворение требований кредитора. Предназначение банкротства гражданина определяется особой экономико-хозяйственной и социальной значимостью.

Несостоятельность гражданина – это особый вид банкротства, чтобы понять истинную цель введения процедуры, необходимо более глубоко проанализировать политико-экономическую ситуацию в стране в момент урегулирования данного института. Введение указанного вида банкротства в период обострения финансово-экономических проблем и социальной напряженности в стране, вызванной тяжелым финансовым положением населения, было направлено на стабилизацию ситуации. Данная процедура должна была быть введена еще 19 лет назад, однако экономический кризис 1998 года и даже 2008-2009 года не привели к введению в действие процедуры. Институт банкротства в данной ситуации не смог бы себя реализовывать в полной мере, процедура несостоятельности направлена не на «списание» долгов граждан, которых в данных условиях было огромное количество, а на максимальное добросовестное удовлетворение требований кредиторов взамен на освобождение от оставшейся части непогашенных долгов. В общекризисной ситуации должники не могли бы выполнить даже части своей обязанности.

По нашему мнению, правоотношения кредитора и должника является чисто гражданско-правовыми, а сложившаяся конфликтная ситуация основана на невыполнении обязанностей должника перед кредитором, в том числе недобросовестности заемщика. Взаимоотношения должник – кредитор возникли на основе взаимного волеизъявления, согласованности и добровольности. Кредитор добросовестно выполняет свои обязанности, ожидая ответных действий должника. Если государство войдет в данные отношения и нарушит их справедливость, «списав» обязанности должника, то баланс этих отношений нарушится и приведет к правовому хаосу. Суд, как независимый арбитр, не должен иметь предпочтения или снисходительность к социально незащищенной стороне, которая оказалась в подобном статусе из-за своей недобросовестности. Кредитным организациям, как основным кредиторам в денежных отношениях, иначе станет невыгодным осуществлять свою деятельность, так как появится возможность безнаказанно не возвращать долги.

¹ Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.)// «Библиотечка Российской газеты». 1999 г., Выпуск № 22.

Главным инициатором введения института банкротства граждан являлось желание банковского сектора остановить рост задолженности граждан по кредитным обязательствам и выполнить требования Центрального Банка в отношении ужесточения требования по долгам с просрочкой более 90 дней. Основной деятельностью банков является извлечение прибыли, а потому нельзя говорить об исключительной помощи должнику, так как тем самым сами банки окажутся слабой и незащищенной стороной. Истинная правовая природа потребительского банкротства – справедливое удовлетворение обеих сторон взаимоотношений.

Однако существуют и другие мнения по поводу целевого назначения банкротства граждан, как института социальной реабилитации, главным предназначением которого должно быть оказание помощи исключительно должникам. Приверженцы данного мнения также настаивают на регулировании данных взаимоотношений исключительно императивными нормами. Данной позиции придерживаются нами уже упомянутые С.А. Карелина и И.В. Фролов.¹ Аналогичные взгляды у М.С. Гущина, по ее мнению, освобождение должника от исполнения обязательств перед кредиторами к конечному итоге и является целью инициирования процедуры банкротства².

Определение цели процедуры несостоятельности физического лица имеет значение не только для науки в целях упорядочивания института, но и в практике её применения. В начале 2017 года возник казус в правоприменении процедуры. А именно 27 января 2017 года Верховным Судом было вынесено определение об отмене принятого нижестоящими судами решения об прекращении производства по делу о несостоятельности гражданина, в связи с отсутствием у гражданина имущества, за счет которого можно было бы хотя бы частично удовлетворить требования кредиторов. Суд первой и апелляционной инстанции посчитали, что процедура при абсолютном отсутствии у должника возможности выполнения даже части обязательств лишается смысла, что Закон о банкротстве не направлен на списание долгов в судебном порядке. Однако Верховный Суд определил, отсутствие имущества у должника не является основанием для ограничения использования установленного государством механизма банкротства. Один лишь факт подачи гражданином заявления о собственном банкротстве в данных обстоятельствах нельзя признать безусловным свидетельством его недобросовестности.

Не менее интересно понять, что же тогда подразумевать под недобросовестностью должника, если не неисполнение взятого на себя обязательства. В Постановлении Пленума Верховного суда от 13 октября 2015 года №45 акцентируется внимание на недопустимости злоупотребления

¹ Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.)// «Библиотечка Российской газеты». 1999 г., Выпуск № 22

² Карташкин В.А. Права человека в международном и внутригосударственном праве. М., 2010. С. 58.

правом со стороны гражданина-должника и требующее его добросовестного поведения в делах о несостоятельности (банкротстве). Оценочный характер понятия «добросовестность» дает судам основание различным образом разрешать споры в зависимости от конкретных обстоятельств дела. Вариантами возможного недобросовестного поведения должника могут быть отчуждение принадлежавшего на праве собственности имущества в пользу третьих лиц; сокрытие имеющихся доходов или имущества либо совершение действий, направленных на неполучение дохода, намеренное прекращение его получения. С точки зрения оценки добросовестности поведения должника, показательным арбитражное дело № А42-10226/20156. Должник, закончив военную службу в условиях Крайнего Севера и имея право на получение пенсии по выслуге лет, не предпринял действий, направленных на ее оформление, что было расценено как злоупотреблением правом.

Неоднозначна оценка с правовой точки зрения нежелание гражданина трудоустроиться. В Конституции РФ, Трудовом кодексе РФ запрещен принудительный труд, что говорит о невозможности принуждения к труду. Однако это не является предпосылкой для реализации процедуры несостоятельности. Презумпция добросовестности должника подразумевает приложение всех возможных усилий для возвращения долгов, а не пассивность его поведения.

Вернемся к цели процедуры банкротства добросовестного гражданина. В рамках позиции ВС в августе 2016 года Арбитражный суд г. Москвы по делу № А40-206485/15-103-364 признал банкротом гражданина и списал долг в размере 694 801 рублей при том, что у должника нет имущества, которое могло бы быть реализовано в целях расчета с кредиторами¹. По делу № А40-248934/15-36-143 в отношении должника также была введена процедура реализации имущества, однако имущество, за счет которого можно бы было произвести расчеты с кредиторами, отсутствует. Суд принял решение о завершении процедуры реализации имущества и списал долг в размере 820 971 рублей.

Подводя итог, нам хотелось бы отметить, что Верховный суд дает направление развития правовой практики в сторону защиты должника. Данный вектор можно признать социально значимым, однако в этих условиях ущемляются права кредитора, который становится слабой стороной процедуры банкротства. Возвращение справедливости в данные отношения может помочь категория добросовестности, которая может служить основным доказательством удовлетворения заявления о списании долгов должника.

¹Малько А.В. Субъективное право и законный интерес //Правоведение,1998. №4, С. 61.

Красников А. П.
курсант 4 курса
Псковского филиала Академии ФСИН России
lelya.krasnikov.98@mail.ru
8-911-692-64-37

Научный руководитель:
Михайлова О. Е.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Псковского филиала Академии ФСИН России
кандидат юридических наук, доцент
ostanina545@mail.ru
8-921-114-83-22

Актуальные вопросы возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью сотрудника уголовно-исполнительной системы

Аннотация: в данной статье рассматриваются актуальные вопросы возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью сотрудника уголовно-исполнительной системы; анализируется правовая природа отношений, связанных с причинением вреда жизни и здоровью сотрудников уголовно-исполнительной системы, а также рассматриваются отдельные виды возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью сотрудников уголовно-исполнительной системы, предусмотренные действующим гражданским законодательством.

Ключевые слова: жизнь и здоровье сотрудников уголовно-исполнительной системы, социальные гарантии, учреждения и органы, исполняющие наказания.

Предоставление социальных гарантий сотрудникам уголовно-исполнительной системы (далее – УИС) обусловлено необходимостью должной материальной компенсации за издержки, связанные с выполнением служебных обязанностей, с целью повышения престижа и социальной значимости профессии.

Одним из главных условий успешного и эффективного функционирования уголовно-исполнительной системы является высокопрофессиональная деятельность государственных служащих, обладающих необходимыми деловыми, волевыми и моральными качествами, позволяющими добросовестно, с полной отдачей и осознанием государственного долга реализовывать публично-властные полномочия. Правильное формирование правового состава УИС может быть осуществлено лишь в случае, когда в основе лежит взаимодействие всех субъектов материальной заинтересованности, строжайшей дисциплины, а также социальной защиты сотрудников и членов их семей.

Процесс реформирования уголовно-исполнительной системы включает в себя, помимо иных, решение двух первоочередных задач: повышение эффективности работы учреждений и органов, исполняющих наказания, до уровня европейских стандартов обращения с осужденными и обеспечение необходимого уровня социальной защиты работников уголовно-исполнительной системы.

Данные задачи связаны между собой и требуют совместного решения. Реформирование УИС невозможно без роста социального статуса сотрудников, так как это одно из важнейших условий поступления в УИС достойных и качественных кадров. В связи с этим вопросы социального статуса взаимосвязаны с установлением правового механизма, который устанавливает контроль за деятельностью по исполнению наказаний.

Рассматривая правовую основу отношений, связанных с причинением вреда здоровью и жизни сотрудников УИС, необходимо отметить, что существует огромное количество нормативных актов, регламентирующих данный вопрос. Так, например, в соответствии с Всеобщей декларацией прав человека здоровье и жизнь – это высшие ценности, без гарантии которых не могли бы существовать все иные ценности. Все люди имеют право на жизнь, личную неприкосновенность и обеспечение на случай болезни и утраты средств жизнеобеспечения по обстоятельствам, которые не зависят от пострадавшего¹.

Право на охрану здоровья и жизни относится к числу общепризнанных неотчуждаемых человеческих прав, которые Российская Федерация обязана защищать². В России эти личные неимущественные права гарантируются и защищаются³.

Гражданский кодекс Российской Федерации и Уголовный кодекс Российской Федерации содержат нормы об охране указанных благ и ответственности за их нарушение. Общие положения, регулирующие отношения по возмещению вреда, причиненного здоровью и жизни человека, содержатся в главе 59 ГК РФ.

Анализируя отдельные виды возмещения вреда, причиненного жизни и здоровью сотрудников УИС, предусмотренные действующим законодательством, отметим, что существует два вида социальных гарантий: обязательное государственное страхование и дополнительные социальные гарантии сотрудников УИС.

Одним из основных документов, который регламентирует организацию процесса обязательного государственного страхования, является Постановление Правительства Российской Федерации «Об обязательном

¹ Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН). Ст. 3, URL :<http://www.base.co.NesultaNet.ru> (дата обращения: 12.10.2019).

² Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 26 января .2010 г. № 1 (преамбула) //Рос.газета. 2010. 5 февр.

³ Конституции Российской Федерации.Ст. 2, 20, 41, 45 //Собрание законодательства Российской Федерации.2009. № 4.Ст. 445.

государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальственного состава органов внутренних дел Российской Федерации и сотрудников федеральных органов налоговой полиции» от 29 июля 1998 года № 855, в котором приведен перечень увечий (ранений, травм, контузий), относящихся к тяжелым или легким, при наличии которых принимается решение о наступлении страхового случая у застрахованных, и выплачивается страховая сумма.

Для лиц, проходящих службу в уголовно-исполнительной системе, действующим законодательством устанавливаются гарантии, в соответствии с которыми назначаются выплаты в целях возмещения вреда, причиненного здоровью сотрудника в период выполнения им своих служебных обязанностей. Данный институт является неотъемлемой частью повышения социального статуса сотрудников УИС.

В соответствии со статьей 4 статьи 12 Федерального закона от 30 декабря 2012 г. № 283-ФЗ такой гарантией является единовременное пособие, которое назначается при получении увечья сотрудником в период выполнения им служебного долга.

Если инвалидность была установлена в связи с военной травмой, которая была получена в период выполнения служебного долга, и исключает возможность дальнейшего прохождения службы в уголовно-исполнительной системе, в соответствии со статьей 5 статьи 12 Федерального закона от 30 декабря 2012 г. № 283-ФЗ устанавливается право сотрудника на получение ежемесячной денежной компенсации.

Порядок организации данных выплат сотрудникам УИС утвержден Приказом ФСИН России от 5 августа 2013 г. № 439 «Об утверждении Правил выплат в целях возмещения вреда, причиненного в связи с выполнением служебных обязанностей, сотрудникам уголовно-исполнительной системы или членам их семей». В связи с данным приказом в системе ФСИН России, территориальных органах ФСИН России, образовательных организациях ФСИН России постоянно действуют комиссии по вопросам одноименных выплат.

Правила, которые были названы ранее, формируют список оснований, которые в свою очередь дают возможность на законное получение единовременного пособия и выплат, которые должны осуществляться ежемесячно, а также правила оформления, сроки, в которые должен быть рассмотрен вопрос, и порядок осуществления выплат. Также в приказе ФСИН России от 5 августа 2013 г. № 439 содержится два приложения, которые включают в себя список документации, которая необходима для разрешения вопроса о назначении соответствующих выплат.

В заключении отметим, что социальные гарантии являются одним из существенных стимулов для привлечения новых кадров на службу в правоохранительные органы, в том числе в УИС, сопряженную со сложными

и напряженными условиями трудовой деятельности, опасностью для здоровья и жизни персонала.

Кустова А. А.
студент 2 курса
Национальный исследовательский
Томский государственный университет
kustova.anastasiya.99@mail.ru
8-913-115-82-98

Научный руководитель:
Багрова Н.В.
Старший преподаватель кафедры
гражданского права
Национальный исследовательский
Томский государственный университет
gr_pravo_ui@mail.ru
8-382-278-35-84

К вопросу о необходимости легализации репутационного вреда в российском законодательстве

Аннотация: в статье рассмотрена компенсация репутационного вреда как механизм защиты гражданских прав. Изучение изменений гражданского законодательства позволяет выявить предпосылки для легализации данного института. Отмечены некоторые проблемы реализации права юридических лиц на компенсацию вреда, причиненного деловой репутации.

Ключевые слова: неимущественные блага, деловая репутация, юридическое лицо, репутационный вред.

До недавнего времени в гражданско-правовой науке массу дискуссий вызывало установленное Гражданским кодексом Российской Федерации (далее — ГК РФ) в редакции до 1 октября 2013 г. право юридического лица в случае умаления его деловой репутации потребовать наряду с возмещением убытков также компенсации морального вреда¹. Следует отметить, что данное положение законодатель закрепил не напрямую, а лишь распространив действие правил о защите деловой репутации гражданина на юридическое лицо, что и повлекло возникновение споров.

В этой связи сложились две основные позиции по поводу возможности

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 02.07.2013) // Российская газета от 08.12.1994. № 238-239.

компенсации морального вреда юридическим лицам. Сторонники первого подхода обосновывали необходимость подобной компенсации тем, что отказ от нее ограничивает право юридического лица на защиту своих нематериальных благ, в том числе и деловой репутации. Под моральным вредом в этом случае предлагалось понимать «всякие отрицательные последствия нарушения личных неимущественных прав организации, связанные с умалением ее имущественной сферы»¹. Верховный Суд Российской Федерации (далее — ВС РФ) в своем Постановлении от 24. 02. 2005 г. № 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц» поддержал данную позицию, прямо указав на то, что правила о компенсации морального вреда применяются и в отношении юридических лиц².

Сторонники же отказа от подобной компенсации обосновывали свое мнение толкованием ст. 151 ГК РФ, которая содержит легальное определение понятия «моральный вред». Так, исходя из того, что под моральным вредом понимаются физические или нравственные страдания, они указывали на невозможность юридического лица, как субъекта права не наделенного в силу того, что оно является лишь юридической конструкцией, ни телесностью, ни возможностью испытывать эмоции, их претерпевать³. Такую же позицию занял и Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, который в своих определениях, в большинстве случаев, отказывал в компенсации морального вреда юридическим лицам⁴.

Конституционный Суд Российской Федерации (далее — КС РФ), своим определением № 508-О уточнив лишь, что «юридические лица не лишены права предъявлять требование о компенсации морального вреда при защите их деловой репутации», к существу спора ничего не добавил⁵.

Точку в затянувшейся дискуссии, которая несомненно мешала единообразному применению законодательства, поставил законодатель. Федеральным законом Российской Федерации от 02.07.2013 г. № 142-ФЗ статья 152 ГК РФ была изложена в новой редакции и в п. 11 было внесено

¹ Малый М. А. Возмещение морального вреда юридическому лицу // Вестник ОГУ. 2010. № 3 (109). С. 92-96.

² О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц : Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.02.2005 № 3 // Российская газета от 15.03.2005. № 4.

³ Малый М. А. Возмещение морального вреда юридическому лицу // Вестник ОГУ. 2010. № 3 (109). С. 92-96.

⁴ Определение Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 18 июня 2012 г. № ВАС-6746/12 по делу № А78-416/2011. [Электронный ресурс]: URL: <https://base.garant.ru/55562444/> (дата обращения 10.11.2019).

⁵ Определение Конституционного Суда Российской Федерации «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Шлафмана Владимира Аркадьевича на нарушение его конституционных прав пунктом 7 статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации» от 4 декабря 2003 г. №508-О. [Электронный ресурс]: URL: <http://doc.ksrf.ru/decisio№/KSRFDecisio№32809.pdf> (дата обращения 10.11.2019).

уточнение об исключении положений о компенсации морального вреда юридическим лицам при защите их деловой репутации¹. В связи с изменениями законодательства некоторые ученые высказали мнение о том, что «отвергнуты попытки арбитражной практики ввести институт компенсации вреда, причиненного деловой репутации юридических лиц, в качестве аналога морального вреда — институт репутационного вреда»². Следует однако указать, что законодатель обошел молчанием такое явление как репутационный вред, а вовсе не запретил его компенсацию юридическим лицам.

При этом компенсация морального вреда гражданину и компенсация морального репутационного вреда юридическому лицу вовсе не тождественные понятия, а различные способы защиты гражданских прав. На различие этих двух институтов указал КС РФ, который в вышеуказанном определении отметил, что «...отсутствие прямого указания в законе на способ защиты деловой репутации юридических лиц не лишает их права предъявлять требования о компенсации убытков, в том числе нематериальных, причиненных умалением деловой репутации, или нематериального вреда, имеющего свое собственное содержание (отличное от содержания морального вреда, причиненного гражданину), которое вытекает из существа нарушенного нематериального права и характера последствий этого нарушения».

Данная позиция КС РФ во многом схожа с высказанной Европейским Судом по правам человека (далее — ЕСПЧ) точкой зрения. ЕСПЧ отмечает, что присуждение организации компенсации за немущественные убытки возможно. Суд указывает, что при такой компенсации следует принимать во внимание, наряду с иными обстоятельствами, и деловую репутацию юридического лица³.

Термин «репутационный вред», как отмечает Е. В. Гаврилов, появился в гражданско-правовой доктрине через непродолжительный промежуток времени после принятия части 1 ГК РФ, а позднее был воспринят и практикой арбитражных судов⁴.

Одним из первых данное понятие стал использовать Г. М. Резник, который указал, что под репутационным вредом следует понимать такой вред, который не связан с прямыми убытками, но объективно причиняется юридическому лицу умалением его деловой репутации⁵.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Российская газета от 08.12.1994. № 238-239.

² Белов В.А. Что изменилось в Гражданском кодексе? Практическое пособие. — М.: Юрайт, 2015. — 183 с.

³ Решение Европейского Суда по правам человека от 6 апреля 2000 года по делу «Компания Комингерсол С.А.» против Португалии // Вестник ВАС РФ. 2001. № 2.

⁴ Гаврилов Е. В. "Репутационный вред" в российском праве: нонсенс или необходимость? // Безопасность бизнеса. 2011. № 2. С. 38.

⁵ Комментарий к Гражданскому кодексу РФ / Под ред. Т.Е. Абовой и А.Ю. Кабалкина. М.: Юрайт, 2004. Т. 1. С. 470–471.

В научных кругах по вопросу целесообразности выделения репутационного вреда как самостоятельной правовой категории существует несколько точек зрения. Противники легализации данного института ссылаются на то, что негативные последствия умаления деловой репутации юридического лица имеют исключительно имущественный характер и проявляются в убытках, возмещение которых организациям уже предусмотрено ГК РФ¹. Однако необходимо отметить, что имущественные потери составляют не содержание причинения вреда репутации, а являются его следствием. В основании права юридического лица на компенсацию репутационного вреда лежит то обстоятельство, что умаление его деловой репутации путем распространения порочащих сведений наносит ей ущерб, который к моменту судебного разбирательства может еще не привести к возникновению убытков.

Сторонники введения репутационного вреда в правовое поле понимают под ним неимущественный ущерб, причиненный распространением порочащих сведений или незаконным использованием деловой репутации субъекта предпринимательской деятельности. Указывается на нематериальный характер такого вреда, а также восстанавливаемость деловой репутации, что нехарактерно для морального вреда. Все это дает им возможность говорить о наличии такого способа защиты гражданских прав как возмещение репутационного вреда.

ВС РФ также указал на то, что в случае умаления репутации юридического лица оно вправе защищать свое право путем заявления требования о возмещении вреда, причиненного репутации юридического лица².

Не возможно обойти стороной точку зрения о нецелесообразности введения данного института в гражданское законодательство. Она обосновывается тем, что существование репутационного вреда как средства защиты лишь одного нематериального блага — репутации — является нерациональным. Однако данная позиция представляется достаточно спорной, в связи с тем, что ст. 12 ГК РФ, закрепляя способы защиты, не указывает никаких требований к ним, в том числе и требования защищать больше, чем одно материальное либо нематериальное благо.

Не смотря на это все же возникает вопрос о способах защиты иных нематериальных благ, принадлежащих юридическому лицу, которые несомненно не могут быть защищены компенсацией репутационного вреда. В связи с этим, представляется целесообразным говорить также о компенсации юридическому лицу и иного неимущественного вреда.

В зарубежном законодательстве также нет единства относительно права

¹ Гаврилов Е. В. "Репутационный вред" в российском праве: нонсенс или необходимость? // Безопасность бизнеса. 2011. № 2. С. 39.

² Обзор судебной практики Верховного Суда № 1 (2017) (утв. Президиумом Верховного Суда 16 февраля 2017 года). [Электронный ресурс]: URL: <https://base.garaNet.ru/57422977/> (дата обращения 10.11.2019).

юридического лица на компенсацию немущественного вреда. Так, Архиереев Н. В. отмечает, что данная проблема решается с двух различных позиций¹. В зарубежных странах, где организация рассматривается как некий «организм», причиненный нематериальный вред подлежит компенсации. Такая позиция находит отражение в законодательстве и судебной практике таких стран как Франция, Греция, Испания, Италия и ряд других. Причем в большинстве этих государств не отмечается различия между моральным и репутационным вредом.

Интересна позиция Верховного Суда Италии, который указывает на существенные отличия морального вреда и нематериального вреда, причиненного юридическому лицу. Под немущественным вредом он понимает не только физические или психические страдания, но и ущерб, который сказывается на репутации юридического лица, т. е. любой вред, который не охватывается категорией имущественного вреда. Данная позиция основана на сложившейся в стране судебной практике.

Однако в ряде стран юридическое лицо понимается как некая абстрактная категория, не наделенная возможностью испытывать страдания. За ней не признается право на деловую репутацию, а значит и на компенсацию нематериального вреда. Такой позиции придерживается законодательство Германии и Великобритании.

В связи с легализацией права организации на компенсацию репутационного вреда несомненно возникнет также ряд вопросов связанных с доказыванием и критериями определения размера такой компенсации.

Если доказать причинение морального вреда гражданину можно, подтвердив физические и нравственные страдания потерпевшего в том числе и свидетельскими доказательствами, то взаимосвязь распространения порочащих сведений с повлеченными такими действиями последствиями, сказавшимися на деловой репутации организации, теми же сведениями не подтвердишь. Оценка же письменных и иных доказательств остается на усмотрение суда.

Критериями, которыми суду следует руководствоваться при определении размеров компенсации репутационного вреда, по мнению Игнатъевой Е. В., являются — характер причиненного вреда, способ и степень распространения порочащих сведений, степень вины лица, распространившего их, а также требования разумности и справедливости. Возможно также этот список дополнить таким критерием как сумма, в которую оценивает вред своей деловой репутации юридическое лицо.

Таким образом, немущественный вред, причиненный юридическому лицу умалением его деловой репутации, несомненно не должен отождествляться с моральным вредом. Такое отождествление повлечет сужение права организации на защиту своих нематериальных благ. В связи с

¹ Архиереев Н. С. Гражданско-правовая защита деловой репутации юридических лиц в Российской Федерации. Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Екатеринбург, 2017. С. 86.

этим представляется целесообразным введение института компенсации репутационного вреда юридическому лицу в гражданское законодательство и закрепление его в ст. 152 ГК РФ, а также разработка рекомендаций судебным органам по вопросам доказывания и критериев оценки размера причиненного вреда.

Леонтьева М. А.
Курсант 3 курса
Пермский институт
ФСИН России
Leontieva-mar2000@mail.ru
8-912-485-69-16

Научный руководитель:
Новиков Р.В.
Начальник кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Пермский институт ФСИН России
ronovik@gmail.com
8-982-495-00-58

Сравнительно-правовой анализ обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников УИС и других видов страхования, предусмотренных законодательством РФ

Аннотация: в данной статье рассматривается страхование жизни и здоровья, как необходимый составляющий элемент жизни сотрудника УИС и иных граждан РФ. Производится сравнительно-правовой анализ обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников УИС и обязательное социальное страхование иных граждан РФ, не являющихся сотрудниками.

Ключевые слова: страхование сотрудников УИС, страхование граждан РФ, договор обязательного страхования, компенсационные выплаты, страховые фонды.

Страхование жизни и здоровья дает гарантии застрахованному лицу на получение им или иными выгодоприобретателями материальной компенсации, которая позволит возполнить материальные затраты, понесенные вследствие причинения вреда жизни или здоровью указанного лица.

Такое страхование в особенности будет полезно для применения к лицам, чья работа непосредственно связана с риском причинения вреда жизни либо здоровью. К таким лицам относятся сотрудники УИС,

страхование которых является необходимостью ввиду специфики несения ими службы, постоянным взаимодействием с осужденными, которое может повлечь причинение вреда здоровью, или смерть сотрудника.

На расширенном заседании коллегии ФСИН России был проведен анализ деятельности ведомства за 2018 год. Так, исходя из него возросло количество случаев применения насилия в отношении сотрудников. В рассматриваемом году было выявлено 175 таких случаев, причинен вред здоровью 55 сотрудников. Возбуждено 249 уголовных дел, в том числе: 178 дел – за дезорганизацию деятельности учреждений, 61 дело – за оскорбление сотрудников, 8 дел – за применение насилия в отношении представителя власти.¹

Указанная статистика дает основание полагать, что жизнь и здоровье сотрудника УИС, в связи с особыми условиями службы, нередко подвергаются опасности, что вызывает необходимость заключения договора обязательного государственного страхования (далее – ОГС), дающего определенные гарантии сотрудникам УИС в получении страховой выплаты в случае наступления страхового случая. Такого вида страхование регулируется Федеральным законом от 30 декабря 2012 г. №283-ФЗ «О социальных гарантиях сотрудникам некоторых федеральных органов исполнительной власти и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации».²

В системе обязательного страхования наряду с обязательным государственным страхованием стоит обязательное социальное страхование (далее – ОСС). Федеральный закон от 16.07.1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования»³ (далее ФЗ №165) разграничивает выплаты по видам социальных страховых рисков и случаев, к которым относит необходимость получения медицинской помощи, утрату застрахованным лицом заработка или другого дохода, достижение пенсионного возраста, наступление инвалидности, потеря кормильца, несчастный случай на производстве, беременность, роды и другие случаи,

¹ Федеральная служба исполнения наказаний России. Официальный сайт. [Электронный ресурс]. URL: http://xn--hlakkl.xn--p1ai/news/index.php?ELEMENT_ID=448262 (дата обращения: 15.09.2019). Об основах обязательного социального страхования: Федеральный закон от 16.07.1999 № 165-ФЗ [ред. от. 03.08.2018] [Электронный ресурс] //Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4059/ (дата обращения: 02.10.2019)

² О социальных гарантиях сотрудникам некоторых федеральных органов исполнительной власти и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации. Федеральный закон от 30.12.2012 № 283-ФЗ [Электронный ресурс]// http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_140178/ (Дата обращения: 20.11.2019)

³ Об основах обязательного социального страхования. Федеральный закон от 16.07.1999 № 165-ФЗ. [Электронный ресурс]// http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4059/ (Дата обращения: 20.11.2019)

установленные федеральными законами о конкретных видах обязательного социального страхования. Указанные виды страхования схожи в моменте возникновения правоотношения – наступление определенной ситуации. В обоих случаях страхование носит обязательный (принудительный) характер, т. Е. работник подлежит страхованию независимо от его волеизъявления. Однако, также присущ и ряд отличий.

Система государственных социальных внебюджетных фондов РФ включает в себя такие фонды, как Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ, Федеральный фонд обязательного медицинского страхования и Федеральный фонд занятости населения, наделенные определенной самостоятельностью. Своей целью они имеют защиту застрахованных лиц от материальной необеспеченности при наступлении социальных рисков. Страховые взносы в такие фонды выплачиваются работодателями (страхователями) путем ежемесячного отчисления из заработной платы работников определенных законом процентов. Бюджеты этих фондов, согласно ст. 15 ФЗ №165, не входят в состав федерального бюджета, бюджетов субъектов Российской Федерации и местных бюджетов.

Финансирование расходов на ОГС при наступлении страхового случая осуществляется, согласно ст. 8 Федерального закона «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации» от 28.03.1998 № 52-ФЗ¹(далее – ФЗ №52), за счет средств бюджетных ассигнований федерального бюджета, выделяемых страхователем (ФСИН России).

Страховые случаи обоих видов обязательного страхования регламентированы соответствующими федеральными законами. Общим страховым случаем в чистом виде закон называет инвалидность. В остальном же налицо ряд отличий. Например, достижение пенсионного возраста ФЗ № 165 относит к страховым случаям, влекущим право гражданина на получение пенсии по старости, в то время как выплата пенсии сотрудникам УИС осуществляется пенсионными службами УИС, не являющимися страховыми компаниями. Помимо вышеуказанного, ФЗ № 165 признает такие страховые случаи, как потерю кормильца, заболевание, травму, несчастный случай на производстве или профессиональное заболевание, беременность и роды,

¹ Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации. Федеральный закон от 28.03.1998 № 52-ФЗ. [Электронный ресурс]// http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_4059/ (Дата обращения: 22.11.2019)

рождение ребенка (детей), уход за ребенком в возрасте до полутора лет и другие случаи. ФЗ №52 страховыми случаями признаёт гибель (смерть) сотрудника, получение увечья (ранения, травмы, контузии), увольнение в следствие увечья.

Выплаты сотрудникам УИС либо иным выгодоприобретателям при наступлении страхового случая носят единовременный характер, суммы которых законодательно закреплены в ст. 5 ФЗ №52. Срок реализации получения компенсации полученного вреда сотруднику также регламентирован вышеуказанным законом. Так, в ст. 4 ФЗ №52 указано, что право получения выплаты может быть реализовано в период прохождения службы, а также в течение года после увольнения с нее. Выплата страховых сумм производится страховщиком в 15-дневный срок со дня получения документов, необходимых для принятия решения об указанной выплате. В противном случае уплачивается неустойка (п. 4 ст.11 ФЗ № 52).

Выплаты, осуществляемые социальными внебюджетными фондами, могут носить разовый (единовременный) характер, например, пособие по беременности и родам, или постоянный, например, пенсии по старости. Сбор и контроль за поступлением доходов таких фондов осуществляет Министерство по налогам и сборам.

Вышеупомянутые внебюджетные фонды существуют уже довольно продолжительное время и осуществляют свою основную функцию – перераспределение и использование бюджета фонда – постоянно. Чего нельзя сказать о страховых компаниях в уголовно-исполнительной системе. Особенностью системы страхования сотрудников УИС можно назвать так называемую «текучесть». Имеется в виду, что страховые компании, осуществляющие страхование сотрудников, регулярно сменяются по истечении срока договора. Данная особенность, на наш взгляд, обуславливается необходимостью исключения коррупционной составляющей в уголовно-исполнительной системе.

Поводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что и ОГС и ОСС являются элементами системы обязательного страхования, которые, при наличии некоторой схожести, обладают рядом отличий, заключающихся в разграничении в страховых случаях, финансировании, порядке и характере выплаты. Их разграничение необходимо для того, чтобы наиболее детально подходить к решению вопроса о выплате страховых сумм застрахованному лицу в случае наступления страхового случая.

Лобанова Е. И.
студент 3 курса
ФГБОУ ВО Саратовская государственная юридическая академия
ekaterinalobanova@inbox.ru
8-987-707-22-52

Научный руководитель:
Филимонова М.В.
к.ю.н., доцент кафедры гражданского процесса
ФГБОУ ВО Саратовская государственная юридическая академия
margarita188@yandex.ru
8-927-141-02-94

Проблемы реализации принципа процессуальной экономии в гражданском процессуальном праве

Аннотация: в данной статье рассматриваются имеющиеся проблемы при реализации принципа процессуальной экономии. Предложено несколько вариантов решения данных проблем.

Ключевые слова: принцип гражданского процессуального права, процессуальная экономия, проблемы реализации принципа процессуальной экономии.

Существующие на сегодняшний день принципы гражданского процессуального права нашли свое отражение, как в законодательстве, так и в доктрине гражданско-процессуальной науки. В связи с этим возникает вопрос, какие принципы относить к таковым, а какие нет. Отсюда появляется и проблема существования такого принципа гражданского процессуального права как процессуальная экономия, поскольку он прямо не закреплен в действующем законодательстве. В статье 2 Гражданского процессуального кодекса РФ (далее – ГПК РФ) законодатель косвенно закрепил принцип процессуальной экономии, поскольку одной из задач гражданского судопроизводства выступает правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел.

Процессуальную экономию можно толковать как способ, с помощью которого суд, участники гражданского процесса обеспечивают своевременное и правильное рассмотрение и разрешение дел с наименьшими затратами, как физическими, так и материальными. Реализация возможна только при эффективном и рациональном использовании процессуальных средств и гарантий¹.

¹ Шакирьянов Р. В. Действие принципа процессуальной экономии в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса, 2012, № 4. С. 46–67.

Практика судов общей юрисдикции относит принцип процессуальной экономии к одному из основополагающих начал гражданского судопроизводства. В доктрине гражданского процессуального права отсутствует единое мнение по данному вопросу. Некоторые авторы считают, что принцип процессуальной экономии вытекает из других норм отрасли, и следовательно, не может выступать в качестве самостоятельного¹. Другие авторы относят процессуальную экономию к принципам гражданского процессуального права. Данное утверждение они подкрепляют следующими доводами.

1. В ГПК РФ имеются нормы, которые реализуют принцип процессуальной экономии. Например, положения главы 40 ГПК РФ о процессуальном соучастии. При совместном участии истцов или ответчиков в одном гражданском процессе происходит экономия материальных затрат и времени, которые потребовались бы при одиночном обращении в суд. Введение той или иной идеи в систему принципов возможно лишь в случае соблюдения критерия основополагающего характера и действия на каждой стадии гражданского процесса и во всех видах производств.

2. Конституционный Суд РФ довольно часто в своих постановлениях делает отсылку к принципу процессуальной экономии. Например, в постановлении Конституционного Суда РФ от 05.02.2002 №2-П указывается на то, что в порядке надзора необходимо устанавливать условия пересмотра вступивших в законную силу судебных решений, которые будут отвечать всем требованиям процессуальной экономии².

3. Европейский Суд по правам человека в своих постановлениях делает акцент на то, что процессуальная экономия – это возможность для международных судебных органов в случае признания государством-ответчиком нарушения осуществлять процессуальную деятельность без ее обоснования в будущем и не тратить дополнительное время на исследование доказательств. Это уменьшит материальные затраты и поспособствует более быстрой защите прав³.

Делая вывод из всего вышесказанного необходимо брать во внимание тот факт, что на сегодняшний день имеются проблемы при реализации

¹ «Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации» (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 № 124(1)) // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 15.11.2019)

² Постановление КС РФ от 5.02.2007 № 2-П «По делу о проверке конституционности положений статей 16, 20, 112, 336, 376, 377, 380, 381, 382, 383, 387, 388 и 389 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации в связи с запросом Кабинета Министров Республики Татарстан, жалобами открытых акционерных обществ «Нижнекамскнефтехим» и «Хакасэнерго», а также жалобами ряда граждан» // СЗ РФ, 12.02.2007, № 7, ст. 932.

³ Case of Caballero v The United Kingdom (Application No. 32819/96). [Электронный ресурс]: URL: <http://www.bailii.org/eu/cases/ECHR/2000/53.html> (дата обращения 15.11.2019)

принципа процессуальной экономии. Это связано с различными факторами, которые влияют на неиспользование данного принципа в правоприменительной деятельности. Рассмотрим несколько проблем и возможные пути их решения.

1. Отсутствие текстуального закрепления в гражданском процессуальном законодательстве принципа процессуальной экономии вызывает трудности при применении норм права. В связи с этим происходит нарушение правовой аксиомы, связанной с тем, что закон должен быть понятен любому, и каждый смог его применить¹. В результате этого принцип теряет свое императивное начало, и стороны в гражданском судопроизводстве при обжаловании не могут ссылаться на принцип процессуальной экономии. Для решения вышеназванной проблемы следует закрепить в гражданском процессуальном законодательстве норму, которая будет раскрывать содержание принципа процессуальной экономии. Тогда и правоприменитель, и стороны смогут делать ссылку на данную норму.

2. Отсутствие эффективного механизма, обеспечивающего реализацию принципа процессуальной экономии. В правоприменительной практике сложилась такая ситуация, что довольно часто судьи неправомерно оставляют иски без движения, возвращают данные заявления и как следствие затягивание гражданского процесса. Для решения вышеназванной проблемы необходимо ввести единый срок для рассмотрения частной жалобы, представления прокурора на определение суда первой инстанции, равный 5 дням.

3. Затягивание судебного разбирательства стороной может происходить в случае направления ходатайств суду о содействии в собирании и истребовании доказательств. Норма ст.57 ГПК РФ должна быть дополнена положением о том, что те ходатайства лиц, которые повлекут неэффективное или нерациональное использование полученных доказательств, не подлежат удовлетворению судом, так как это нарушает принцип экономии. Таким образом, из вышесказанного можно сделать вывод о том, что процессуальная экономия позволит направить стороны и суд на рациональное использование всех возможных способов защиты. Но применение данного принципа не должно влиять на те гарантии, которые предоставлены сторонам, и на последующую оценку доказательств.

В заключении необходимо сказать о том, что принцип процессуальной экономии имеет большое значение в системе всех принципов гражданского процессуального права. При успешной реализации тех положений, которые были предложены выше, сформируется единая судебная практика по данному вопросу. Это послужит толчком для своевременного и правильного рассмотрения и разрешения гражданского дела, что является реализацией одной из задач гражданского судопроизводства.

¹ Исаенкова О. В. Принципы исполнительного права // Вестник Саратовской государственной академии права, 2003, № 1 (34). С. 86.

Мазунина А. С.
Студент 3 курса
ФКОУ ВО ПИ ФСИН России
mazuninaan@mail.ru

Научный руководитель:
Карзенкова А. В.
доцент кафедры частного права внебюджетного ф-та
ФКОУ ВО ПИ ФСИН России
Cpe2005@mail.ru

Дистанционный способ продажи товара

Аннотация: в статье рассматриваются основное понятие дистанционной торговли, ее юридические характеристики, признаки. А так же проанализированы основные проблемы регулирования дистанционной торговли.

Ключевые слова: дистанционная торговля, розничная купля-продажа, электронная подпись, акцепт.

Актуальность темы заключается в том, что данный вид торговли набирает обороты с каждым годом. Можно заметить, что люди стали чаще приобретать товар с помощью сети «Интернет», нежели ходить в магазины. Дистанционным способом обычно покупают одежду, книги, косметические товары и прочие продукты.

Правовую основу дистанционной торговли товарами составляют Гражданский кодекс Российской Федерации¹ (далее- ГК РФ), Закон «О защите прав потребителей»² и Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом»³.

Прежде всего, необходимо определить, что понимается под дистанционным способом продажи товара.

В вышеуказанном Постановлении Правительства под продажей товаров дистанционным способом понимается продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в ред. от 18.03.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 5. Ст. 410.

²О защите прав потребителей Закон Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) // Российская газета. – 2008. – 1 декабря.

³ Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом: Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 (ред. от 04.10.2012) // Собрание законодательства Российской Федерации от 2007 г., № 41, ст. 4894.

покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или с использованием сетей почтовой связи, сетей электросвязи, в том числе информационно-телекоммуникационной сети «Интернет», а также сетей связи для трансляции телеканалов и (или) радиоканалов, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

По мнению Е.В. Авдейчиковой, дистанционная торговля представляет собой «сферу торговой деятельности, при которой продавец непосредственно не вступает в контакт с покупателем при заключении договора купли-продажи и выборе товара, а процесс продажи осуществляется посредством дистанционных способов реализации: интернет-магазина; почтовых каталогов; телемагазина, торговых автоматов и прочее»¹.

Исходя из данных определений, дистанционная торговля отличается от традиционной розничной купли-продажи тем, что товар выбирается на расстоянии от магазина, с помощью каких-либо средств (сети Интернет, телемагазина, журнала и т.д.). Тем самым, товар мы можем проверить, попробовать, померить, только купив его и ознакомившись с ним только через изображения (каталог), видеоролик (телемагазин «На диване»), либо иные дистанционные способы продажи товара.

Важным признаком данного вида торговли является дистанция, определенное расстояние. С помощью данного механизма регулируются отношения между покупателем и продавцом.

Исходя из этого, необходимо рассмотреть некоторые признаки механизма организации торговли дистанционным способом:

Во-первых, обязательной частью является доставка товара покупателю. В розничной купле-продаже продавец может дополнительно предоставить услугу по доставке товара. Однако это не будет считаться дистанционным, т.к. не будет являться частью договора.

Во-вторых, наличие отправки предложения в виде оферты в каталогах, буклетах и средствах связи². В розничной торговле данный признак является лишь рекламой. При дистанционной, все виды распространения информации являются средством доведения оферты до потенциального покупателя. В обоих случаях, каталоги, буклеты и т.п. выступают некой витриной для потенциального покупателя. Только при дистанционной торговле это является единственным возможным вариантом ознакомления с товаром, а в розничной производится для привлечения внимания.

В дистанционном способе продажи товара есть несколько проблем регулирования. Например, у покупателя возникает сложность в определении

¹ Авдейчикова Е.В. Анализ понятия «удаленная торговля» и ее особенности // Сибирский торгово-экономический журнал. 2013. № 1. С. 104-109.

² Жарова А. К. Особенности осуществления розничной купли-продажи по сети Интернет // Государство и право. 2012. № 8. С.109.

момента заключения договора купли-продажи. Согласно п.2 ст. 434 ГК РФ электронный акцепт должен быть направлен способом, позволяющим достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Сделать это можно посредством электронной цифровой подписи. Простой электронной подписью является электронная подпись, которая посредством использования кодов, паролей или иных средств подтверждает факт формирования электронной подписи определенным лицом¹. Исходя из этого, появляется проблема проверки заключения договора электронной подписью. Может быть такое, что одно лицо совершает покупки от другого лица. Например, похитив банковскую карту, лицо приобретает товар онлайн, где требуется подтверждение только кодом с обратной стороны карты. Практики по этому способу мошенничества достаточно много, раскрываются только некоторые, так как сложно вычислить личность того, кто заключал договор дистанционным способом.

Также проблемой является то, что потребитель не может полностью ознакомиться с товаром, бывает, что предоставленной продавцом информации не хватает, либо она является недостоверной.

В таких ситуациях продавец предусматривает возможность наступления различий между купленным товаром и его характеристиками, предупреждает потенциального покупателя об этом. Однако отличия можно обнаружить только на момент доставки и распаковки товара. Если устраивают незначительные недостатки, то покупатель, скорее всего, не будет открывать спор с продавцом. Но если товар вообще не соответствует описанию или пришло не то, что должно было, то частью 4 статьи 26.1 закона «О защите прав потребителей» предусмотрено право отказаться от товара в любой момент до его передачи или в течение семи дней после его передачи. В судебной практике встречается много случаев с такими ситуациями. Именно поэтому, законодателю необходимо обратить внимание на институт формы заключения договора.

Основные преимущества дистанционного способа продажи товара:

- 1) Удобно и доступно: покупатель может в один «клик», звонок приобрести товар, не выходя из дома;
- 2) Большой выбор товаров и услуг: на сайтах виден весь ассортимент товара, нет необходимости ходить по огромным магазинам и искать определенную вещь;
- 3) Более дешевые продукты и услуги: в интернете часто бывают скидки на товар, которых нет в розничной торговле;
- 4) Анонимность: покупать товар можно без предоставления каких-либо данных продавцу (кроме адреса доставки);
- 5) Оперативная доставка.

К недостаткам дистанционного способа продажи товара можно отнести:

¹ Об электронной подписи: Федеральный закон от 06.04.2011 № 63-ФЗ (ред. от 23.06.2016)//Собрание законодательства Российской Федерации от 2011 г., № 15, ст. 2036.

- 1) Невозможность проверить качество товара;
- 2) Возможные трудности и расходы при возврате товара;
- 3) Ожидание доставки;
- 4) Идеальная платформа для мошенничества;
- 5) Вытеснение с рынка розничных «оффлайн» магазинов, соответственно нехватка рабочих мест.

Таким образом, исходя из проведенного анализа, под дистанционной торговлей понимается торгово-розничная деятельность по купле-продаже товаров, осуществляемая вне стационарных мест продажи товаров (магазинов) и без непосредственного контакта с продавцом, но с последующей обязательной доставкой покупателю. У данного вида продажи есть как преимущества, так и недостатки. Но цифровые возможности развиваются, появляются новые формы заключения договоров через информационную систему, поэтому, недостатков дистанционного способа продажи товаров должно стать меньше.

Майтанова К. С.

Студент 2 курса
Карагандинского экономического
университета Казпотребсоюза
karinamaytanova@gmail.com

Научный руководитель:

Алибаева С. Ж.

Преподаватель кафедры правового
регулирования экономических отношений
Карагандинского экономического университета Казпотребсоюза
assanova.saule@mail.ru

Проблемы гражданской дееспособности несовершеннолетних в республике Казахстан

Аннотация: представленная статья посвящена изучению проблемы гражданского правового статуса несовершеннолетних, а именно вопросы приобретения несовершеннолетними дееспособности. Нынешний этап развития казахстанской правовой системы характеризуется тем, что ребенок признан самостоятельным субъектом принадлежащих ему личных и имущественных прав. Нормы о признании несовершеннолетнего в качестве полного дееспособного лица (эмансипация) сравнительно новы в казахстанском законодательстве, в связи, с чем появляются трудности правового регулирования данного института.

Ключевые слова: несовершеннолетний, дееспособность, частичная дееспособность, эмансипация, предпринимательская деятельность несовершеннолетних

В нынешнее время не все несовершеннолетние имеют юридическую возможность пользоваться в полной мере предусмотренными законодательными актами правами, хотя были реализованы определенные шаги в этой области. Проанализировав действующие гражданское и семейное законодательство Республики Казахстан, мы пришли к выводу, что они не в полной мере обеспечивает защиту прав и интересов ребенка. Несовершеннолетние все же остаются самым незащищенным слоем населения. Поэтому проблема реализации и защиты прав детей как никогда является актуальной.

Способность разумно рассуждать, понимать смысл правовых норм, осознавать результаты своих действий является основанием для приобретения и осуществления гражданских прав. Данные психологические качества существенно различаются в зависимости от возраста, психического состояния граждан. Именно поэтому гражданской дееспособностью физическое лицо наделяется по достижении лицом 18-летнего возраста (ст.17 ГК РК)¹.

Но есть несколько исключений, когда полная дееспособность может наступить и до достижения возраста 18 лет. Гражданское законодательство Республики Казахстан учитывает два таких случая. Первый связан со вступлением несовершеннолетнего в законный брак. Второй – с процедурой эмансипацией. Каждый из этих случаев заслуживает внимания.

Кодекс «О браке (супружестве) и семье» Республики Казахстан устанавливает брачный возраст для всех и мужчин и женщин – 18 лет (п.1 ст.10). Лишь при наличии уважительных причин уполномоченные органы записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака могут снизить брачный возраст на срок не более двух лет (п.2 ст.10)².

Ученые-юристы поднимают вопрос о том, приобретают ли супруги, не достигшие 16-летнего возраста, полную гражданскую дееспособность. С одной стороны, бесспорно – заключение брака является основанием для признания несовершеннолетнего лица полностью дееспособным.

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.10.2019 г.)// [Электронный ресурс]<https://onli.kz/docs/1006061>(дата обращения 10.10.2019).

² Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года «О браке (супружестве) и семье» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.04.2019 г.) // [Электронный ресурс] <https://onli.kz/docs/31102748> (дата обращения 13.10.2019).

Вторым исключением для признания гражданина полностью дееспособным в частном праве является объявление его эмансипированным. Общие нормы о признании несовершеннолетнего в качестве полного дееспособного лица (эмансипация) сравнительно недавно появились в нашем законодательстве.

Признание несовершеннолетнего эмансипированным вполне вероятно, если несовершеннолетний, достигший возраста 16 лет, трудится по трудовому соглашению или с согласия его законных представителей (опекунов, попечителей) занимается предпринимательской деятельностью (ст.22-1 ГК РК)¹.

Второе основание, а именно занятие несовершеннолетним предпринимательской деятельностью, вызывает некоторые сомнения. Так например, возраст, начиная с которого гражданин вправе заниматься предпринимательством, ГК РК не установлен. В научной литературе обозначились следующие позиции по рассматриваемому вопросу.

Н.С.Малеин считает, собственно что «заниматься предпринимательской деятельностью могут быть только дееспособные лица, достигшие 18-летнего возраста либо несовершеннолетние, приобретшие полную гражданскую дееспособность досрочно»¹.

По мнению М.М. Агаркова «возраст, с которого лицо может начать заниматься предпринимательством, не должен быть ниже 16 лет. По его мнению, подобный вывод следует из анализа позитивного права»².

Напротив М.М. Махмутова отмечает, что «несовершеннолетний вправе заниматься предпринимательской деятельностью с 14 лет, поскольку успешная предпринимательская деятельность является основанием для эмансипации»⁶.

Следует согласиться с мнением С.В. Букшиной о том, «что признание несовершеннолетнего в качестве предпринимателя надлежит решить сугубо индивидуально с учетом достигнутого возраста, семейного положения, его материального состояния, степени общего развития и вида деятельности»⁷.

В заключение вопроса о возрасте, с которого несовершеннолетний вправе заниматься предпринимательством на наш взгляд нужно учитывать синтез гражданского, уголовного, административного и налогового законодательства.

Существует также проблема в формулировке ст. 22-1 ГК РК. Содержание данной статьи при буквальном толковании заключается в том, что несовершеннолетний, достигший 16 лет и желающий приобрести полную гражданскую дееспособность, должен либо трудиться по трудовому соглашению, либо начать заниматься предпринимательской деятельностью. Но следует учитывать тот факт, что перед началом предпринимательской

¹ Гражданско-правовое положение личности в СССР/Отв.ред. Н.С. Малеин. – М.: Наука, 1975. – С.75.

² Лозовская С.О. Правосубъектность в гражданском праве: дис....канд. юрид. наук/ С.О. Лозовская. – М., 2001. – С.95.

деятельностью несовершеннолетний должен пройти обязательную государственную регистрацию предпринимателя в этом качестве, поскольку несоблюдение данной обязанности влечет обращение всего полученного в доход государства, а при наступлении условий, предусмотренных ст. 190 УК РК, для этого несовершеннолетнего может наступить и уголовная ответственность. А для того, чтобы пройти обязательную государственную регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя, несовершеннолетний должен приобрести полную гражданскую дееспособность. Тем самым, возникает замкнутый круг.

Практическим вопросом признания несовершеннолетнего эмансипированным является отсутствие правового регулирования, вместе с тем необходимость такого нормативного закрепления на лицо. В связи с чем появляется необходимость соответствующих изменений в действующем праве нормы, закрепленной в ст.22-1 ГК, иначе данная норма не будет «работать» на защиту прав несовершеннолетних.

Следует также разграничить понятия «частичная», «относительная», «неполная», «ограниченная» дееспособность.

В диссертации С.О.Лозовской высказано мнение о том, что «дети до 14 лет полностью недееспособны». Подобный вывод противоречит действующему ГК РК. В частности, в самой заглавии ст. 23 ГК РК подчеркивается их «дееспособность». Другое дело – какую дать характеристику такой дееспособности.

Неполная дееспособность несовершеннолетних иногда характеризуется как ограниченная. Впрочем ограничить возможно то, собственно что уже имеется у субъекта права. В случае если же законодательная власть признает за несовершеннолетним дееспособность не в полном объеме, то в данном случае нельзя усмотреть ограничения, ибо он до этого большим объемом дееспособности и не владел. Эту дееспособность стоит назвать частичной.

Дискуссионным еще считается вопрос о том, как квалифицировать дееспособность несовершеннолетних от 14 до 18 лет. В литературе высказаны всевозможные взгляды.

По мнению С.О.Лозовской, речь должна идти о «частичной» дееспособности таких несовершеннолетних⁸. Существуют также о возможности ее обозначения как «относительной», ограниченной или же неполной.

На наш взгляд, в случае если попробовать раскрыть юридическое содержание дееспособности несовершеннолетних, то вернее говорить о частичной дееспособности несовершеннолетних до 14 лет и о неполной дееспособности несовершеннолетних от 14 до 18 лет.

Стоит остановиться на каждой из разновидностей гражданской дееспособности.

Согласно ст.23 ГК РК несовершеннолетние до 14 лет вправе самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки. Но гражданское право не выделяет определения мелкой бытовой сделки. В работах С. Букшиной

отмечается, что «такое понятие условно, ибо нельзя четко определить содержание данного явления»¹.

Мелкие бытовые сделки обязаны соответствовать ряду обязательных условий: во-первых, заострять внимание на возраст лица совершающего сделку; во-вторых, соотносить возможность совершения аналогичных сделок с типичным для данного возраста характером запросов, проистекающих из собственных потребностей несовершеннолетних; в-третьих, указанные сделки обязаны совершаться на малозначительные суммы.

Следует учитывать опыт других стран в решении данного вопроса. В ст. 28 ГК РФ подразумевается возможность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет совершать сделки, целью которых является безвозмездное получение прибыли, не требующие нотариального удостоверения либо обязательной государственной регистрации, а еще сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для конкретной цели или же для свободного распоряжения. Это порождает всевозможные взгляды в литературе.

Охрана и защита прав несовершеннолетних относится к глобальным проблемам современности, в решении которых заинтересовано все мировое сообщество. Несмотря на предпринятые государством шаги по пути улучшения положения несовершеннолетних в стране и приведения законодательства Республики Казахстан в соответствие с общепризнанными нормами международного права, все же появляется необходимость совершенствования законодательного регулирования в данной области.

Манасян Т. В.

магистрант 2 курса

ФГАОУ ВПО Северо-кавказский федеральный университет

tigran10tigra@mail.ru

8-928-222-64-59

Сопоставление возмещения убытков с институтом неустойки

Аннотация: В данной статье рассматривается соотношение возмещения убытков с институтом неустойки. Производится анализ сходств и отличий института неустойки от возмещения убытков, а также рассмотрены преимущества неустойки как средства защиты гражданских прав.

Ключевые слова: возмещение убытков, неустойка, обязательство, кредитор, должник, ответственность.

¹ Букшина С. Эмансипация: проблемы и перспективы/ С.Букшина // Хозяйство и право. 1999. №7. – С.74

Сравнительный анализ возмещения убытков и неустойки позволяет сделать вывод о значительном сходстве данных институтов: являясь реакцией кредитора на допущенное нарушение и оказывая отрицательное воздействие на имущественное положение должника, неустойка является способом защиты для кредитора и мерой ответственности для должника. По общему правилу, неустойка имеет денежную форму выражения, что позволяет использовать данное правовое средство при совершении любых нарушений; подобная универсальность использования также способствует сближению неустойки с институтом возмещения убытков.

На практике в силу диспозитивности ст. 329 Гражданского кодекса¹ стороны могут предусмотреть взыскание неустойки не только в виде уплаты денежных средств, но и путем передачи иного имущества – вещей, обладающих родовыми признаками. Этот подход нашел отражение в п. 60 Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 N 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»². Тем не менее, ввиду определенных практических и теоретических сложностей субъекты оборота достаточно редко используют данное правовое средство.

Несмотря на это, неустойка обладает рядом признаков, отличающих ее от возмещения убытков. В качестве первого из них можно отметить вариативность целей, достигаемых посредством использования данного института.

В отличие от института возмещения убытков, имеющего строго компенсационную направленность, установление и последующее взыскание неустойки может также использоваться в стимулирующих и штрафных целях. Такая вариативность целевого предназначения института неустойки объясняется тем, что помимо способа защиты и меры ответственности неустойка также является одним из способов обеспечения исполнения обязательств³. Указанные особенности расширяют сферу использования неустойки: в отличие от возмещения убытков данное правовое средство может применяться не только для защиты нарушенных интересов, но и для побуждения контрагента к надлежащему исполнению обязательств по договору.

Важное отличие неустойки от возмещения убытков заключается в том, что, по общему правилу, обязательным условием применения данного правового средства является достижение сторонами правоотношения

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // «Собрание законодательства РФ», 05.12.1994, № 32, ст. 3301.

² Постановления Пленума ВС РФ от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» // Российская газета, № 70, 04.04.2016.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к разделу III «Общая часть обязательственного права» / Отв. ред. Л.В. Санникова Л.В. М., 2016. С. 99.

письменного соглашения относительно типа обеспечиваемого обязательства, а также размера подлежащей взысканию неустойки. В свою очередь, для заявления требования о возмещении убытков специальное соглашение сторон не требуется.

Договорное начало, лежащее в основе применения неустойки, предопределяет упрощенный порядок использования данного правового средства¹. Учитывая, что в процессе формулирования условий договора стороны заранее предопределяют все условия, касающиеся взыскания неустойки, сторона, заявляющая требование о взыскании неустойки, должна лишь подтвердить факт нарушения контрагентом соответствующего обязательства.

Таким образом, в отличие от института возмещения убытков, при заявлении неустойки не требуется доказывание всего состава гражданского правонарушения.

Договорное начало неустойки, а также упрощенный порядок ее применения предопределяют особый характер воздействия требования о взыскании неустойки на существующую между сторонами правовую связь. В отличие от ситуации возмещения убытков, при которой стороны находятся в состоянии острого конфликта, заявление требования о взыскании неустойки не всегда приводит к ослаблению сил сотрудничества и, как следствие, прекращению договорной связи. Это объясняется тем, что согласование интересов на этапе формулирования условий договора позволяет сторонам избежать большинство конфликтов, которые могли бы возникнуть в случае нарушения обязательства. В результате этого требования о взыскании неустойки зачастую удовлетворяются сторонами во внесудебном порядке и в подавляющем большинстве случаев не приводят к разрушению правовой связи сторон.

Таким образом, несмотря на некоторое сходство институтов возмещения убытков и неустойки, данные правовые средства значительно отличаются друг от друга по целевому назначению, порядку применения, а также характеру влияния на договорную связь сторон. Учет указанных различий является неотъемлемым условием эффективного использования данных правовых средств участниками правоотношений.

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. Книга 1. М., 2001. С.78.

Мартынов В. А.
студент 3 курса
Факультета внебюджетного образования
Пермский институт ФСИН России

Научный руководитель:
Карзенкова А.В.
доцент кафедры частного права внебюджетного ф-та
ФКОУ ВО ПИ ФСИН России

Цифровые права: «токены» гражданского кодекса

Аннотация: в данной статье рассмотрены проблемы толкования цифровых прав, связанных с повседневной жизнью. Выявлены и обоснованы проблемы цифровых прав и имеющейся по этим проблемам практики. На основе проведенного анализа новых введений статей и комментариев к ним были также рассмотрены и подходы решения.

Ключевые слова: цифровые права, токены, понятие, сделки, автоплатеж, Big Data, блокчейн, смарт-контракт, проблемы цифровых прав, информационная система и ее изъяны, автоплатеж, кодовые значение, терминологические неразберихи.

На нынешнем этапе развития человечества, с помощью интеллектуальных прав, а также информационных и коммуникационных, сформировался и термин «цифровых прав», в контексте которого довольно часто стало употребляться цифровое общество и цифровая экономика. Можно сказать, что это тренд нашего времени. Но несмотря на выше сказанное, в данном содержании этого понятия не существует единства. Так, одним из нескольких трактовок категории «цифровых прав» является понимание, как одного из видов прав человека, которое заключается в праве создавать и использовать цифровые произведения, иметь доступ к компьютерной технике и коммуникационным сетям и т.д. Также под «цифровыми правами» понимаются универсальные права человека, который бы смог адаптироваться к условиям информационного общества, это касается самой неприкосновенности частной жизни, правом на обмен информации, правом на возможность свободного мнения в сети, а также доступа к электронной сети.

Законопроект вводит в Гражданский кодекс новую ст. 141.1, которая содержит в себе термин «цифровое право» –обязательственные и иные права, содержание и условия осуществления которых определяются в соответствии с правилами информационной системы, отвечающей установленным законом признакам. Осуществление, распоряжение, в том числе передача, залог, обременение цифрового права другими способами или ограничение

распоряжения цифровым правом возможны только в информационной системе без обращения к третьему лицу.¹

Закон «О цифровых правах» — с 1 октября Гражданский кодекс стал подразумевать под «Цифровым правом» само кодовое значение, либо обозначение, которое удостоверяет право на привычные объекты гражданских прав: на имущество, вещи, результаты интеллектуальной работы, оказание услуг и прочих прав. Что касается сделок с объектами цифровых прав, то они проводятся внутри информационных систем. Сам способ электронного заключения сделки становится приравненным к простой письменной форме заключения соглашения. Также обладателем цифрового права, если этого не было оговорено, будет считаться человек, способный распоряжаться им по стандартным правилам информационной системы.

Что касается практики, то поправки в части первой, второй и статьей 1124 части третьей ГК РФ предоставили право, к примеру, заключения договора с помощью мобильных устройств. Ещё одним практическим применением «цифровых прав» является способность электронного голосования. Важно акцентировать внимание на том, что закон допускает, передачу информационными системами цифровых прав без непосредственного волеизъявления владельца, но по исполнению определённых условий сделки (смарт-контракт), автоматически.²

На самом деле «цифровое право» в Гражданском кодексе даст возможность найти место данного термина в системе объектов гражданских прав, впустить оборот подобного объекта, в том числе купли-продажи, кроме этого предоставить максимум защиты физическим и юридическим лицам по совершению сделок, связанных с цифровыми правами.³

В соответствии с новыми нормами Гражданского кодекса, дистанционное внешнее проявление своей воли благодаря «электронным или другим аналогичным техническим средствам» будут являться простой письменной формой сделки. Хотя и будут установлены определенные условия:

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019)// [Электронный ресурс] URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/(дата обращения: 12.11.2019).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019)// [Электронный ресурс] URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/(дата обращения: 12.11.2019).

³ Федеральный закон от 18.03.2019 № 34-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и статью 1124 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации"// [Электронный ресурс] URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_320398/(дата обращения: 12.11.2019).

устройства, которые используются при заключении каких-либо «сделок» обязаны давать доступ к «воспроизведению на материальном носителе в том же виде содержание сделки»;

необходимо точно установить лицо, которое выражает свою волю. К примеру, для достижения данного результата можно будет воспользоваться биометрической идентификацией.

Закон внес свои изменения в область применения «самоисполняемых» сделок, т.е. «смарт-контрактов». Данные смарт-контракты – важно заметить, являются несамостоятельными сделками, а лишь условием автоматического исполнения любого гражданско-правового соглашения, к примеру, купли-продажи или договора подряда.¹

Самым простым и понятным для нас примером смарт-контракта будет ситуация, когда клиент доверяет банку списание коммунальной платы в режиме «автоплатеж».

Чтобы данные смарт-контракты работали, в Гражданском кодексе будут вноситься определенные правила о том, что сделки могут предусматривать исполнение сторонами всех указанных обязательств при наступлении назначенных условий, путем использования информационных технологий. Другими же словами можно сказать, что все исполнения будут производиться самой информационной системой.

Также изменения произошли в обработке значительных массивов обезличенной информации (другими словами такое явление нарекают Big Data), а также в вопросе о легализации сбора. Поэтому в Гражданском кодексе осуществляется введение конструкции договора об оказании услуг по предоставлению информации и расширяется понятие «базы данных» – «совокупность данных и сведений». При этом закрепляется то, что, согласно интересам сторон сделки, договор может предусматривать обязанность не совершать действия, в результате которых передаваемая информация рискует быть раскрыта третьим лицам.

Хочу заметить тот факт, что из данной статьи остается не полностью понятным, будут ли осуществляться упомянутые внесения сведений в систему самим участником или же каким-то уполномоченным по этому праву регистратором.

Даже если не обращать внимание на терминологическую неразбериху (слияние терминов кода и соответствующих на это прав), все же возникает вопрос о понятии «уникального доступа» к коду, предоставляющим осуществлять действия по распоряжению своих цифровых прав. И именно с этого момента возникает множество вопросов, к примеру, а что будет, если к коду будут иметь доступ несколько человек?

Итак, подводя итоги вышесказанного, стоит отметить тот факт, что принятие статьи и различных других нововведений, даже

¹ Зенин, И. А. Гражданское право. Общая часть : учебник для среднего профессионального образования / И. А. Зенин. – 19-е изд., перераб. и доп. – Москва : Издательство Юрайт, 2019. – 489 с.

в усовершенствованной редакции, не позволит нам полностью урегулировать всю область зарождающихся отношений в цифровом праве. Рассмотренные статьи позволяют лишь определить основное развитие и их правовую позицию, но это только один из кирпичиков при постройке нерушимой стены, один из буквально свежих способов правового восприятия в самой цифровой среде, который способен достигнуть определенных результатов институциональной среды для выработки цифровой экономики. Быстро формирующийся технический прогресс диктует нам свои правила к правовой науке, которая не должна отставать от важных изменений, что происходят в цифровом обществе.

Марьин В.Е.

курсант 2 курса
Омской академии МВД России
v.marin27.08@gmail.com
8(904)074-60-20

Научный руководитель:

Квасников Е.С.

Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
evgen1219@mail.ru
8(923)768-91-10

Проблема разграничения кражи и находки

Аннотация: в данной статье рассматриваются проблемы разграничения уголовно наказуемого деяния «Кража» и способа приобретения права собственности «Находка». Выносятся попытки решения данных проблем.

Ключевые слова: кража, находка, уголовная ответственность, чужое имущество, потерянная вещь.

В последние годы в России довольно активно развивается тенденция совершения преступлений в экономической сфере. По статистке МВД за январь – декабрь 2018 г. было зарегистрировано 1 млн. 991,5 т. Преступлений. Преступлений против имущества – 1113376. Из этого количества численность краж составляет 756395.¹

Исследуя судебную практику, по уголовным делам, связанным с совершением преступлений предусмотренных ст. 158 «Кража» Уголовного кодекса РФ², довольно часто подсудимый утверждает, что данную вещь он

¹ Статистика МВД РФ [Электронный ресурс] URL: <https://xn--b1aew.xn--p1ai/reports/item/16053092> (Дата обращения: 09.11.2019).

² Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ (ред. от

нашел, и соответственно его действия уголовной ответственности подлежать не должны.

В этой связи возникает проблема разграничения уголовно наказуемого деяния, предусмотренного УК РФ и находки, регламентированной ст. 227 Гражданского кодекса РФ.¹

Под кражей в уголовном законодательстве понимается тайное хищение чужого имущества. Состав этого преступления предполагает наличие объекта – имущества, объективной стороны – тайного хищения, субъекта, и субъективной стороны – вины в форме прямого умысла на завладение чужим имуществом.

В статье 227 ГК РФ говорится, что находка – это движимая вещь, которая выбыла из владения собственника или иного управомоченного на владение лица помимо их воли вследствие потери и кем-либо обнаруженная. Потерянной вещью является предмет, находящийся в месте, которое собственнику или владельцу неизвестно. И здесь необходимо разграничить понятие «потерянной вещи» от «забытой». Забытой вещью считается предмет, находящийся в месте, известном собственнику или владельцу, и он имеет возможность за ней вернуться или иным способом получить ее обратно. Таким образом, присвоение найденной вещи, производящееся лицом, осознающим право владельца, связано с признаком нечестности, а потому является кражей.

Для того чтобы отграничить кражу от находки, необходимо обязательное отсутствие умысла на завладение чужой вещью. Из судебной практики следует, что гражданам довольно трудно доказать отсутствие их умысла на присвоение чужой вещи. В большинстве случаев это связано с тем, что ими не выполняются требования, установленные в ст.227 ГК РФ: оповещение собственника, либо других лиц имеющих право получить и возвратить вещь, полицию, либо органы местного самоуправления и других лиц. Нашедший имеет право оставить вещь у себя (до того как ее заберет владелец), либо передать её в полицию, орган местного самоуправления.

Примером может являться случай рассмотренный Волгоградским областным судом.² Гражданка Я. Нашла на полке с продуктами сотовый телефон. Не оповестив сотрудников, положила телефон в карман и покинула помещение магазина. Из показаний свидетелей стало ясно, что потерпевшая обращалась к работникам магазина, они звонили на номер утерянного

16.10.2019).// СПС Консультант(Дата обращения: 09.11.2019).

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // СПС Консультант (Дата обращения: 09.11.2019).

² Апелляционное постановление № 22-1432/2019 от 25 апреля 2019 г.[Электронный ресурс]:https://sudact.ru/regular/doc/1iy5VU44EwgK/?page=6®ular-court=®ular-date_from=®ular-case_doc=®ular-lawchu№ki№fo=®ular-workflow_stage=®ular-date_to=®ular-area=®ular-txt=%D0%BD%D0%B0%D1%85%D0%BE%D0%B4%D0%BA%D0%B0+%D0%B8%D0%BC%D1%83%D1%89%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0&_=1573735772162®ular-judge=&s№ippet_pos=2714#s№ippet(Дата обращения: 09.11.2019).

сотового телефона, но последний был отключен. Хотя Я. Утверждала в суде, что забрала телефон с целью возвращения его владельцу, но телефон отключился. Суд не учел доводы подсудимой, так как они не нашли объективного подтверждения и ее действия были квалифицированы как кража.

Схожее дело рассматривалось Краснодарским краевым судом¹. С. Был признан виновным в краже у М. мобильного телефона, стоимостью 18990 рублей, совершённой с причинением значительного ущерба гражданке М. Судом было установлено, что 12 мая 2018 года С. На парковке для клиентов торгового центра, увидел лежащий на асфальте мобильный телефон, принадлежащий М. стоимостью 18990 рублей. Понимая, что данный телефон имеет владельца, которого нет рядом, а также, что данный телефон имеет идентификационные признаки, по которым возможно установить собственника, не уведомил о находке ни правоохранительные органы, ни органы местного самоуправления, игнорируя при этом звонки и смс-сообщения, поступающие на телефон, забрал телефон себе и впоследствии стал пользоваться и распоряжаться им по своему усмотрению.

Подобные случаи не единичны, и даже при обжаловании приговора, суд не меняет своего решения.

Другая проблема заключается в том, что граждане неправильно понимают содержание своего права о вознаграждении за возвращение найденной вещи, предусмотренного ч. 2 ст. 229 ГК РФ². Лицо, нашедшее вещь, имеет право потребовать вознаграждение до двадцати процентов от стоимости вещи, но лишь в случае если оно заявило о находке и не пыталось ее утаить. Однако, известны случаи, когда гражданин взыскивает вознаграждение самостоятельно, без уведомления собственника вещи. Примером может послужить приговор Салехардского городского суда №1-97/2019 от 25 апреля 2019 года.³ Гражданка И. найдя сотовый телефон,

¹ Апелляционное постановление № 22-2223/2019 от 2 апреля 2019 г. по делу № 22-2223/2019 [Электронный ресурс]: https://sudact.ru/regular/doc/9IpgKAs0M№11/?page=3®ular-court=®ular-date_from=®ular-case_doc=®ular-lawchu№ki№fo=%D0%A1%D1%82%D0%B0%D1%82%D1%8C%D1%8F+158.+%D0%9A%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B0%28%D0%A3%D0%9A+%D0%A0%D0%A4%29®ular-workflow_stage=®ular-date_to=®ular-area=®ular-txt=%D0%BD%D0%B0%D1%85%D0%BE%D0%B4%D0%BA%D0%B0++%D1%83%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%BB%D0%B5%D1%82%D0%B2%D0%BE%D1%80%D0%B8%D1%82%D1%8C&_=1573739512753®ular-judge=&s№ippet_pos=1922#s№ippet (Дата обращения: 09.11.2019).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (Часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // СПС Консультант (Дата обращения 09.11.2019).

³ Приговор № 1-97/2019 от 25 апреля 2019 г. по делу № 1-97/2019 [Электронный ресурс] : https://sudact.ru/regular/doc/PYAcVPxyMYQQ/?page=7®ular-court=®ular-date_from=®ular-case_doc=®ular-lawchu№ki№fo=®ular-workflow_stage=®ular-date_to=®ular-area=®ular-txt=%D0%BD%D0%B0%D1%85%D0% (Дата обращения: 09.11.2019).

решила вернуть найденную вещь, в этот же день за вознаграждение. Это право она реализовала, самовольно переведя через SMS-денежные средства в размере 8000 рублей, после чего договорилась о встрече с дочерью потерпевшей. При встрече обвиняемой было предъявлено о несогласии с переводом денежных средств, без уведомления собственника. Но гражданка И. проигнорировала данное возражение и ушла. Суд вынес приговор о признании гражданки И. виновной в совершении преступления предусмотренного ч.1. ст.330 УК РФ «Самоуправство» и взыскал с нее ущерб, причиненный потерпевшей.

Обозначенные проблемы имеют место, из-за слабо сформированной правовой культуры в сфере реализации гражданских прав и обязанностей. В связи с этим граждане не имеют полностью сформировавшегося представления о таком способе приобретения права собственности – находке. Для решения данной проблемы необходимо сформировать наиболее правильное представление о порядке действий при находке потерянной вещи. Периодически транслируя видеоролики в СМИ, размещая информацию в сети «Интернет», распространяя информацию через правоохранительные органы, государство сможет предостеречь граждан от совершения подобных ошибок.

Также имеют место случаи, когда гражданин, найдя чужую вещь, дает объявление в социальных сетях, о том, что он нашел вещь, для того чтобы собственник в последствии мог вернуть свое имущество. Однако данные факты не всегда учитываются, так как такие действия лица, нашедшего вещь, могут служить доказательством отсутствия его умысла на присвоение чужого имущества. Для того чтобы решить данную проблему необходимо узаконить подобные действия граждан, введя в ст. 227 ГК РФ альтернативную обязанность для лица, нашедшего вещь делать публичное заявление о находке, в том числе, в социальных сетях. В случае отсутствия возможности обращения в полицию или органы местного самоуправления, именно факт публичного заявления сможет послужить критерием, свидетельствующим об отсутствии умысла в присвоении чужого имущества.

Еще одной проблемой является оценочное выражение срока «немедленно» в ст.227 ГК РФ, так как для каждого человека понятие «немедленно» будет означать разный временной промежуток, который в силу различных жизненных обстоятельств может затянуться на довольно продолжительное время.

По аналогии с общим сроком исполнения обязательств, предусмотренного п. 2 ст. 314 ГК РФ, данная проблема может быть решена путем внесения изменений в ст.227 ГК РФ об установлении семидневного срока обращения с сообщением о находке вещи. В таком случае гражданину, сообщившему о находке в этот срок, будет легче доказать свою добросовестность и отсутствие умысла на присвоение чужого имущества.

Мелентьева Л.В.
студент 2 курса
АНО Прикамский социальный институт
liliamelenteva5771@gmail.com
8-919-47-95-349

Научный руководитель:
Михалева Г. Г.
старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
АНО Прикамский социальный институт
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Имущественная ответственность, как гражданско-правовая категория

Аннотация: Данная статья посвящена комплексному изучению гражданско-правовой ответственности. Актуальность темы обуславливается тем, что на современном этапе развития общественных правоотношений имущественная ответственность является гарантией в области охраны прав, свобод и законных интересов как физических, так и юридических лиц. В рамках работы открываются проблемы правового регулирования имущественной ответственности в законодательстве Российской Федерации.

Ключевые слова: гражданско-правовая ответственность, обязательства, убытки, вред.

В современной правовой реальности категория «ответственность» проходит чрез всю систему гражданского законодательства Российской Федерации. Хотя вопросы ответственности решаются в течение длительного времени и довольно тщательно, но на сегодня нет общих подходов не только к определению понятия, но и к формам, основам и условиям гражданской – правовой ответственности, что время от времени вызывает бесчисленное количество обсуждений, и даже может привести к судебным ошибкам.

Также, следует отметить, что в Гражданском кодексе Российской Федерации отсутствует институт, описывающий общие положения о гражданско-правовой ответственности, об основаниях привлечения к ответственности, об основаниях избавления от ответственности. Но ведь, легальное закрепление понятия гражданско-правовой ответственности, имеет огромное значение как для теории гражданско-правовой науки, так и для практики применения гражданского законодательства.

Во 2-ой статье Конституции Российской Федерации¹ написано, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства. Данное положение обретает дальнейшее развитие в кодифицированных нормах Гражданского кодекса РФ и Гражданского процессуального кодекса РФ, суть которых как раз таки описывает и ответственность имущественного характера.

Гражданский кодекс Российской Федерации охватывает прямые нормы, устанавливающие имущественную ответственность субъектов гражданских правоотношений за разные правонарушения, назову некоторые из них:

- имущественная ответственность гражданина (ст. 24 ГК РФ), т.е. гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом (за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание).

- ответственность юридического лица (ст. 56 ГК РФ), т.е. юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем присущим ему имуществом.

- ответственность по обязательствам Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципального образования (ст. 126 ГК РФ), т.е. Российская Федерация, субъект Российской Федерации, муниципальное образование отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом.²

Также, положения, предусматривающие ответственность гражданско-правового характера, зафиксированы и в других законодательных актах Российской Федерации, и даже содержатся в международных договорах Российской Федерации и нормах международного права.

Несмотря на разные подходы к определению гражданско-правовой ответственности, главенствующее мнение в цивилистической науке описывает гражданскую ответственность как отрицательные имущественные последствия для нарушителя в виде лишения субъективных гражданских прав, возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей.³

Что касается ответственности гражданско-правового характера, то она имеет свои специфические черты, обусловленные сущностью данной отрасли права, которые заключаются в следующем:

- имущественный характер, то есть применение ответственности гражданско-правового характера имеет главной целью имущественное

¹ Конституция Российской Федерации от 12.12.1993; "Собрание законодательства РФ", 04.08.2014, № 31, ст. 4398; ред. 21.07.2014

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 № 51-ФЗ; "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, № 32, ст. 3301; ред. от 18.07.2019 (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019).

³ Иоффе, О. С. // Ответственность по советскому гражданскому праву. — Л.: 1955 г.

возмещение (взыскание убытков, возмещение причиненного ущерба, уплата неустойки (штрафа, пени));

– ответственность правонарушителя перед потерпевшим, так как отношения, регулирующиеся гражданским правом, складываются меж независимыми и равноправными субъектами, и нарушение обязанностей одним участником тянет за собой нарушение прав иного участника;

– размер ответственности соответствует размеру причиненного вреда или убытков. Компенсационный характер ответственности в гражданском праве обусловлен эквивалентным возмещением потерпевшему причиненного ему вреда, так как итоговая цель применения гражданско-правовой ответственности заключается в восстановлении имущественной сферы потерпевшей стороны;

–использование схожих мер ответственности к разным участникам имущественного оборота за однотипные правонарушения, так как ст. 1 ГК РФ признает равноправие участников гражданско-правовых отношений;

- за нарушение обязательства к ответственности привлекаются не только граждане, но и юридические лица, а также публично-правовые образования (РФ, субъекты РФ и муниципальные образования).¹

В гражданском праве имеются различные формы имущественной ответственности, среди которых особенное место занимает возмещение убытков. Возмещение убытков является общим видом ответственности в гражданском обороте. Общим поэтому, что должник обязан возполнить кредитору убытки, причиненные хоть каким несоблюдением или ненадлежащим исполнением обязательств (ежели законодательством или договором не предусмотрено другое).

Возмещение убытков – это мера гражданско-правовой ответственности. Поэтому ее использование может быть только при наличии условий применения ответственности, предусмотренных законодательством. Лицо, требующее возмещения убытков, должно доказать:

- во-первых, факт нарушения обязательства контрагентом,
- во-вторых, присутствие причинной связи между допущенным нарушением и появившимися убытками,
- в-третьих, размер требуемых убытков.²

Доказывать вину нарушителя обязательства не требуется, ибо она предполагается (п. 2 ст. 401 ГК «Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство»), а в некоторых вариантах обязанность возместить убытки вообще наступает независимо от вины нарушителя обязательства (п. 3 ст. 401 ГК «...если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы»).

Принцип гражданского законодательства заключается в полном возмещении вреда (причиненных убытков) безотносительно к тому, с каким

¹ Вестник Поволжского института управления 2017 Том 17 №6; стр. 62

² Вестник Московского университета им. С. Ю. Витте. Юридические науки •2013'1(2); стр. 47

мотивом это было сделано – умышленно, случайно или по неосторожности – значения не имеет.

Нарушение обязательств наносит урон не лишь конкретно участникам гражданского правоотношения, но и всему социуму в целом, так как повреждение в одном звене, как цепная реакция, приводит к перебоям в работе всего механизма товарно-денежных отношений в обществе.

И как раз таки для того чтобы предотвратить подобные правонарушения, устанавливается имущественная ответственность за нарушение обязательств в Гражданском кодексе в виде санкций, за совершенное правонарушение.

Таким образом, изучение проблем, связанных с имущественной ответственностью субъектов гражданского права, обычно обладает актуальностью, является практически значимым и дискуссионным для гражданско-правовой науки. В современных условиях становления гражданского общества и правового государства в России, люди нуждаются в едином и точном определении гражданско-правовой ответственности, основаниям привлечения и что немало важно освобождения от ответственности. Всем ведь знакома фраза: «Незнание закона, не освобождает от ответственности», смысл которой заключается в том, что опубликованные документы доступны каждому из нас, и при желании мы всегда можем их прочитать. А если мы этого не делаем, то тем хуже для нас. По сути, это так, но есть одно НО! Как мы можем прочитать то, чего нет, что было упущено законодателем?! Никак... И поэтому, исследование данных проблем приобретает не только теоретическое, но и практическое значение.

Меньщиков Е. С.
Курсант 3 курса
Пермский институт ФСИН России
Croco0411@mail.ru

Научный руководитель
Попова В. В.
Доцент кафедры
Гражданско-правовых дисциплин,
к.ю.н.
Пермский институт ФСИН России

Возникновение и развитие института договора поставки для государственных нужд

Аннотация: Институт договора поставки берет своё начало в XVII веке, за это время он претерпел неоднократные изменения. С XVIII века договор поставки как самостоятельный вид договора был включен в Свод законов Российской империи. Ученые выделяли определенные сходства и различия договоров поставки и купли-продажи. В настоящее время базовым нормативным актом, определяющим правила правового регулирования отношений поставки товаров, является часть II ГК РФ. В ГК РФ договор поставки рассматривается как разновидность договора купли-продажи.

Ключевые слова: договор поставки, история, развитие, законодательство, сходство и различия.

Институт договора поставки известен еще дореволюционному законодательству и берет свое начало в XVII веке при правлении царя Алексея Михайловича.

В законодательных актах эпохи Петра Первого, эта идея получает дальнейшее развитие. Значительный экономический рост, вызванный реформами, активизировали отношения товарообмена внутри Российского государства. Подряды распределялись на конкурсной основе по определенным направлениям государственных надобностей. В 1719 г. был утвержден Регламент Государственной Камер-коллегии, в обязанности которой входило заключать договоры поставки¹.

Дальнейшее развитие законодательное регулирование отношений поставки получило при правлении Елизаветы Петровны. Так, в частности, «в 1758 г. были приняты: Регулы Провиантского и Комиссариатского управления

¹Кошелюк Б.Е. Правовое регулирование поставки товаров для государственных и муниципальных нужд. Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - Рязань, 2014. - С. 16.

и Регламент о управлении адмиралтейств и флотов 1776 г.»¹. В последующем также принимается череда указов: в 1776 г. – «О контрактах по подряду, поставках и откупах»; в 1784 г. – «О производстве торгов на подряды»; в 1790 г. «О приеме залогов по подрядам, поставкам и винным откупам», что свидетельствует об отраслевом принципе формирования законодательства о поставках.

С XVIII века договор поставки как самостоятельный договорный вид был включен в Свод законов Российской империи. Вопрос о самостоятельной природе договора поставки долгое время являлся дискуссионным. Еще Д.И. Мейер в своих исследованиях отмечал сходство договоров купли-продажи и поставки, подобные идеи высказывали и другие известные цивилисты Г.Ф. Шершеневич², В.И. Синайский и др.

При этом данными учеными выделялись некоторые отличительные черты указанных выше договоров. Во-первых, это момент исполнения договора: для исполнения договора поставки необходим срок, для купли-продажи срок не устанавливается, поскольку он исполняется незамедлительно. Во-вторых, это предмет исполнения – товар, который является предметом поставки, не обязательно должен быть индивидуально определен, в отличие от купли-продажи. В-третьих, принадлежность товара субъекту в момент заключения договора – продавец в договоре купли-продажи всегда собственник, в отличие от поставщика.

Проект Гражданского уложения, который был внесен на рассмотрение Государственной Думы в 1913 г., признавал договор поставки разновидностью договора купли-продажи с определенными особенностями, что соответствовало приоритетным доктринальным представлениям³. Изменение социально-политического строя после революции 1917 года отразилось на правовом регулировании отношений по поставке товаров. В послереволюционный период на начальных этапах отрицалось наличие частной собственности, проводилась тотальная национализация имущества, что не могло не повлиять на регламентацию договорных отношений Советской республики. Распределение материальных благ осуществлялось административными методами на основании распорядительных актов власти.

Ситуация изменилась в период действия новой экономической политики (далее – НЭП), которая была направлена на возрождение товарно-денежных связей. В этот период для товарообмена стали применять как договор купли-продажи – для отношений между частными лицами, так и договор поставки – для отношений между частным лицом и государственным органом,

¹ Мейер Д. И. Русское гражданское право: в 2 ч. (по испр. и доп. 8-му изд., 1902). – М., 1997. Т. 2. – С. 298.

² Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. Т.2. - М. Статут. 2015. - С. 104.

³ Назаренко А.Б. Особенности правового регулирования отношений поставки по современному российскому праву. Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - Краснодар, 2017. - С. 12.

осуществляющим закупку для нужд государства. Регулирование последних осуществлялось Декретом СНК от 4 октября 1921 г. «О порядке привлечения подрядчиков и поставщиков к выполнению заданий, возлагаемых на них государственными органами».

В 1922 году был принят Гражданский кодекс РСФСР 1922 г.), который определял правовые основы договорного регулирования в РСФСР. В данном документе предусматривалась регламентация договора купли-продажи. Одновременно с ГК РСФСР 1922 г. действовало Положение о государственных подрядах и поставках, следовательно, договор поставки рассматривался как разновидность договора купли-продажи.

В предвоенный период (с 1936 по 1941 г.) договор поставки заключается между социалистическими предприятиями в рамках выполнения плана хозяйствования. Указанный исторический этап социально-экономического развития страны характеризуется тем, что под влиянием индустриализации частноправовые отношения периода НЭПа утрачивают свое значение. В области договорного регулирования возникает новое понятие «плановый договор», который использовался также применительно к отношениям по поставке товаров.

Во время Великой Отечественной Войны и послевоенный период договорное регулирование фактически утрачивает свое значение и развивается система целевых имущественных фондов, за счет средств которых осуществлялось распределение товаров. Последствия военного периода сказались на формировании системы организации народного хозяйства, которая характеризовалась формированием и последовательным исполнением плана экономических показателей. Договор поставки выступал «в качестве основной правовой формы отношений социалистических организаций по снабжению и сбыту продукции в народном хозяйстве и одновременно ведущим хозяйственным договором». Договор поставки использовался как для передачи товаров в рамках плановой системы хозяйствования, так и для передачи товаров, которая осуществлялась между организациями по их усмотрению вне плана. Подобная система регулирования была заложена принятым в 1964 года Гражданским кодексом РСФСР.

В гражданско-правовой доктрине советского периода необходимость выделения самостоятельного планового договора поставки объяснялась тем, «что производство на социалистических предприятиях велось в плановом порядке, что было возможно лишь при условии, если такой же плановый характер носили и договоры, направленные на обеспечение производства оборудованием, сырьем и на реализацию продукции социалистических предприятий».

Следующий исторический этап связан со становлением рыночных отношений и формированием новых подходов к регулированию экономики. Рынок рассматривается как саморегулируемая система и формирует потребности своих субъектов с учетом закона спроса и предложения.

Рыночные отношения имеют в основе свободу воли субъекта и, соответственно, частнопроводные начала регулирования. В указанный период социально-экономического развития происходит отказ от административного распределения материальных благ, а на уровне закона закрепляется свобода осуществления предпринимательской деятельности. Многие государственные предприятия меняют форму собственности, а система договорных отношений обеспечивает предпринимательские нужды. Субъектами данных отношений становятся юридически лица и индивидуальные предприниматели.

Подводя итог можно сказать, что институт договора поставки прошёл длинный путь и в настоящее время базовым нормативным актом, определяющим правила правового регулирования отношений поставки товаров, является часть II ГК РФ. В ГК РФ договор поставки рассматривается как разновидность договора купли-продажи.

Мерзляков К. В.

Курсант 3 курса

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России

needammo123@gmail.com

Научный руководитель

Долгинов И. С.

Преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России

Проблемы совершенствования нормативно-правового регулирования обязательного страхования сотрудников УИС

Аннотация: в данной работе автор анализирует и раскрывает проблемы нормативно – правового регулирования обязательного страхования сотрудников УИС, вопросы страховых выплат сотрудникам УИС при получении травм, увечий или при заболевании сотрудника вследствие исполнения должностных обязанностей.

Ключевые слова: обязательное страхование, страхование сотрудников УИС, страховые выплаты.

Социальное обеспечение сотрудников уголовно – исполнительной системы (далее – УИС) в обязательном порядке подразумевает собой обязательное медицинское страхование, а также страхование жизни сотрудника УИС, которые регулируются как федеральным законодательством, так и ведомственными нормативными актами.

В соответствии с Приказом Министерства Юстиции РФ № 114 «Об утверждении инструкции о проведении обязательного государственного

страхования жизни и здоровья сотрудников учреждений и органов УИС» случаями, при которых выгодоприобретатели имеют право на получение страховой премии (страховыми случаями) являются:

1. смерть застрахованного лица в период прохождения службы в учреждениях и органах УИС либо до истечения 1 года после увольнения со службы вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы в учреждениях и органах УИС;

2. установление застрахованному лицу инвалидности в период прохождения службы в учреждениях и органах УИС либо до истечения 1 года после увольнения со службы, вследствие увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевания, полученных в период прохождения службы в учреждениях и органах УИС;

3. получение застрахованным лицом в период прохождения службы в учреждениях и органах УИС тяжелого или легкого увечья (ранения, травмы, контузии).¹

Выгодоприобретатели также имеют право получить страховые выплаты в случае смерти сотрудника УИС вследствие самоубийства, независимо от срока его нахождения на службе.

Стоит отметить, что существует определенный перечень случаев, при наступлении которых страховщик освобождается от выплаты страховой суммы. Данный перечень закреплен в ст. 13 Приказа Минюста № 114 от 13.04.2006 г. «Об утверждении Инструкции о проведении обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников учреждений и органов уголовно – исполнительной системы» с изменениями от 18.04.2013 г. К таким случаям относятся:

1. наступление страхового случая вследствие совершения застрахованным лицом деяния, признанного в установленном судом порядке общественно опасным;

2. наступление страхового случая в причинной связи с алкогольным, наркотическим или токсическим опьянением застрахованного лица;

3. наступление страхового случая в результате умышленного причинения застрахованным лицом вреда своему здоровью.²

Помимо страховых случаев данный Приказ также устанавливает размеры страховых сумм, условия их выплаты, перечень подлежащих к представлению документов и порядок их оформления, порядок выплаты

¹ Приказ Минюста России от 13.04.2006 № 114 (ред. от 18.04.2013) "Об утверждении Инструкции о проведении обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы" (Зарегистрировано в Минюсте России 27.04.2006 N 7768) С. 2

² Приказ Минюста России от 13.04.2006 № 114 (ред. от 18.04.2013) "Об утверждении Инструкции о проведении обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы" (Зарегистрировано в Минюсте России 27.04.2006 N 7768). С. 3

страховых сумм, а также обязанности должностных лиц, осуществляющих обязательное государственное страхование.

Наступление страхового случая при получении увечья (травмы, контузии, ранения) признаётся только тогда, когда данное увечье (травма, контузия, ранение) содержится в Перечне, утверждённом Постановлением Правительства N 855 от 29 июля 1998 г. «О мерах по реализации Федерального закона «Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно – исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации»»с изменениями от 22 июля 2017 г. Данный перечень является исчерпывающим, поэтому, в случае получения сотрудником УИС увечья (ранения, травмы, контузии), не отраженного в этом перечне, наступление страхового случая не признаётся и страховые выплаты не могут быть произведены.¹

Рассмотрев представленные нормативно-правовые акты, можно сделать вывод о том, что обязательное государственное страхование жизни и здоровья сотрудников УИС является частью их социальной поддержки, которая, в свою очередь, также является элементом их социально-правовой защиты, осуществляемой государством в целях защиты этой категории государственных служащих. Проведя анализ нормативно-правового регулирования страхования жизни и здоровья сотрудников УИС, удалось выделить основные черты и особенности данного вида страхования. На основе этого анализа представляется необходимым перейти к конкретным проблемам, возникающим при реализации права сотрудников УИС на страхование их жизни и здоровья.

Анализируя нормативно-правовую базу в области государственного страхования жизни и здоровья сотрудников УИС можно прийти к тому, что правовое регулирование отношений в области обязательного государственного страхования сотрудников УИС осуществляется как на федеральном уровне, так и на уровне Министерства юстиции и ФСИН России, что должно обеспечивать полное и подробное правовое регулирование данного вида страхования. Однако, несмотря на данное обстоятельство, некоторые вопросы обязательного страхования сотрудников УИС являются урегулированным недостаточно полно. В связи с этим сотрудники УИС не могут в полной мере реализовать право на получение

¹ Постановление Правительства РФ от 29.07.1998 № 855 (ред. от 22.07.2017) "О мерах по реализации Федерального закона "Об обязательном государственном страховании жизни и здоровья военнослужащих, граждан, призванных на военные сборы, лиц рядового и начальствующего состава органов внутренних дел Российской Федерации, Государственной противопожарной службы, сотрудников учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, сотрудников войск национальной гвардии Российской Федерации".

страховых выплат, а также не редки случаи, когда страховые компании неправомерно отказывают сотрудникам в выплате страховой суммы при наступлении предусмотренного в законе страхового случая.

В качестве одной из проблем обязательного страхования сотрудников УИС в научной литературе выделяется проблема отсутствия в законе заражения сотрудника УИС определёнными инфекционными заболеваниями как страхового случая. Так, Е.А. Фирсов¹, а также А. И. Мачкасов² отмечают, что часто сотрудникам учреждений и органов УИС в процессе своей служебной деятельности приходится взаимодействовать с осуждёнными, имеющими различного вида инфекционные заболевания (туберкулёз, гепатит, ВИЧ и СПИД).

Как отмечает А.А. Еремеева, с 2015 по 2018 год наблюдался рост количества ВИЧ инфицированных осуждённых. Так, в 2018 году, по сравнению с 2018, количество ВИЧ инфицированных осуждённых увеличилось на 5111 человек и составило 61125 человек.³

В свою очередь, И. С. Нистратова пишет, что по состоянию на 2018 год в учреждениях УИС содержалось 24 989 осуждённых, больных активным туберкулёзом. Отмечается, что основными причинами смерти осуждённых являются (в процентном соотношении по отношению ко всем случаям смерти осуждённых от заболеваний): ВИЧ-инфекция – 37,2; болезни системы кровообращения – 33,8 %; онкологические заболевания – 11,2 %; ВИЧ-инфекция в сочетании с туберкулёзом – 8,4 %. Более 40 % осуждённых имеют несколько заболеваний (наркомания + гепатит, алкоголизм + психопатия и т. Д.).⁴ В связи с этим, существует повышенный риск заражения сотрудников данными инфекционными заболеваниями в процессе их взаимодействия с инфицированными осуждёнными. Однако вФЗ «О санитарно – эпидемиологическом благополучии населения» № 52-ФЗ от 30.03.1999 с изменениями от 26.07.2019 г. не отражено наступление страхового случая в связи с заражением сотрудника этими инфекционными заболеваниями. Таким образом, представляется необходимым добавить в перечень страховых случаев наступление у сотрудника соответствующих инфекционных заболеваний в связи с его служебной деятельностью.

¹ Фирсов. Е.А. Некоторые вопросы страхования жизни и здоровья сотрудников уголовно-исполнительной системы [Электронный ресурс] // URL: <http://territoriaprava.ru/topics/39631> (дата обращения: 19.11.2019)

² Мачкасов А.И. Осуществление обязательного государственного страхования жизни и здоровья сотрудников уголовно-исполнительной системы: Монография //Рязань: Академия ФСИН России, 2011. –С. 115

³ Еремеева А.А. Заболеваемость в местах лишения свободы: туберкулёз и ВИЧ //XXМеждународная конференция памяти профессора Л. Н. Когана «Культура, личность, Общество в современном мире: Методология, опыт эмпирического исследования» 16-18 марта 2018 г. – Екатеринбург: УрФУ, 2018. С. 1453-1463

⁴ Нистратова И.С. Проблемы медицинского обеспечения осуждённых к лишению свободы, больных социально-значимыми заболеваниями // Юристъ-Правоведъ, 2018, № 5 (78). С. 116

Еще одной проблемой нормативно-правового регулирования страхования сотрудников УИС являются то, что несколько ФЗ по-разному регулируют схожие правоотношения по определению размера выплачиваемых страховых сумм. Эта проблема также выделяется в работах Е. В. Вальковой¹, О.А.Ивановой².

Так, в соответствии со ст. 5 ФЗ № 52-ФЗ в случае гибели застрахованного сотрудника страховая сумма составляет 2 000 000 рублей;

В случае установления застрахованному сотруднику инвалидности выплачиваются следующие страховые суммы: 1. Инвалиду I группы – 1 500 000 рублей; 2. Инвалиду II группы – 1 000 000 рублей; 3. Инвалиду III группы – 500 000 рублей;

В случае получения застрахованным сотрудником тяжелого увечья (ранения, травмы, контузии) выплачивается 200 000 рублей, в случае получения легкого увечья (ранения, травмы, контузии) – 50 000 рублей.³

В свою очередь, в ст. 20 ФЗ N 45-ФЗ предусмотрены следующие страховые выплаты:

В случае гибели застрахованного сотрудника – сумма, 180-кратная размеру среднемесячной заработной платы (среднемесячного денежного содержания, ежемесячного денежного вознаграждения) этого сотрудника;

В случае причинения застрахованному сотруднику вреда его здоровью, исключающего дальнейшую возможность заниматься профессиональной деятельностью – сумма, 36-кратная размеру среднемесячной заработной платы (среднемесячного денежного содержания, ежемесячного денежного вознаграждения) этого сотрудника;

В случае причинения застрахованному сотруднику вреда его здоровью, не повлекшего стойкой утраты трудоспособности, не повлиявшего на возможность заниматься в дальнейшем профессиональной деятельностью, - сумма, 12-кратная размеру среднемесячной заработной платы (среднемесячного денежного содержания, ежемесячного денежного вознаграждения) лица, этого сотрудника.

Данные коллизии в законодательстве о страховании сотрудников УИС влекут за собой путаницу при определении размера страховых сумм и неоднозначность определения размера этих сумм, что создаёт неопределённость в процессе правоприменительной деятельности и,

¹Валькова Е.В. Некоторые проблемы обязательного страхования сотрудников УИС // Юридическая наука и практика. Альманах научных трудов Самарского юридического института ФСИН России, Выпуск 5, часть 1. С. 36

² Иванова О.А. Проблемы правового регулирования возмещения вреда жизни и здоровью, причиненного сотрудникам УИС// Правовой статус федеральных казенных учреждений УИС в условиях реформирования российского законодательства. Сборник материалов Всероссийской научно-практической конференции. Пермь: Пермский институт ФСИН, 2015г. С. 62

³ Федеральный закон "О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения" от 30.03.1999 № 52-ФЗ с изменениями от 22.12.2008 г. С. 8

следовательно, оказывает негативное воздействие на качество данной деятельности.

В связи с этим, по нашему мнению, данные коллизии могут быть устранены путём определения единого размера страховых сумм и случаев их выплаты в ФЗ N 52-ФЗ, и исключения действия ФЗ N 45-ФЗ на сотрудников УИС в части, касающейся обязательного государственного страхования их жизни и здоровья.

Подводя итог следует отметить, что анализ нормативно-правовых актов, регулирующих обязательное страхование сотрудников УИС показал, что данный вид страхования имеет ряд нерассмотренных вопросов, однако, в современной научной литературе уже существуют предложения по решению вопросов в регулировании данного вида страхования.

Миляева Д. Д.
студент 3 курса
Пермского Государственного
Гуманитарно-Педагогического Университета
milyaeva.dinka@yandex.ru
89024758508

Научный руководитель:
Михалева Г.Г.
старший преподаватель
Пермский Государственный
Гуманитарно-Педагогический Университет
galina_perm@mail.ru

Особенности управления акционерными обществами с государственным участием

Аннотация: в настоящее время существует множество акционерных обществ с государственным участием. В данной статье отражены особенности управления акционерных обществ, в которых держателем акций является государство. Также рассмотрена проблема противоречия целей государства и участников хозяйственного общества. Проведен анализ федеральных законов, регулирующих данную форму юридического лица, в аспекте участия государства.

Ключевые слова: акционерное общество, государство, золотая акция.

В современной России существует несколько форм юридических лиц, одной из которых является акционерное общество. Согласно статье 96

Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) ¹ и Федеральному закону от 26 декабря 1995 года №208-ФЗ (ред. От 07.03.2018 № 49-ФЗ) «Об акционерных обществах» (далее – Закон об АО) ², акционерным обществом признается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Преимущества такой формы юридического лица выражается в быстром привлечении инвестиций при острой необходимости мобилизовать финансовые средства для вложения в требующиеся затраты. Также достоинствами акционерной формы юридического лица является защищенность от кредиторов личного имущества участников; также при некоторых операциях с акциями не требуется уплачивать налог на добавленную стоимость; акционерное общество является достаточно устойчивым, существует возможность его постоянного существования даже при смене собственников. При этом государство как акционер не управляет обществом, координирует и ревизует деятельность своих представителей в акционерном обществе, что способствует коммерциализации деятельности хозяйственных обществ и повышению эффективности производства.

Исходя из второго абзаца пункта 5 статьи 66 ГК РФ, участниками хозяйственных обществ, в которые входят и акционерные общества, могут быть граждане и юридические лица, а также публично-правовые образования, к которым относятся Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования. В действующей Государственной программе РФ «Управление федеральным имуществом» (на период 2013–2021 годы) «под компаниями с государственным участием понимаются хозяйственные общества, акции (доли) в уставном капитале которых находятся в федеральной собственности (вне зависимости от величины)» ³. Это предполагает решение задачи эффективного управления такими обществами с учётом их особенностей при поддержке в максимально возможной степени предпринимательской активности.

Существует несколько вариантов, при которых публично-правовое образование может стать акционером:

1) в случае преобразования унитарного предприятия в акционерное общество методом приватизации. Таким образом, имущество унитарного предприятия переходит в собственность хозяйственного общества,

¹Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

²Об акционерных обществах: федеральный закон от 26.12.1995 №208-ФЗ (ред. от 15.04.2019) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

³Об утверждении государственной программы Российской Федерации "Управление федеральным имуществом": постановление правительства РФ от 15.04.2014 № 327 (ред. от 29.03.2019) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 18 (часть III). № 5. Ст. 2172.

акционером которого является государство. Согласно пункту 1 статьи 37 Федерального закона от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон о приватизации), данное акционерное общество, открытое путем преобразования унитарного предприятия, становится правопреемником последнего;

- 2) покупка акций уже существующего акционерного общества;
- 3) являясь учредителем данного акционерного общества, в случаях установленных федеральным законом.

Собственником имущества является не государство, а акционерное общество, на котором лежит имущественная ответственность. Право собственности на имущество и ответственность по долгам сформировывают предпосылки рыночного поведения.

Акционерные общества с участием государства можно сгруппировать по основанию количества принадлежащих ему акций: единственный акционер (100 %) и один из акционеров (менее 100 %)¹.

Значение создания акционерных обществ со 100% государственным капиталом заключается в переходе к организационно-правовой форме, которая увеличивает вероятность проявления инициативы и активности. Априори форма акционерных обществ предполагает большую самостоятельность и изменение организационной структуры фирмы. Но продуктивность деятельности акционерного общества со 100 % государственным капиталом обусловлена силой воздействия госаппарата управления на руководящие должности общества.

Акционерные общества, в которых у государства контрольный пакет акций, - высокоперспективны, поскольку являются предприятиями со смешанной собственностью, и решают 2 задачи:

1. Зачастую, в смешанной собственности находятся большие предприятия с немаленькой стоимостью фондов. На рынке ценных бумаг появляется большое число акций, и образуются предпосылки для массового привлечения в экономику российского и зарубежного капитала.

2. Сохраняется возможность влияния государства на стратегию и тактику акционерного общества для обеспечения интересов общества.

Государство, инвестируя в акции предприятий, становится полноправным участником рыночных отношений, субъектом совместного предпринимательства, оказывается перед необходимостью участия в корпоративном управлении акционерных обществ через своих представителей. Деятельность акционерных обществ с государственным участием контролируют различные наблюдатели, которые представляют интересы не только государства, но и других инвесторов.²

¹ Харчилава Х.П. Особенности корпоративного управления в непубличных акционерных обществах // Стратегии бизнеса. –2015. С. 20-25.

²Беляева И.Ю., Пухова М.М., Харчилава Х.П. Система корпоративного управления в акционерных обществах с государственным участием // Вестник академии. –

В акционерных обществах с государственным участием до первого общего собрания акционеров акционерного общества руководитель государственного или муниципального унитарного предприятия, преобразованного в акционерное общество, назначается директором (генеральным директором) акционерного общества. Так же определяется количественный состав наблюдательного совета, назначаются его члены и председатель, образуется ревизионная комиссия.

Согласно пункту 1 статьи 38 Закона о приватизации Правительство Российской Федерации (далее – РФ) и органы государственной власти субъектов Российской Федерации могут принимать решения об использовании специального права на участие соответственно Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в управлении акционерными обществами. Такое право называется специальным правом либо «Золотой акцией». Предназначение «Золотой акции» заключается в том, что она применяется в целях обеспечения обороноспособности страны и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов граждан Российской Федерации. Данная формулировка целей специального права делает его спектр применения крайне широким¹.

Также Закон о приватизации четко определяет субъектов специального права: им могут пользоваться только РФ и ее субъекты, муниципальные органы самоуправления данным правом не обладают. Не допускается одновременное использование РФ и субъектом РФ специального права относительно одного акционерного общества².

При «Золотой акции» РФ или субъект РФ назначают председателя от своего лица в совет директоров, а также председателя в ревизионную комиссию. Данными председателями могут быть государственные служащие, которых, если они чем-либо не устраивают, можно заменить в любое время. Председатели имеют право вносить предложения и имеют право созыва внеочередного собрания акционеров, помимо этого, имеют право вето при принятии на общем собрании следующих решений:

- о внесении изменений и дополнений в устав акционерного общества или об утверждении устава акционерного общества в новой редакции;
- о реорганизации акционерного общества;
- о ликвидации акционерного общества, назначении ликвидационной комиссии и об утверждении промежуточного и окончательного ликвидационных балансов;
- об изменении уставного капитала акционерного общества;

2015. № 3. С.70-76.

¹О приватизации государственного и муниципального имущества: федеральный закон от 1.12.2001 № 178-ФЗ (ред. от 02.08.2019) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

²Тагаева А.Х. "Золотая акция" и пределы ее применения // Интеллектуальный потенциал XXI века: степени познания. – 2017. С.172-174.

– совершение акционерным обществом крупных сделок и сделок, в совершении которых имеется заинтересованность.

Помимо того, существует ограничение действия «золотой акции» по количеству акций, находящихся во владении публично-правового образования. Закон о приватизации указывает, что «золотая акция» используется с момента отчуждения из государственной собственности 75 % акций соответствующего акционерного общества¹.

На основании вышеизложенного существуют точки зрения, которые считают, что право «Золотой акции» явно отражает конкуренцию интересов государства и интересов акционерных обществ и их участников. Поскольку основная цель акционерного общества – увеличение капитала участников. Цели государства социальные или политические, которые могут противопоставляться коммерческим целям. В данном случае государство может пренебрегать трудным финансовым положением общества. Априори противоречивая система целей усложняет задачи корпоративного управления.

Официально собственники государственных активов – граждане РФ. Но роль управления акционерными обществами с государственным участием принадлежит государственным ведомствам. Затем функция управления опосредуется представителями государственных органов в структуре управления акционерного общества. Данная опосредованность минимизирует уровень контроля акционеров над деятельностью нанимаемого менеджмента. Растут риски существования коррумпированных агентов, у которых появляется возможность использовать активы акционерного общества в личных интересах.

Советы директоров в непубличных компаниях с государственным участием исполняют роль передаточного звена. Их функции в данных обществах сводятся к передаче решений, принятых на более высоком уровне. По важным вопросам представители государства совместно голосуют по директивам. Из-за должностной иерархии либо по причине отсутствия мотивации они не принимают активного личного участия в выработке управленческих решений. Такая ситуация напрямую противоречит принципу фидуциарной ответственности. В результате этого существует возможность, что советы директоров могут не являться органами, принимающими решения по таким важным вопросам, как назначение (или увольнение) генерального директора, приобретение значительных активов, определение стратегических направлений инвестирования и пр.

Политика государства в области управления своей собственностью должна строиться на началах равноправия со всеми заинтересованными лицами. Важно, чтобы государство действовало как активный и прозрачный собственник в отношении тех компаний, в которых является

¹Ламбаев Ж.Т. "Золотая акция" и пределы ее применения // Актуальные проблемы российского права. –2016. № 9. С. 93-100.

контролирующим акционером. Такую прозрачность следует соблюдать и во взаимоотношениях со всеми стейкхолдерами. Советы директоров компаний с государственным участием должны действовать в интересах всей компании, при этом необходимо повышать роль независимых директоров. Таким образом, деятельность система корпоративного управления в непубличных компаниях с государственным участием менее бюрократизирована и в ряде вопросов упрощена. Однако публичные компании с государственным участием являются наиболее инвестиционно привлекательными, входят в число крупнейших компаний по уровню рыночной капитализации¹.

В настоящее время существуют несколько экономических сфер, в которых есть акционерные общества с государственным участием: оборонно-промышленный комплекс, космический сектор, авиастроение, судостроение, АСУ и морская техника, автомобилестроение, добыча и переработка сырья, энергетика, транспорт и инфраструктура, связь и телекоммуникации.

Всего насчитывается 63 акционерных общества с государственным участием.

В заключении хотелось бы отметить, что государство в настоящее время является крупным собственником пакетов акций акционерных обществ, что требует формирования оптимальной системы управления федеральными пакетами акций, поиска путей увеличения доходов федерального бюджета и повышения инвестиционной привлекательности компаний с государственным участием в российской экономике.

Мулакова Т. Е.
курсант 4 курса
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России

Научный руководитель
Попова В. В.
Доцент кафедры
Гражданско-правовых дисциплин,
к.ю.н.
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России

О некоторых проблемах, связанных с запретом вознаграждения государственным служащим

Аннотация: В статье рассмотрены пробелы в антикоррупционном законодательстве, которые связаны с вознаграждением государственного

¹Астраханцев К.Е. Институциональные особенности управления государственными пакетами акций // Государственное управление. Электронный вестник. 2011. № 28. С. 1-9.

служащего, а также предложены пути решения данных противоречивых норм.

Ключевые слова: Вознаграждение, подарок, государственный служащий, антикоррупционное законодательство.

Система запретов, связанных с дарением и получением вознаграждений государственными служащими, является важной антикоррупционной мерой государственной политики. Запреты, которые ограничивают использование служебного положения для извлечения личной выгоды, предусмотрены Федеральным законом «О государственной гражданской службе Российской Федерации» (далее – ФЗ «О госслужбе»)¹. В частности, государственным служащим запрещается принимать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц (п.6 ч.1 ст.17 ФЗ «О госслужбе»). При этом под вознаграждением понимаются подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплата развлечений, отдыха, транспортных расходов и другие вознаграждения.

Данное положение о запрете вознаграждения является довольно проблемным и несовершенным с точки зрения регулирования и правоприменения.

А именно, остается открытым вопрос о квалификации иных видов вознаграждения. В России под вознаграждением или подарком принято считать материальные или имущественные ценности. Однако, государственный служащий может получить за свою коррупционную деятельность и иные преимущества, которые не выражаются в материальных благах. В немецкой юридической науке в качестве примера нематериальных преимуществ называется предложение интимных отношений чиновнику с целью получить влияние на его служебную деятельность². К таким преимуществам зарубежные исследователи относят и предоставление льготных условий или скидок отдельным государственным служащим, и безвозмездное выполнение работы подчиненным для начальника. В такой ситуации, возникает вопрос о квалификации данных преимуществ в качестве вознаграждения по российскому законодательству.

Вместе с тем, обращает на себя внимание не совсем корректное использование терминов при определении категорий вознаграждения. В частности подарок как предмет договора дарения может включать в себя и деньги и имущественные права, которые в статье 17 ФЗ «О госслужбе» определяются как отдельные категории наряду с подарками.

Еще один существенный пробел – отсутствие в российском законодательстве запрета опосредованного получения вознаграждения.

¹О государственной гражданской службе: федеральный закон от 27 июля 2004 года №79-ФЗ/Собрание законодательства Рос. Федерации.-2004,-№31, ст.3215.

²Хлонова Н.В. Совершенствование антикоррупционного запрета на дарение с учетом опыта ФРГ // Актуальные проблемы экономики и права, 2011. - №4(20). – С.82-85.

Подарки запрещается принимать только самим служащим, но не лицам и организациям, с которыми он находится в тесной связи, например, родственникам, друзьям, лицам и организациям, с которыми служащий, имел, имеет или будет иметь в ближайшем будущем деловые, политические или личные отношения.

Кроме того, в достаточной степени спорным является ограничение запрета на получение подарков и вознаграждение только периодом нахождения на государственной службе. Ранее действие данного ограничения распространялось и на период после выхода государственного служащего на пенсию¹. Цель продления действия данного запрета после увольнения очевидна – предотвратить безнаказанное получение каких-либо преимуществ или злоупотреблений со стороны должностного лица. Ведь по окончании государственной службы лицо может принимать подарки за деятельность, которую оно осуществляло в период осуществления должностных полномочий, что затрудняет предупреждение и устранение коррупционных преступлений, так как данное лицо уже не находится на государственной или муниципальной службе, что препятствует его привлечению к ответственности. Его действия не попадают под запреты антикоррупционного законодательства, а становятся частью гражданского права, как простой договор дарения.

Законодатель при установлении запрета дарения подарков определенному кругу лиц сделал исключение относительно обычных подарков. При этом в качестве главного критерия общности подарка закрепил сумму – не более трех тысяч рублей. Отсюда возникает вопрос: чем руководствовался законодатель, устанавливая такие пределы? Получается, что подарок стоимостью, к примеру, три тысячи пятьдесят пять рублей дарить запрещено, поскольку это является нарушением закона или даже взяткой. Полагаем, что на сегодняшний день такой формальный подход не может быть признан совершенным по ряду причин.

Во-первых, исходя из буквального толкования, под «обычным» подарком следует понимать привычный, обыкновенный, ничем не выделяющийся среди остальных подарков². В таком случае к обычным подаркам следует относить так называемые «привычные» объекты материального мира, которые не изъяты и не ограничены в обороте и в силу своей несущественности, не представляют особой ценности и имеют «символическое» значение, как для дарителя, так и для одаряемого и возможность в дальнейшем использовать такой подарок в личных, бытовых целях. Таким образом, допустимым критерием обычного подарка должна являться не его стоимость, а привычность для субъектов гражданского права

¹ Об основах государственной службы Российской Федерации: федеральный закон от 31 июля 1995 года № 119-ФЗ // Собрание законодательства Рос. Федерации. – 1995, - №31, ст. 2990 (утратил силу).

² См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 53000 слов / Под общ. ред. проф. Л.И. Скворцова. – 24-е изд., испр. – М.: Оникс, Мир и Образование, 2007. – 1200с.

и традиционность для гражданского оборота в целом.

Во-вторых, следует учитывать, что в различных регионах нашей страны стоимость одного и того же подарка может разной и иметь в некоторых случаях стоимость выше 3 тыс. рублей.

В-третьих, в настоящее время законом не ограничено количество подарков, которые можно преподнести одаряемому. Получается, что даритель имеет возможность подарить несколько подарков, стоимость каждого из которых будет менее трех тыс. рублей, а в совокупности превышать установленную предельную стоимость подарков.

Итак, очевидно, что обычный характер подарка не может и не должен сводиться к стоимости подарка.

Вместе с тем стоит отметить, что в ряде иностранных государств также используется формальный стоимостной критерий при ограничении дарения.

Стоимость подарка сенаторам в США не должна превышать трехсот долларов в год. В Сингапуре разрешены подарки менее пятидесяти сингапурских доллара – это тридцать два доллара США. Во Франции предельная стоимость составляет всего лишь тридцать пять евро, а более дорогие подарки предписано возвращать дарителю. В Великобритании стоимость «безвозмездного» подарка члену Правительства не должна превышать ста сорока фунтов стерлингов.¹

При отграничении подарков, вручаемых государственному служащему, в рамках гражданско-правового договора дарения, от пограничных действий, лежащих в сфере действия публичного права, должна быть налицо бескорыстность подарка или вознаграждения, не обусловленная ожиданием совершения должностным лицом каких-либо действий или бездействия по службе в пользу дарителя. Более того, получение подарка, врученного государственному служащему с намеком на ожидаемую благосклонность по службе, непринятие мер за допущенный проступок, совершение иного действия или бездействия, в котором заинтересован даритель либо представляемое им лицо, следует однозначно квалифицировать как получение взятки.

¹ Рубцова Т.И. Организация встреч с иностранными партнерами: рекомендации по дарению подарков // Российский внешнеэкономический вестник. – 2011. - №12. – С.72-88.

Мялицына М. А.
курсант 2 курса
Омской академии МВД России
mari.drakosha2000@mail.ru
8-953-399-08-04

Научный руководитель:
Жданова А.Н.
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Омская академия МВД России
Alix2008@yandex.ru

Гражданская ответственность за причинение вреда с участием беспилотных автомобилей

Аннотация: в данной статье рассматривается ответственность лиц при ДТП с участием беспилотных автомобилей. Проводится анализ текущего законодательства РФ, а также законодательства Великобритании в области внедрения беспилотных транспортных средств, с целью выявления перспектив в развитии права в данном аспекте.

Ключевые слова: беспилотный автомобиль, ответственность при ДТП, источник повышенной опасности.

В последние годы научно-технический прогресс идет все более быстрыми темпами. Ученые стремятся к тому, чтобы роботы заменили человека, там, где это возможно. Такой процесс получил название роботизации. Исключением не стала деятельность по управлению транспортными средствами. По всему миру проводятся активные разработки и тестирования беспилотных автомобилей. Даже самые пессимистичные прогнозы экспертов говорят о том, что к 2020 году количество таких авто в мире достигнет отметки 150 тысяч. К 2035 году робокары должны стать обыденным средством передвижения людей, их число к тому времени должно возрасти до 21 миллиона.¹

Беспилотный автомобиль представляет собой транспортное средство, оборудованное системой автоматического управления, которое позволяет человеку не участвовать в процессе вождения. Он имеет много, что недоступно простой классической машине. Беспилот может передвигаться из пункта отправления в пункт назначения самостоятельно, выбирая для этого оптимальный маршрут, путем учета не только данных карт, но и информации

¹ <https://bespilot.com/chastye-voprosy/kogda-ba-poyavyatsya-na-dorogakh> (дата посещения сайта - 17 ноября 2019 г.)

о пробках. Также робот сам регулирует скорость, снижает ее на поворотах, а на прямых участках дороги увеличивает. Находит место для парковки и самостоятельно паркуется. Дождь, снег, туман и другие природные явления не являются помехой для робокара, чтобы распознать другие транспортные средства, дорожные знаки, разметку и сигналы светофора. Пока спектр функций беспилотного авто достаточно ограничен. Разработчики стремятся к его расширению. В их планах усовершенствовать систему таким образом, чтобы робот мог быстро реагировать на изменения, происходящие на дороге и тем самым избегать ДТП. Сокращения числа ДТП является одной из основных целей, тех кто активно внедряет искусственный интеллект на дороги, но, как и любая система, робот может дать сбой, именно поэтому перед законодателем стоит большая задача в урегулировании данных общественных отношений, в том числе в части несения гражданско – правовой ответственности при авариях.

По моему мнению, ключевым признаком, который позволил бы определить виновного в ДТП, является уровень автономности беспилотника и степень его использования во время происшествия. На сегодняшний день выделяется шесть уровней автономности беспилотных транспортных средств. В своей статье ведущий автомобильный аналитик John Rosevear¹ раскрывает сущность данных уровней автономности. Нулевой уровень автономности предполагает собой отсутствие автоматизации, а, следовательно, управление машиной осуществляется человеком полностью. Первый уровень дает лишь некоторую помощь для водителя в управлении. В данном случае адаптивный круиз – контроль удерживает автомобиль на безопасном расстоянии от других машин, путем ускорения, либо торможения автомобиля, но при этом водитель должен полностью контролировать ситуацию и в экстренных ситуациях взять управление на себя. Второй уровень обладает большей автоматизацией, но не является чистым автопилотом. Система способна контролировать скорость и перемещение автомобиля лишь в некоторых ситуациях, именно поэтому контроль человека за управлением остается важным. Третий уровень автономности предполагает также участие человека в вождении, но система в данном случае в большей степени адаптирована под обстановку, складывающуюся на дорогах. В данном случае человек выступает в качестве резерва. Автомобили четвертого уровня автономности представляют собой автопилот, который действует в пределах своей «рабочей зоны», то есть другими словами машины такого уровня имеют ограничения, не позволяющие использовать их в тех областях, которые не запрограммированы искусственным интеллектом. В указанной ситуации участие человека в управлении автомобилем не требуется, но он в любом случае должен быть на месте водителя. Пятый уровень автономности – это

¹ <https://www.fool.com/investing/2018/09/06/self-driving-cars-understanding-6-auto-nomous-level.aspx> (дата посещения сайта - 17 ноября 2019 г.)

автопилот, не имеющий каких – либо ограничений, пока только остается планами и разработками инженеров, когда как авто меньшего уровня автономности уже тестируются на дорогах Москвы и Татарстана.

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод о том, что пока беспилотники без водителя – это только разработки и проекты будущих лет, и независимо от уровня автономности кресло водителя будет занято человеком, который, в свою очередь, всегда может оценить и проконтролировать складывающуюся обстановку на дороге, поэтому целесообразно говорить о том, в случае ДТП с участием робокара гражданско – правовую ответственность должен нести водитель или собственник данного авто, как и в случае аварии с участием классической машины.

Хотя создание беспилотных автомобилей направленно на то, чтобы усилить безопасность дорожного движения и снизить число автокатастроф, беспилотник остается автомобилем, а, следовательно, источником повышенной опасности. В таком случае возмещение ущерба было бы целесообразно осуществляться на основании ст. 1079 ГК РФ¹. Вред должен возмещаться юридическими лицами и гражданами, в качестве которых могут выступать владельцы, лица, управляющие транспортным средством по доверенности, либо лица, которые осуществляли управление автомобилем незаконно завладев им(в данном случае, владелец освобождается от ответственности согласно п.2 ст. 1079 ГК РФ), если источник повышенной опасности нанес его. Вышеуказанная ситуация, а именно авария с участием лица, противоправно завладевшим транспортным средством, является не единственным основанием, когда собственник может быть освобожден от возмещения ущерба. В п.1 ст. 1079 ГК РФ указывается, что владелец освобождается от возмещения вреда полностью или частично в случаях, если доказано, что ущерб был нанесен вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. В данном случае краеугольным камнем становится тот факт, что беспилотники управляются за счет искусственного интеллекта. И что же делать, если ДТП произойдет по вине программного обеспечения автомобиля? Пока ответ на данный вопрос смогли дать только эксперты Великобритании, исследующие юридические аспекты внедрения беспилотного транспортного средства. Стоит отметить, что британские власти просто не предполагают ситуации, когда в авто будут отсутствовать руль, педали и водитель, поэтому речь идет лишь о правовом регулировании гражданской ответственности для авто до четвертого уровня автономности.

В Великобритании активно обсуждается проблема ответственности, и в рамках проекта «VehicleTechnologyandAviationBill»² были установлены

¹ «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)» от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

² <https://bespilot.com/chastye-voprosy/kto-otvechaet-esli-ba-popadet-v-avariyu> (дата посещения сайта - 17 ноября 2019 г.)

следующие основные постулаты будущих правовых норм в отношении беспилотного транспорта. В данном проекте было рассмотрено четыре ситуации, в которых был определен виновник ДТП. Первый случай рассматривает факт, если в момент оформления страхового полиса страховая компания была проинформирована о том, что транспортное средство будет использоваться в режиме автопилота, тогда она несет полную ответственность по застрахованному авто. Если же беспилотный автомобиль не застрахован, тогда в случае аварии ответственность будет нести автовладелец. В другом случае, если аварийная ситуация возникла по причине сбоя в программном обеспечении или оборудовании, тогда виновником признается компания-производителя. Если авария стала следствием вмешательства автовладельца в программное обеспечение или собственник не выполнил указания производителя (например, не провел обновление программного обеспечения вовремя), тогда страховщик может взыскать страховую выплату с автовладельца.

Исходя из вышесказанного можно сделать вывод, что страховка для самоуправляемых машин с искусственным интеллектом, в таком случае, мало чем отличается от обычного обязательного страхования автомобильной гражданской ответственности, а виновник устанавливается исходя из определенных обстоятельств.

Не стоит упускать из внимания такой момент, что вследствие аварии ущерб может быть нанесен не только одному транспортному средству, а значит, в данном случае также уместно применение действующей нормы, а именно п.3 ст. 1079 ГК РФ. В этой ситуации владельцы транспортных средств несут солидарную ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия автомобилей третьим лицам по вышеуказанным основаниям, с учетом обстоятельств, которые позволяют установить виновника происшествия.

Подводя итоги вышеизложенному, можно сделать вывод о том, что за последнее время научно – технический прогресс все больше набирает обороты, появляются современные изобретения, которые в свою очередь порождают новые общественные отношения, нуждающиеся в правовом регулировании. Хотя массовое внедрение беспилотников в жизнь общества стоит ожидать не ранее чем через пять лет, урегулирование данного аспекта является бесспорно важным. Стоит начать с того, что необходимо признать робокары разновидностью транспортного средства, так как беспилоты отвечают всем критериям, которые указаны в определении, данного законодателем.¹ Также беспилотные автомобили следует признать источником повышенной опасности, в силу того, что они, как и обычный

¹Постановление Правительства РФ от 23.10.1993 № 1090 (ред. от 04.12.2018) "О Правилах дорожного движения" (вместе с "Основными положениями по допуску транспортных средств к эксплуатации и обязанности должностных лиц по обеспечению безопасности дорожного движения") // Справочная правовая система «Консультант Плюс».

автомобиль, создают повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля со стороны человека.¹ Стоит задуматься над тем, чтобы расширить список субъектов и объектов обязательного страхования, закрепленных в Федеральном законе от 25.04.2002 N 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств».² Дополнению подлежит ст. 1079 ГК РФ. В этой статье уместно введение нового абзаца, который предусматривает возможность возложения обязанностей по возмещению вреда на производителя (изготовителя) беспилотных автомобилей в случае установления их вины в возникновении вреда. Данные изменения в законодательстве могут стать базовыми шагами на пути к строительству новых правовых норм.

Нарейко А. С.
Курсант 3 курса
Владимирский юридический
институт ФСИН России
anton.lebron2332@gmail.com
8-910-671-99-02

Научный руководитель:
Ешкилева Н. А.
Старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Владимирский юридический
институт ФСИН России
eshkileva@mail.ru
89206287173

Проблемные аспекты лизинга сегодня

Аннотация: в данной статье рассматриваются вопросы, касающиеся лизинга в России. Производится анализ проблем финансовой аренды и их решения.

Ключевые слова: финансовая аренда, налоговые льготы, проблематика, аренда.

¹Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 № 1 "О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина" // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

²Федеральный закон от 25.04.2002 № 40-ФЗ (ред. от 01.05.2019) "Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств" (с изм. и доп., вступ. в силу с 29.10.2019) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

Для более точного рассмотрения данной проблематики необходимо сначала разобраться, что же такое лизинг? Лизинг – вид финансовых услуг, форма кредитования для приобретения основных средств предприятиями и других товаров физическими и юридическими лицами. В соответствии со статьёй 665 Гражданского кодекса Российской Федерации по договору финансовой аренды арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование¹. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца. Предметом лизинга могут являться любые неупотребляемые вещи (в том числе предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другое движимое и недвижимое имущество)².

Основными нормативными актами, регулирующими лизинговые правоотношения на территории Российской Федерации, в настоящее время являются:

1. Конвенция УНИДРУА «О международном финансовом лизинге» (Оттава, 28 мая 1988 г.);
2. Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. N 16-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к Конвенции УНИДРУА о международном финансовом лизинге»;
3. Гражданский кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)» от 29 октября 1998 г. N 164-ФЗ;
4. Специальные нормы ГК РФ о лизинге применяются вместе с общими положениями об аренде и обязательствах. По общему правилу к лизингу применимы все нормы ГК РФ, регулирующие договор аренды.

Разобравшись с сущностью понятия «лизинга» следует также рассмотреть способ получения данной финансовой аренды:

1. Поиск заинтересованной в лизинге компанией (лизингополучатель) поставщика (продавца) необходимого имущества;
2. Обращение заинтересованной фирмы в лизинговую компанию (лизингодатель);
3. Приобретение выбранного имущества лизинговой компанией;
4. Передача во временное пользование предмета лизинга заинтересованной компании.

Рассмотрев все наиболее общие вопросы лизинга перейдем к рассмотрению основных проблем. Процесс внедрения и развития лизинга в России обусловлен в первую очередь плохим состоянием парка оборудования и устаревшим техническим оснащением производств, низкой инвестиционной активностью на рынке. Кроме того, на сегодняшний день

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) 26.01.1996 №14-ФЗ (ред. от 18.03.2019) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 5, ст. 410.

² Федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)» от 29.10.1998 № 164-ФЗ // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1998. - № 44, ст. 5394.

рост барьеров для доступа на финансовые рынки, общее снижение платежеспособности клиентов, падение уровня деловой активности – особенно актуальные проблемы на фоне снижения государственного финансирования компаний-лизингополучателей и сложной экономико-политической обстановки в стране. Это в конечном итоге может негативно сказаться как на действующих лизинговых проектах, так и на будущем всей сферы лизинга. Конечно, по мнению многих экспертов, проблемы не несут фатального исхода, но все же требуют большого внимания¹.

Сегодня можно выделить следующие проблемные вопросы лизинга в нашей стране:

1. компаний, оказывающие лизинговые услуги, функционируют на российском рынке не в достаточном количестве;
2. высокий банковский процент по кредитам для бизнеса;
3. использование лизинга исключительно как формы кредитования;
4. недостаточное информирование населения о возможностях использования данного финансового инструмента;
5. недостаточная правовая регламентация отношений в сфере лизинга, например, возможности возврата в короткие сроки предмета лизинга обратно при расторжении договора;
6. недостаточное субсидирование государством лизингового рынка;
7. недостаточное развитие инфраструктуры лизингового рынка.

Анализируя данные проблемы можно сделать вывод, что лизинг в России хоть и развивается, но делает это не теми темпами, которыми он мог бы и должен развиваться как в зарубежных странах. Связано это всё с тем, что у российских граждан менталитет, который не позволяет в полном объеме реализовывать какие-либо новеллы, также необходимо большее количество рекламы данной сферы деятельности, так как большинство граждан попросту не знают, что такое лизинг, для чего он нужен, как его получить и что с его помощью можно приобретать, в то время когда в Канаде почти каждый 3-й автовладелец предпочтет стандартной покупке транспортного средства покупку его в лизинг, так как через три года у него будет выбор между возвратом автомобиля лизинговой компании или дальнейший выкуп у неё данное транспортное средство с меньшей переплатой ежели осуществить покупку машины в кредит².

Решение вышеуказанных проблем возможно достичь при выполнении следующие мероприятия:

1. Предоставление налоговых льгот лизинговым компаниям, работающим в первую очередь на рынке высоких технологий;
2. более широкое использование процедуры создания лизинговых компаний непосредственно при организациях, имеющих свое производство.

¹ Просветов Г.Н. Лизинг. Задачи и решения. М.: Альфа-Пресс, 2010. 160 с.

² Громов С. А. Коренной поворот в практике применения законодательства о лизинговой деятельности // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11. С. 74-104; № 12. С. 113—155.

Это послужит реализации всего комплекса услуг по доставке, обслуживанию, замене лизингового оборудования;

3. создание эффективной информационной среды, которая будет способствовать распространению сведений о юридических и финансовых основах различных видов лизинга;

4. формирование государственно-частных партнерств, учредителями которых могут выступать производители оборудования и транспортных средств, крупные лизингополучатели и их ассоциации;

5. расширение нормативно-правовой базы регламентирующей отношения в сфере финансовой аренды, в частности внесения статей в параграф 6 главы 34 Гражданского Кодекса Российской Федерации касающихся возможности арендатора сдавать предмет договора в субаренду и более конкретной регламентации действий арендатора и арендодателя по истечению срока договора;

6. привлечение иностранных инвестиций для развития международного сотрудничества по вопросам лизинга;

7. информирование граждан о преимуществе лизинга как финансового инструмента по сравнению с кредитом.

Все вышеизложенные предложения могут быть реализованы в рамках федеральной программы по развитию лизинговых операций в Российской Федерации, которая позволила бы в значительной степени активизировать процессы обновления основных фондов промышленности и транспорта¹.

Делая вывод можно сказать, что сегодня в России началось формирование некоторых позитивных условий для развития лизинга в области законодательной, правовой и методической базы. Наряду с этим увеличиваются потребности российских организаций в скорейшем обновлении технических средств производства для выпуска новой и конкурентоспособной продукции.

Рассмотрев все вышеперечисленные проблемы и пути их решения можно сделать прогноз, что в ближайшие годы оборот операций, связанных с лизингом, существенно увеличится и будет стремительно развиваться, как в большинстве западных стран.

¹ Русавская О. В. Развитие лизинга в России: проблемы и перспективы // Научно-методический электронный журнал «Концепт». – 2016. – Т. 11. – С. 2016–2020. – URL: <http://e-ko№cept.ru/2016/86431.htm>. (дата обращения 11.11.2019).

Неволина А.В.
студент 2 курса
Западно-Уральский институт
экономики и права
nevolina-00@list.ru
8-908-274-75-98

Научный руководитель:
Михалева Г. Г.
старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
Западно-Уральский институт
экономики и права
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Гражданско-правовая защита авторских прав: понятие, формы и способы

Аннотация: в данной статье рассматриваются и исследуются понятия, формы и способы гражданско-правовой защиты авторских прав.

Ключевые слова: Авторское право, защита авторских прав, формы защиты, способы защиты.

Авторские права представляют собой интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. В авторское право входят: исключительное право на произведение; право авторства; право автора на имя; право на неприкосновенность произведения; право на обнародование произведения. Так же автору принадлежат такие права как право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства и другие.

Как и любая другая собственность авторское право подлежит защите со стороны государства. Следует различать понятия защиты и охраны права. (Щербакова, 2010, №10)(сноска на учебник из интернета глава 5). Авторские права охраняются гражданско-правовыми, уголовно-правовыми, административно-правовыми и другими мерами защиты.¹ Гражданско-правовые способы защиты авторских прав – это предусмотренные законом или договором правоохранительные, материально-правовые меры, используемые правообладателями при непосредственном нарушении авторских прав либо угрозе их нарушения. (сноска на статью 1).

¹ Свечникова И. В. Авторское право/Издательство: Дашков и Ко, 2017 г.

В соответствии с п.2 ст. 1250 требования по защите интеллектуальных прав могут предъявлять правообладатели, организации по управлению правами на коллективной основе, а также иные лица в случаях, установленных законом.

Правообладателям может являться непосредственно автор в силу того, что «исключительное право на результат интеллектуальной деятельности, созданный творческим трудом, первоначально возникает у его автора так же это право может быть передано автором другому лицу по договору или может перейти другим лицам по основаниям установленным законам».

К способам защиты авторских прав можно отнести: признание права – к лицу, которое отрицает или иным образом не признает право, нарушая тем самым интересы правообладателя; пресечение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, - к лицу, совершающему такие действия или осуществляющему необходимые приготовления к ним, а также к иным лицам, которые могут пресечь такие действия; возмещение убытков – к лицу, неправомерно использовавшему результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации без заключения соглашения с правообладателем (бездоговорное использование) либо иным образом нарушившему его исключительное право и причинившему ему ущерб, в том числе нарушившему его право на вознаграждение; изъятие материального носителя - к его изготовителю, импортеру, хранителю, перевозчику, продавцу, иному распространителю, недобросовестному приобретателю; публикация решения суда о допущенном нарушении с указанием действительного правообладателя – к нарушителю исключительного права.¹

К более эффективному способу защиты авторских прав относятся компенсации. Она применяется для отдельных видов результатов интеллектуальной деятельности или средств индивидуализации. (статья 1270.1 ГК РФ) Правообладатель вправе потребовать от нарушителя в место возмещения убытков выплаты компенсации. Размер компенсации устанавливает суд в зависимости от обстоятельств дела и характера нарушения.

Защита авторских прав осуществляется посредством применения надлежащей формы. Под формой защиты понимается комплекс внутренних согласованных организационных мероприятий по защите субъективных прав и охраняемых законом интересов. (сноска а статью) Различают две основные формы защиты – юрисдикционную и неюрисдикционную.

Неюрисдикционная форма защиты охватывает собой действия организаций и граждан по защите авторских прав и охраняемым законам интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без обращения за помощью к государственным или иным компетентным органам. Таким образом появляется возможность урегулирования конфликта в досудебном

¹ Новокшопова Н.А. Гражданско-правовая защита авторских прав // ОУ ВО «ЮжноУральский институт управления и экономики», 2017.

порядке. Это может происходить в форме, претензии которую правообладатель направляет нарушителю с предложением вступить в переговоры или решить спор мирным путём. Тем не менее узкий спектр неюрисдикционных мер защиты приводит к появлению возможности отказа в совершении определённых действий в интересах одной из сторон. Также к данной форме защиты относится самозащита прав. В ст.14 ГК РФ содержатся требования к способам самозащиты. Самозащита гражданских прав допускается в случае если эти способы соразмерны нарушению и не выходят за пределы действий, необходимых для пресечения.

Юрисдикционной формой защиты является деятельность уполномоченных государственных органов по защите авторских и смежных прав. Данная форма защиты является наиболее эффективной. Она подразделяется на специальный и общий порядок защиты прав. Защита авторских прав осуществляется по общему правилу в судебном порядке. Споры по авторскому праву подлежат рассмотрению судами общей компетенции.¹ В случае если сторонами правоотношения являются юридические лица, данный спор относится к подведомственности арбитражного суда. Так же по соглашению сторон спор может быть передан в третейский суд. Защита авторских прав в суде происходит путём подачи иска, который выступает в качестве средства судебной защиты авторских прав, он должен содержать в себе требования, предоставляемые к ответчику и обстоятельства, которые послужили основаниями для требования. Судебный порядок защиты может применяться во всех случаях кроме тех, которые прямо указаны в законе.²

На основании вышесказанного можно сделать вывод о том, что гражданско-правовая защита авторского права — это определённые меры применяемые в случаях нарушения авторского и смежного с ним права. В гражданско-правовую защиту авторских прав входят способы, а также формы защиты, осуществляемые государством или гражданами самостоятельно как в случае с неюрисдикционными мерами.

¹ Щербачева Л.В. Защита авторских прав // Вестник Московского университета МВД России 2015, № 10.

² Макаров Т. Г. Формы защиты авторских прав // Бизнес в законе, 2017, №2.

Немудрякин И. Б.
Магистрант 2 курса
Института магистратуры и аспирантуры
ФГБОУ ВО «СГЮА»
nemudryakinilya@gmail.com
8-939-700-88-23

Научный руководитель:
Балашова И. Н.
Доцента кафедры
гражданского процесса
ФГБОУ ВО «СГЮА», к.ю.н.

Характеристика сторон при рассмотрении дел о защите прав потребителей

Аннотация: В данной статье рассматриваются характеристики сторон при рассмотрении дел о защите прав потребителей. В соответствии с гражданско-процессуальным законодательством РФ сторонами в гражданском судопроизводстве являются истец и ответчик. Наше внимание будет направлено на изучение таких сторон в гражданском судопроизводстве по делам о защите прав потребителей как истцов-потребителей и ответчиков-продавцов.

Ключевые слова: Истец-потребитель, ответчик (продавец), защита прав потребителей, процессуальная дееспособность и правоспособность.

Важнейшей задачей и ключевой функцией государства считается защита прав и свобод человека и гражданина. Предоставленная задача нашла свое отражение в основном законе нашего государства – Конституции Российской Федерации. На протяжении всей своей жизни, пожалуй, каждый гражданин-потребитель сталкивался с ситуациями о защите своих прав, имея дело с некачественно оказанной услугой или бракованным товаром. С полной уверенностью можно сказать, что обозначенная категория дел является одной из самых распространенных в производстве судов общей юрисдикции.

Истец и ответчик в соответствии с гражданско-процессуальным законодательством являются сторонами в гражданском судопроизводстве¹. Потребитель – гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы,

¹ См.: ст. 38 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532. 2018. № 53 (часть I). Ст. 8488.

услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности¹.

Исследовав предоставленное определение, можно выделить свойства, которыми обладает истец – потребитель, им является физическое лицо (гражданин), в том числе и индивидуальный предприниматель. Однако относительно данного свойства бытует мнение, что к числу потребителей необходимо причислять и юридические лица. Так, например, Э.Г. Корнилов² считает, что следует дополнить понятие «потребитель», подсоединив к числу потребителей юридических лиц, ограничив возможности применения в отношении них Закона РФ «О защите прав потребителей» также сферой личного потребления. С данным мнением сложно согласиться, поскольку потребитель всегда выступает менее защищенной стороной договора, именно поэтому закон предоставляет обусловленные правовые гарантии.

Следующим свойством, которым обладает потребитель можно назвать то, что гражданин приобретает товар, не связанный с извлечением прибыли, именно поэтому данный признак имеет существенное значение.

«При наличии гражданской процессуальной дееспособности и правоспособности потребитель может отстоять свои нарушенные права, обратившись в судебную инстанцию. Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами РФ, иностранными гражданами и лицами без гражданства, юридическими лицами. Процессуальная дееспособность – способность своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю. По общему правилу она принадлежит в полном объеме гражданам, достигшим восемнадцати лет, а также несовершеннолетним лицам со времени вступления их в брак или объявления их полностью дееспособным (эмансипация)»³.

На сегодняшний день довольно часто нарушенные права граждан-потребителей защищают общественные организации, так называемые общества защиты прав потребителей. Рассматриваемые общественные организации, выступая на стороне потребителей в судебных инстанциях, имеют свои особенности, поскольку общественные организации в защиту прав потребителя могут обращаться только с письменного согласия гражданина-потребителя.

Ученые усматривают в этом реализацию принципа диспозитивности в гражданском судопроизводстве. Российский юрист В.М. Жуйков утверждает о том, что предписание о наличии письменного обращения

¹ Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 ред. от 18.07.2019) «О защите прав потребителей» // СЗ РФ. 1996. № 3. ст. 140. СЗ РФ. 2019. № 29 (Часть I). Ст. 3858.

² Корнилов Э.Г. Защита прав потребителей при рассмотрении гражданских дел в суде общей юрисдикции: дисс. канд. юрид. наук. Москва, 1999. С. 172.

³ См.: Гиматдинова Г.Ф. Лица, участвующие в делах о защите прав потребителей // Отечественная юриспруденция, 2016. № 6 (8). С. 90-98.

заинтересованного лица прямо вытекает из ст. 46 основного закона нашего государства – Конституции РФ, согласно которому реализация права на судебную защиту и осуществление гражданских прав зависят от собственного усмотрения¹. Общественные организации, защищающие нарушенные права истцов-потребителей, выступают в судебных органах на основании закона не представителями, а скорее процессуальными истцами. Соответственно, расходы, понесенные общественной организацией, не могут считаться расходами на оплату услуг представителя и поэтому не взыскиваются с ответчика-продавца.

По делам о защите прав потребителей ответчиком может быть лицо, виновное в нарушении прав истца-потребителя. Виновность ответчика выражается в том, что ответчик-продавец продает или изготавливает бракованный товар, оказывает некачественную услугу. В качестве ответчика могут выступать продавец, изготовитель, исполнитель как индивидуальный предприниматель, организация любой организационно – правовой формы.

Таким образом, можно прийти к выводу о том, что сторонами при рассмотрении дел о защите прав потребителей могут выступать – истец-потребитель (физическое лицо) и ответчик-продавец, как правило, юридическое лицо либо индивидуальный предприниматель, извлекающий прибыль, продавая товар или оказывая услуги различными способами.

Нилов И. А.
Студент 2 курса
ПГГПУ
8-982-486-35-05

Научный руководитель:
Михалева Г. Г.
старший преподаватель ПГГПУ
Galina_perm@mail.ru

Компенсация морального вреда как способ защиты гражданских прав

Данная статья раскрывает способы компенсации морального вреда и случаи, в которых эта компенсация применяется.

Моральный вред – неблагоприятные изменения в охраняемом законом благе, которое может быть как имущественным, так и неимущественным. Неимущественные блага: жизнь, здоровье, честь, достоинство, доброе имя, неприкосновенность частной жизни, семейная тайна, личная тайна, свобода –

¹ Жуйков В. М. Принцип диспозитивности в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция, 2003. № 7. С. 24.

всё это перечислено в конституции и гражданском кодексе РФ. В конституции РФ (ч. 1 ст. 55) утверждается, что это перечисление основных прав и свобод не толкуется как умаление других прав и свобод человека и гражданина. То есть вышеперечисленные блага ставятся вровень с имущественными, политическими и иными благами граждан. Содержание морального вреда как страдание для человека означает, что действие того, кто причинил вред, обязательно находят отражение в сознании потерпевшего и вызывают психическую реакцию (как правило, негативную). Человек испытывает неблагоприятные ощущения (физические страдания) или переживания (нравственные страдания), которыми являются: стыд, страх, унижения и т.д. Неправомерное поведение причинителя морального вреда может вызывать у потерпевшего вышеперечисленные нравственные страдания в разной степени тяжести. Таким образом, потерпевший полностью или частично лишается психического благополучия.

Пленум Верховного Суда РФ в своём постановлении от 20 декабря 1994 года №10 уделил внимание понятию и содержанию морального вреда: «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда», указав, что под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания причинённые действиями или бездействиями посягающими на принадлежащие гражданину нематериальные блага по рождению или по закону, или нарушающими его личные неимущественные права (право на пользование своим именем, авторское право и прочие права в соответствии с законом об охране прав на результаты об интеллектуальной деятельности), либо имущественные права граждан¹.

Физические страдания – одна из форм морального вреда в том его виде, в каком его определяет российское законодательство (ст. 151 ГК). Физический вред (органический вред) – это любые негативные изменения в организме человека, препятствующие его благополучному биологическому функционированию. Исходя из этого отмечаем, что понятия «физические страдания» и «физический вред» не совпадают по своему содержанию.

Ответственность за причинение морального вреда возникает при наличии вины причинителя вреда в форме умысла или неосторожности. Несмотря на это, действующее законодательство РФ может не посчитать вину необходимым условием ответственности за причинение морального вреда

Согласно статье 1100 ГК компенсация морального вреда устанавливается независимо от наличия вины причинителя в определенных случаях:

- вред причинён жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности

¹ Постановление Пленума Верховного суда РФ «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда» от 20.12.1994 , №10 (ред. от 15.01.1998) // Российская газета от 08.02.1995, №29, Российская газета от 29.01.1998, №17.

- вред причинён в результате незаконного осуждения или привлечения к уголовной ответственности гражданина, незаконного применения меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ

- вред причинён распространением сведений, порочащих честь, достоинство, репутацию гражданина

- другие случаи, предусмотренные законом

Состав оснований ответственности за причинение морального вреда незаконными действиями, нарушающими личные неимущественные права автора в большинстве случаев общий – наличие морального вреда, противоправные действия причинителя вреда, наличие причинно-следственной связи между двумя вышеизложенными позициями, вина причинителя вреда. Такие посягательства на неприкосновенность производителя, которые одновременно представляют собой распространение сведений, умаляющих честь и достоинство автора (репутацию) являются исключением¹.

Такие действия выполняются путём сопровождения произведения не санкционированными автором предисловием, комментарием, пояснением. В таких случаях обязанность компенсировать моральный вред возникает независимо от вины причинителя.

Таким образом, компенсация морального вреда является как способом защиты гражданских прав, так и мерой юридической, гражданско-правовой ответственности, охватывает сферу не только гражданско-правовых отношений, но и уголовно-правовых, трудовых, семейных, административно-правовых и др. Сегодня действующее гражданское законодательство рассматривает только денежную форму компенсации причинённого вреда. Однако в юридической науке ведутся дискуссии и об иных формах компенсации, как например Н.С. Малеин подчеркивает, что суть вопроса состоит в предоставлении потерпевшему возможности облегчить моральные потери, страдания, восстановить его коммуникабельность и т.п.

Тем не менее особенности компенсации морального вреда, предусматривающего физические и нравственные страдания, отрицают применение натурального способа возмещения вреда.

Установление критериев, более развернутых, нежели приводимые в статье 1101 ГК РФ сподвигло бы к устранению пробелов в законодательстве относительно данной сферы².

Институт компенсации морального вреда является основным способом защиты нематериальных благ. Это подчёркнуто на законодательном уровне. Данное обстоятельство является главным для правильного понимания

¹ Воронова Ю.В. Моральный вред: обратная сторона гуманизма// Адвокат.- 2015. - №8

² Малеин Ю.С. Юридическая ответственность // Правовая система. Функционирование и развитие. – М, 2014. – Т.2

основного назначения этого института (в условиях недостаточной эффективности применения гражданского законодательства, регулирующего личные неимущественные блага), которое может принести более высокие результаты в усиливающейся гарантии реализации обязанности государства обеспечить соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина.

Ноговицына Л. Д.
студент 2 курса
Прикамский социальный институт
Chameleon22000@mail.ru
8-909-733-42-91

Научный руководитель:
Михалева Г. Г.
старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
Прикамский социальный институт
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Юридические последствия совершения оспоримой сделки

Аннотация: в статье рассматриваются юридические последствия совершения оспоримой сделки. Правовая природа недействительных сделок, когда действия стороны оспоримой сделки обладают признаком виновности и направлены на достижение корыстных целей за счет интересов контрагента.

Ключевые слова: оспоримые сделки; недействительность сделок; юридические последствия; гражданско-правовая ответственность.

Сделка – один из центральных институтов и одно из центральных понятий в системе гражданского права. Понятие сделки содержится в ст. 153 Гражданского кодекса Российской Федерации¹.

«Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей».

Из данного определения сделки можно сделать вывод, что сделки рассматриваются, как действия, направленные на достижение определенных правовых последствий, а, именно, на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 18.03.2019 № 34-фз

В этом определении отсутствует указание на характер действий сторон сделки, (правомерность) а также на то, что сделка должна влечь именно те правовые последствия, на которые была направлена воля сторон.

В науке гражданского права существует множество вопросов, касающихся недействительных сделок. Исследуя правовые последствия совершения оспоримой сделки, многие авторы говорят, что основным последствием совершения оспоримой сделки является юридическая ответственность.

Согласно позиции М. Д. Шаргородского и О.С. Иоффе, юридическая ответственность может быть определена как наложение или применение мер принудительного характера, а также этих мер государственного принуждения или другой реакции государства на правонарушение или иное нарушение требований закона. Так, авторы утверждают, что юридическая ответственность является мерой принуждения к соблюдению требований верховенства закона, применяемых органами государственной власти к лицам, нарушившим это правило.

Государственное принуждение и ответственность не являются идентичными понятиями. Но в то же время наказание за правонарушение можно считать мерой государственного принуждения, но юридическая ответственность не ограничивается наказанием. Специфика гражданской ответственности заключается в ее функциональной направленности не для наказания правонарушителя, а для восстановления положения потерпевшего. И в связи с этим целесообразно рассматривать гражданско-правовую ответственность как обязанность нарушителя подвергаться указанным в законе неблагоприятным последствиям, направленным на восстановление нарушенных прав и защищенных интересов потерпевшего лица.¹

Сделку можно признать ничтожной только в тех случаях, когда:

1) на ничтожность сделки указано в самом ГК РФ или другом нормативном правовом акте;

2) сделка нарушает требования закона или иного правового акта и при этом посягает на публичные интересы;

3) сделка нарушает требования закона или иного правового акта и при этом посягает на права и охраняемые законом интересы третьих лиц²

При признании сделок недействительными определении вида их недействительности, применяя п. 1 или п. 2 ст. 168 ГК РФ, основным вопросом становится определение того, чьи интересы были нарушены в результате совершения соответствующей сделки. Если нарушенные интересы ограничены интересами сторон договора, сделка оспорима; если сфера нарушения интересов выходит за пределы договора, значит, есть основания для ничтожности сделки.

¹ Сухочев А.В. «Оспоримые сделки в гражданском праве России» 2008 г.

² Е.В. Голобородкина Статья «правовые последствия совершения оспоримой сделки» 2014г.

Говоря о таком методе защиты, как недействительность сделок и применение последствий, следует отметить, что в рамках этого метода защиты есть два независимых метода: аннулирование сделки и применение последствий ее недействительности.

Несомненно, недействительные сделки должны приводить к отмене, устранению уже достигнутого результата и восстановлению первоначальной позиции, которая существовала до заключения сделки.

Однако реституция не должна приравниваться к судебному признанию сделки недействительной. Последнее является лишь решением, в силу которого оспариваемая сделка, существовавшая как юридический факт, отменяется.

Следует также отметить, что в случае некоторых спорных сделок методы применения последствий становятся другими, чем те, которые предусмотрены в ст. 12 Гражданского кодекса Российской Федерации. В частности, речь идет о совершении спорных сделок с контрагентом, который встречает признаки несостоятельности (банкротства).

Другими словами, предусматривая классификацию требований участников таких сделок на более поздней стадии удовлетворения требований, законодатель фактически ввел дополнительные ограничения на нарушителей, чтобы предотвратить подобные нежелательные действия в будущем, т. е. В рамках При применении последствий недействительности таких сделок реализуется не только метод защиты, направленный на восстановление нарушенного права. Этот метод влечет за собой дополнительные негативные последствия для правонарушителя, что в литературе относится именно к ответственности.¹

Из данной статьи можно сделать вывод, когда действия стороны оспоримой сделки обладают признаком виновности и направлены на достижение корыстных целей за счет интересов контрагента закон прямо устанавливает обязанность одной стороны возместить причиненные убытки другой стороне. Эта обязанность связана с перепреванием виновной стороной дополнительных неблагоприятных последствий.

¹ Сысоева О. В. Подозрительные сделки: понятие, виды // Юрист. – 2011. – № 18. – С. 24-29.

Огородов И. Д.
Студент 4 курса
НИУ ВШЭ – Пермь
i-ogorodov@mail.ru
8-982-256-44-90

Научный руководитель:
Мальцев Н. М.
Старший преподаватель кафедры
гражданского и предпринимательского права
НИУ ВШЭ – Пермь
NMMaltcev@hse.ru
8-342-200-95-34

Юрисдикционные аспекты в отношении споров с участием потребителей при дистрибуции цифрового контента в законодательстве Европейского Союза и Российской Федерации

Аннотация: в статье рассматривается правовое регулирование аспектов судебной юрисдикции в отношениях, складывающихся в цифровой среде, между субъектами предпринимательской деятельности и потребителями. Проводится сравнительный анализ законодательства Европейского Союза и Российской Федерации в части регулирования сферы цифрового пространства. В статье дан обзор некоторых проблем, возникающих в судебной практике, при предоставлении услуг в Интернет-сфере.

Ключевые слова: цифровой контент, судебная юрисдикция, Интернет, Европейский Союз, коллизионные нормы.

Вопросы юрисдикции государств, связанные с регулированием отношений в глобальной сети Интернет, являются широко обсуждаемыми в современной правовой науке.

Безусловно, развитие информационных технологий создает новые возможности для развития электронной коммерции – легкость распространения цифрового контента, его доступность, незначительная стоимость такого контента, но также и порождают ряд проблем – проблема идентификация пользователей в сети Интернет, проблема защиты прав пользователей, проблема защиты персональных данных пользователей в Интернете.

Понимание вопросов юрисдикции разнится в различных правовых порядках. Наиболее часто доктрина и законодательство сходятся во мнении, что юрисдикция представляет собой три основных аспекта: предписывающая юрисдикция, судебная юрисдикция, принудительная юрисдикция.

Предписывающая юрисдикция представляет собой полномочие государства устанавливать общеобязательные правила поведения (принимать нормативные правовые акты). Судебная юрисдикция представляет собой полномочие государства подчинять физических и юридических лиц выносимым его судами решениям. Принудительная юрисдикция представляет собой полномочие государства осуществлять принудительное исполнение вынесенных его органами решений, в том числе судебных.¹

Наиболее актуальными для исследования предполагаются вопросы установления судебной юрисдикции как базовые начала определения, каким судом будут рассматриваться споры, возникающие из правоотношений, складывающихся при дистрибуции цифрового контента.

Архитектурные особенности сети Интернет порождают сложности, которые выражаются в том, что Интернет не имеет географических границ, и возникает коллизия в юрисдикциях различных государств, вследствие которой добиться исполнения решения иностранного суда практически невозможно.

Каким образом разрешаются вопросы, связанные с юрисдикцией, в праве Европейского Союза?

Основной принцип установления судебной юрисдикции в праве Европейского Союза закреплен в Регламенте ЕС N 1215/2012 от 12 декабря 2012 г. «О юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам». Согласно ст. 4 Регламента иск может быть предъявлен в суд по месту domicilia ответчика.² В данном случае суд обладает общей юрисдикцией в отношении места domicilia ответчика и компетентен рассматривать любые споры.

В рамках защиты прав потребителей в Европейском союзе под действие Регламента попадают не все потребительские договоры, а только те, которые опосредуют отношения B2C. Такие отношения представляют собой «форму электронной торговли, цель которой – прямые продажи для конечного потребителя – физического лица».³

Физические лица в данном случае выступают слабой стороной в договорных отношениях, и возможность защиты их прав определяется особыми критериями направленности деятельности, которые позволяют

¹Recommendation No R (97)11 of the amended model plan for the classification of documents concerning State practice in the field of public international law//СПС «КонсультантПлюс» (датаобращения: 16.11.2019).

²Регламент ЕС № 1215/2012 от 12 декабря 2012 г. «О юрисдикции, признании и исполнении судебных решений по гражданским и коммерческим делам»//СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

³Dave Chaffey E-Business and E-Commerce Management Int. Journal of Business Science and Applied Management, Volume 2, Issue 1, 2007 [Электронный ресурс] // https://www.academia.edu/9314627/E-BUSINESS_AND_ECOMMERCE_MANAGEMENT_STRATEGY_IMPLEMENTATION_AND_PRACTICE_Fourth_Edition_at_BULLET_at_BULLET_at_BULLET_at_BULLET (датаобращения: 16.11.2019).

определить применимость закона той страны, в которой находится конечный потребитель, где возникают отношения в сети Интернет.

Наличие такого критерия свидетельствует о том, что предприниматели осуществляют свою деятельность на территории конкретного государства, а значит обязаны соблюдать ее законодательство.

Для определения направления деятельности предпринимателя выработаны специальные критерии, которые были указаны Европейским судом в решении *HotelAlpenhoff*:

- «- потенциально международный характер деятельности;
- описание маршрута к месту нахождения предпринимателя с территории других стран;
- возможность размещения заказа на ином языке и (или) в иной валюте, нежели принятые в стране учреждения компании предпринимателя;
- указание на сайте телефонов с международными кодами;
- наличие расходов на продвижение сайта, делающее его более заметным для иностранных клиентов;
- использование нейтрального доменного имени (вроде «.com», «.eu»), а не географического имени, привязанного к стране, где учреждена компания предпринимателя;
- наличие ссылок на положительные отзывы от клиентов из разных стран.»¹

При сравнительном анализе с судебной практикой Российской Федерации можно сделать вывод о том, что ряд критериев направленности деятельности в отечественной практике не такой обширный. Например, для признания юрисдикции российских судов в сфере Интернета достаточно наличия зарегистрированного доменного имени доменной зоне «.ru».²

Реклама различных сервисов в русскоязычном сегменте сети Интернет также является критерием направленности деятельности в отношении российских потребителей.³

Исключения предусмотрены в отношении договорных и деликтных обязательств. По договорным обязательствам иск может быть подан по месту исполнения такого обязательства либо по месту, указанному в соглашении о подсудности между сторонами в рамках реализации принципа диспозитивности.

В Российской Федерации реализованы те же принципы судебной юрисдикции в рамках договорных обязательств (подп. 6 ч. 3 ст. 402 ГПК РФ

⁴Савельев А.И. Электронная коммерция в России и за рубежом: правовое регулирование. М. "Статут", 2014. С. 88.

⁵Постановление Суда по интеллектуальным правам от 2 октября 2014 г. № С01-856/2014 по делу № А40-102183/2013// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

⁶Савельев А.И. Комментарий к Федеральному закону от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ "Об информации, информационных технологиях и защите информации" (постатейный). М.: Статут, 2015. С. 96.

и подп. 3 ч. 1 ст. 247 АПК). Так, иск к иностранному лицу может быть предъявлен в российский суд не только по месту жительства (местонахождению) такого лица, но и по месту исполнения договора.

Проблема отсутствия понятия цифрового контента в законодательстве России не позволяет точно определить место исполнения обязательств по таким договорам, так как отсутствуют специальные нормы, связанные с регулированием таких правоотношений.

Таким образом, если в качестве стороны договора, заключенного в сети Интернет, выступает потребитель, то в соответствии с п. 7 ст. 29 ГПК РФ и п. 2 ст. 17 Закона о защите прав потребителей иск может быть предъявлен в суд по месту жительства (месту пребывания) истца, по месту заключения или месту исполнения договора.¹ При этом потребитель не может быть лишен права или ограничен в реализации данного права договором.²

Советом Европы 15 апреля 2019 года была одобрена Директива о цифровом контенте, которая определяет цифровые услуги как «услуги, позволяющие создавать, обрабатывать или хранить данные в цифровой форме; услуги, которые позволяют пользователям осуществлять обмен данными в цифровой форме и взаимодействовать иным образом с цифровыми данными, загруженными или предоставляемыми другими пользователями».³

Несмотря на наличие легального толкования «цифровых услуг» в европейском законодательстве, место исполнения таких обязательств по-прежнему определяется на общих основаниях, так же, как и в Российской Федерации.

Одной из особенностей европейского законодательства является наличие принципа *lis pendens*, который предполагает, что рассмотрение возникшего спора будет в приоритете у того суда, в производство которого иск поступил первым по времени. Это направлено на устранение конкуренции между судами и недопущение параллельных разбирательств, что может привести к неэффективности решений суда и злоупотреблению правами истцов.⁴

Таким образом, российское законодательство в выборе судебной юрисдикции в Интернет-сфере очень близко к европейскому в части

¹Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) "О защите прав потребителей"// СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

²Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"//СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

³Directive on certain aspects concerning contracts for the supply of digital content and digital services, Brussels, 3 April 2019 (OR. en) PE-CONS 26/19 [Электронный ресурс] // <https://data.consilium.europa.eu/doc/document/PE-26-2019-INIT/en/pdf> (дата обращения: 16.11.2019).

⁴Гетман-Павлова И.В., Филатова М.А. Принцип *lis pendens* в международном гражданском процессе: проблемы идентичности исков и сторон. Вестник гражданского процесса. 2018. №2. С. 239-263.

выработанных критериев направления деятельности предпринимателей в отношении пользователей-потребителей и выборе подсудности в рамках договорных и деликтных обязательств. Право Российской Федерации в достаточной степени способно защитить права граждан, возникающих из правоотношений в сфере электронной коммерции.

Несмотря на наличие эффективной защиты прав потребителей в сфере электронной коммерции в Российской Федерации, остается ряд проблем, которые не позволяют законодательству о защите прав потребителей в полной степени адаптироваться под цифровые реалии. К таким проблемам относятся: отсутствие дефиниции «цифровой контент» и «цифровые услуги» в российском законодательстве, а также применимость права только лишь к «офлайн-отношениям» между предпринимателями и потребителями. Соответствующие законопроекты уже находятся на рассмотрении в Государственной Думе РФ и представляется, что в скором времени найдут свое отражение в законодательстве России.

Палкина Е. С.

Студент 3 курса
Западно-Уральский институт
экономики и права
ekatpalkina@gmail.com

Научный руководитель:

Михалева Г. Г.

старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
Западно-Уральский
институт экономики и права
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Возмещение убытков как способ защиты гражданских прав

Аннотация: Статья посвящена проблемам возмещения убытков при защите гражданских прав. Так же в статье рассматриваются формы возмещения убытков.

Ключевые слова: гражданские права, убытки, возмещение убытков.

Одной из задач гражданского права является предоставление надлежащей защиты в случаях нарушения прав субъектов правоотношений.

Согласно статье 12 Гражданского кодекса РФ, названной «Способы защиты гражданских прав», возмещение убытков является одной из форм защиты гражданских прав. Механизм данного способа закреплён не только в Гражданском кодексе, но и в ряде других нормативно-правовых актов.

Рассматривая понятие убытков можно обратиться к статье 15 Гражданского кодекса РФ, согласно которой, под убытками принято понимать расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права.

Чтобы различать формы убытков необходимо знать формы ущерба:

1. реальный ущерб – утрата или повреждение имущества пострадавшего лица;

2. упущенная выгода – неполученные доходы, которые пострадавшее лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.

Так же ущерб может быть представлен как:

1. имущественный вред – касается непосредственно имущества. При причинении такого вреда применяется прямое возмещение вреда;

2. моральный или неимущественный вред – нанесение моральных или физических страданий. Например, разрушение чьей-либо деловой репутации).

Так же понятие убытков можно рассмотреть, как нарушенную ценность, так каждое право, рассматриваемое в области гражданского права как право имущественное, имеет известную ценность, которая вследствие правонарушения уничтожается или уменьшается, и это деяние называется ущербом¹.

Следует отметить признаки убытков. Как правило, они являются последствиями неправомерного поведения – действия или бездействия одного лица, нарушающего права другого. Так же убытки несет только то лицо, чьи права были нарушены. Еще одним признаком является то, что формы убытков предусмотрены в законодательном порядке.

Возмещение убытков является универсальным способом, поэтому его можно применять даже в случаях, когда оно не предусмотрено договором или конкретными нормами. Так, например, юридические лица могут требовать, по факту возникновения ситуации невыполнения обязательств по договору с конкретным лицом, полного возмещения ущерба. При этом данный способ не является единственной возможной мерой, применяемой для наказания виновной стороны.

Согласно Гражданскому кодексу, целью возмещения ущерба выступает восстановление права гражданина, которое было нарушено путем совершения противоправных действий другим лицом. В основе возмещения ущерба лежит принцип полной компенсации пострадавшей стороне причиненного ущерба. При установлении суммы ущерба, выплачиваемого пострадавшей стороне, учитывается нанесенный имуществу реальный ущерб и упущенная выгода. Поэтому вопрос полного возмещения требует индивидуального рассмотрения, так как не всегда следует применять

¹ Убытки и практика их возмещения: Сборник статей / Отв. ред. М.А. Рожкова. – М.: Статут, 2006. с. 17

универсальный способ решения проблемы. Принцип полного возмещения для защиты прав действует во всех случаях, кроме ситуаций, решаемых по заранее подписанному договору. Так по договору может быть предусмотрена выплата суммы, меньшей по стоимости.

Так же существует еще один вид возмещения убытков, такой как уплата неустойки. Неустойка взимается в качестве определенных процентов за пользование чужими финансами или за нарушение каких-либо обязательств по договору. Взимается она в денежной форме.

Для полного возмещения ущерба пострадавшая сторона должна доказать наличие и размер полученных убытков, а виновная сторона, согласно статье 45 Конституции РФ, имеет право защищать себя и доказывать незапрещенными законом способами свою невиновность. В случаях не предоставления доказательств подтверждающим наличие убытков, вызванных нарушением права пострадавшего лица, является основанием об отказе в удовлетворении требования об возмещении убытков.

Согласно статье 16 Гражданского кодекса РФ¹. Обязанность возмещения убытков лежит не только на физических и юридических лицах. Так обязанность возмещения РФ, соответствующим субъектом РФ или муниципальным образованием убытков, причиненных гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действия или бездействия государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе в результате издания не соответствующего закону акта государственного органа или органа местного самоуправления.

Панихин А.В.

Курсант 4 курса

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России

panixidin94@mail.ru

Научный руководитель

Долгинов И. С.

Преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России

Некоторые проблемы договора дарения в свете антикоррупционного законодательства в УИС

Аннотация: В настоящей статье рассматривается одна из актуальных проблем в системе государственной и муниципальной службы – процедура

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 21.10.1994 №51-ФЗ. ст. 16.

обмена деловыми подарками в системе государственной и муниципальной службы. Автор делает вывод о правовой и социальной этичности данного явления, основываясь на анализе антикоррупционного законодательства Российской Федерации.

Ключевые слова: государственные служащие, муниципальная служба, коррупция, договор дарения, уголовно-исполнительная система.

Российская Федерация на сегодняшний день является страной с развитой системой государственного управления, вопросы устройства которой активно возникают в дискуссиях отечественных правоведов. Одной из актуальных проблем обозначается процедура обмена деловыми подарками в системе государственной и муниципальной службы. Сложности подобного обмена охватывают сразу несколько сфер: этическую, культурную, и, разумеется, сферу правовой регламентации. Существует ли какое-либо регулирование обмена деловыми подарками и знаками делового гостеприимства, ведь существующая грань между проявлением вежливости и корыстным умыслом, содержащим и коррупционную составляющую, видится весьма тонкой. На наш взгляд, важным критерием разграничения таких понятий как «подарок» и «взятка» является сумма делового подарка, повод, а также мотивы одаряемого и дарителя.

Справедливо заметить, что многие эксперты в области права придерживаются мнения, что действующее законодательство категорически запрещает государственным и муниципальным служащим получать в связи с исполнением ими должностных обязанностей подарки от физических и юридических лиц. Объяснением подобного стереотипа обозначается запрет, предусмотренный Федеральным законом от 25.12.2008 № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»¹, который может быть истолкован двояко. Пп. 7 п. 3 ст. 12.1 данного ФЗ фактически не устанавливает какие-либо исключения, поэтому запрет можно трактовать как абсолютный. Ориентирование в нормативной базе представляется сложным, ведь вопросы о взятке-подарке затрагивают сферы административного, гражданского, а также уголовного законодательства, однако следует отметить, что помимо законов, устанавливающих ответственность и вводящих запреты на передачу в адрес должностных лиц, лиц, замещающих государственные должности РФ, субъектов РФ, государственных и муниципальных служащих и др. каких-либо материальных ценностей, в России есть и нормы, разъясняющие, какие подарки и знаки делового гостеприимства все же допустимы.

Также, специальные запреты, которые ограничивают использование служебного положения для извлечения личной выгоды, предусмотрены Федеральным законом «О государственной гражданской службе Российской

¹ Федеральный закон от 25.12.2008 N 273-ФЗ (ред. от 03.04.2017) "О противодействии коррупции"// "Собрание законодательства РФ", 29.12.2008, N 52 (ч. 1), ст. 6228

Федерации» (далее – ФЗ «О госслужбе»), государственным служащим запрещается «получать в связи с исполнением должностных обязанностей вознаграждения от физических и юридических лиц»¹.

Традиционно под вознаграждением или подарком в России понимаются материальные или имущественные ценности, но данное положение оставляет определенные пробелы. Так, государственный служащий может получить за свою деятельность и иные преимущества, не выраженные в конкретных материальных благах.

В немецкой юридической литературе в качестве примера нематериальных преимуществ называется предложение интимных отношений чиновнику с целью получить влияние на его служебную деятельность².

Еще один дискуссионный вопрос – это отсутствие в российском законодательстве запрета опосредованного получения вознаграждения. Подарки запрещается принимать только самим служащим, но не лицам и организациям, с которыми он находится в тесной связи, например, родственникам, друзьям, лицам и организациям, с которыми служащий, имел, имеет или будет иметь в ближайшем будущем деловые, политические или личные отношения.

Спорным является ограничение данного запрета только периодом нахождения на государственной службе. Ранее действие данного ограничения распространялось и на период после выхода государственного служащего на пенсию³. Цель продления действия запрета на получение подарков и вознаграждений после увольнения с государственной службы очевидна – предотвратить безнаказанное получение каких-либо преимуществ или злоупотреблений со стороны должностного лица.

Законодатель при установлении запрета дарения подарков определенному кругу лиц сделал исключение относительно обычных подарков. При этом в качестве основного критерия обычности подарка закрепил сумму – не более трех тысяч рублей. Отсюда невольно возникает вопрос: чем руководствовался законодатель, устанавливая такие пределы? Получается, что подарок стоимостью, к примеру, три тысячи пятьдесят рублей дарить запрещено, поскольку это является нарушением закона или даже взяткой. Полагаем, что на сегодняшний день такой формальный подход не может быть признан безупречным по ряду причин. Хотя во многих странах мира четко определяется максимальная сумма, которую можно потратить служащим на корпоративный подарок и оговаривается

¹О государственной гражданской службе: федеральный закон от 27 июля 2004 года №79-ФЗ/Собрание законодательства Рос. Федерации.-2004,-№31, ст.3215.

²Хлонова Н.В. Совершенствование антикоррупционного запрета на дарение с учетом опыта ФРГ // Актуальные проблемы экономики и права, 2011. - №4(20). – С.82-85.

³Об основах государственной службы Российской Федерации: федеральный закон от 31 июля 1995 года № 119-ФЗ // Собрание законодательства Рос. Федерации. – 1995, - №31, ст. 2990 (утратил силу).

возможность принятия или не принятия его со стороны. Это может быть сумма от десяти до ста долларов или от пятнадцати до пятидесяти евро и т.д.¹

Во-первых, исходя из буквального толкования под «обычным» подарком следует понимать привычный, свойственный кому-либо, всегдашний, обыкновенный, ничем не выделяющийся среди остальных подарков². В таком случае к обычным подаркам следует относить так называемые «привычные» объекты материального мира, которые не изъяты и не ограничены в обороте и в силу своей несущественности, не представляют особой ценности и имеют «символическое» значение, как для дарителя, так и для одаряемого и возможность в дальнейшем использовать такой подарок в личных, бытовых целях. Таким образом, допустимым критерием обычного подарка должна являться не его стоимость, а привычность для субъектов гражданского права и традиционность для гражданского оборота в целом. Так, в результате проведенного социологического опроса нами было выяснено, что большинство граждан под обычными подарками подразумевают, к примеру, коробку конфет, букет цветов, алкогольную продукцию, книги, различные сувениры. Именно эти подарки чаще всего делают благодарные пациенты и ученики своим врачам и учителям, именно ими обмениваются коммерческие организации и именно такие подарки чаще всего получают государственные служащие любых уровней (приложение 1).

Во-вторых, следует учитывать, что в различных регионах нашей страны стоимость одного и того же подарка может различаться и иметь в некоторых случаях стоимость выше 3 тыс. рублей. Таким образом, одаряемый должен доказывать, что стоимость принятого им подарка не превышает установленной законом суммы. И в качестве такого доказательства может послужить, например, чек, квитанция. Но ведь нельзя не учитывать, что дарение осуществляется в соответствии с правилами этикета, обычаями делового оборота, а преподнесение подарка в совокупности с чеком явно не соответствует правилам этикета³.

В-третьих, в настоящее время законом не ограничено количество подарков, которые можно преподнести одаряемому. Получается, что даритель имеет возможность подарить несколько подарков, стоимость каждого из которых будет менее трех тыс. рублей, а в совокупности превышать установленную предельную стоимость подарков.

Итак, очевидно, что обычный характер подарка не может и не должен сводиться к стоимости подарка. «В данном случае, - подмечает Е.И. Грубова, - достаточно сложным будет установление единых стоимостных критериев «подарка», проведение однозначных и четких критериев его разграничения с

¹ Рубцова Т.И. Организация встреч с иностранными партнерами: рекомендации по дарению подарков // Российский внешнеэкономический вестник. – 2011. - №12. – С.72-88.

² См.: Ожегов С.И. Словарь русского языка: Ок. 53000 слов / Под общ. ред. проф. Л.И. Скворцова. – 24-е изд., испр. – М.: Оникс, Мир и Образование, 2007. – 1200с.

³ См.: Южин В.И. Энциклопедия этикета // М.: Рипол Классик, 2007. – 265 с.

взяткой как таковой»¹.

При отграничении подарков, вручаемых государственному служащему, в рамках гражданско-правового договора дарения, от пограничных действий, лежащих в сфере действия публичного права, должна быть налицо бескорыстность подарка или вознаграждения, не обусловленная совершением либо ожиданием совершения должностным лицом каких-либо действий или бездействия по службе в пользу дарителя. Более того, получение подарка, врученного государственному служащему с намеком на ожидаемое благоволение по службе, непринятие мер за допущенный проступок, совершение иного действия или бездействия, в котором заинтересован даритель либо представляемое им лицо, следует однозначно квалифицировать как получение взятки.

Представляется, что определяющим для правомерности обычного подарка государственным служащим в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей следует считать получение подарка при отсутствии предварительной договоренности с дарителем за совершаемое или уже совершенное действие или бездействие, не нарушающее их служебных обязанностей.

Казалось, законодательно достаточно урегулировано и положение о запрещении дарения и даже сделана попытка провести в денежном эквиваленте некую «границу» между обычным подарком и «взяткой» или «подкупом». Но следовало бы определить и число возможных подарков от одного лица, т.к. нет никакого смысла в ограничении стоимости подарка при отсутствии ограничения «систематического» дарения. Необходимо помимо предельной стоимости обычных подарков, установить невозможность дарения лицом и его близкими более одного раза в течение определенного времени. Разумно было бы определить предел количества подарков и срока, в течение которого будет невозможным снова одарить. Данный срок должен быть разумным, но не менее шести месяцев (по аналогии со сроком, в течение которого возможна отмена судом дарения)².

Подводя итог можно сказать о том, что квалификация подарков в антикоррупционном законодательстве является наиболее проблемным вопросом, который необходимо решать на законодательном уровне. Необходимо ввести более четкое понятие «обычного подарка», которое будет отражать все его черты, а не только его стоимостную характеристику. Необходимо различать понятия подарка во время службы государственного служащего и подарка, полученного во время официального протокольного мероприятия. Также необходимо ввести механизм квалификации и отграничения подарков от взятки. Существенное значение имеет правильное

¹ Грубова Е.И. Проблемы реализации уголовной политики противодействия коррупции // Проблемы малого и среднего предпринимательства России: Материалы всероссийской научно-практической конференции. Н. Новгород, 2012. - С.137.

² О несостоятельности (банкротстве): федеральный закон от 26 октября 2002 года №124-ФЗ // Собрание законодательства Рос. Федерации. – 2002, - №43, ст.4190.

использование понятийного аппарата при отграничении подарка от взятки.

Для этого необходимо дополнение к Типовому положению, в частности к разделу, в котором даются основные понятия, и дополнить разделом о механизме квалификации подарков и отграничения их от взятки.

Покрышкина М. С.
Курсант 3 курса
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России

Научный руководитель
Попова В. В.
Доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
к.ю.н.
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России

Возмещение убытков как форма ответственности за нарушение обязательств с участием учреждений и органов УИС

Аннотация: в данной работе автор анализирует проблемы возмещения убытков с участием учреждений и органов УИС, раскрывается гражданско-правовая ответственность данных учреждений, приведен пример судебной практики по нарушенным правам.

Ключевые слова: возмещение убытков, учреждения УИС, гражданско-правовая ответственность.

По закону РФ от 21.07.1993 N 5473-1 (ред. От 06.02.2019) «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (с изм. И доп., вступ. В силу с 01.09.2019) «Уголовно-исполнительная система включает в себя:

- 1) учреждения, исполняющие наказания;
- 2) территориальные органы уголовно-исполнительной системы;
- 3) федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции, функции по контролю и надзору в сфере исполнения уголовных наказаний в отношении осужденных».¹

Учреждения УИС (в соответствии с Бюджетным кодексом) имеют право заниматься приносящей доход деятельностью: проведение в установленном законом порядке конкурсов и заключение государственных контрактов на

¹ Закон РФ от 21.07.1993 N 5473-1 (ред. от 06.02.2019) "Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2019) // "Ведомости СНД и ВС РФ", 19.08.1993, N 33, ст. 1316

размещение заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для нужд уголовно-исполнительной системы. Все доходы, от этой деятельности перечисляются в бюджеты соответствующих уровней, а затем доводятся до учреждения в качестве дополнительного финансирования. ФСИН России в статусе юридического лица распоряжается в соответствии с законодательством Российской Федерации финансовыми средствами, выделяемыми из федерального бюджета на содержание уголовно-исполнительной системы.

Любая организация, в своей хозяйственной деятельности несет финансовые потери, которые могут быть возмещены как в денежной форме, так и в натуральной. Таким образом, учреждения УИС тоже могут нести убытки или своей хозяйственной деятельностью приносить убытки другим организациям.

Возмещение убытков как институт гражданского права являлся основным средством обеспечения стабильности отношений в гражданском обороте, разрешая его субъектам покрывать как реальный ущерб, так и упущенную выгоду.

В статье 161 Бюджетного кодекса РФ сказано, что «сторона государственного контракта, иного договора вправе потребовать от казенного учреждения возмещения только фактически понесенного ущерба, непосредственно обусловленного изменением условий государственного контракта, иного договора»¹.

Деятельность казенных учреждений УИС в основном приходится на договорные обязательства (обязательства по поставке продуктов питания, выполнению капитального ремонта помещений, электроснабжению и т. Д.). Однако учреждения УИС могут участвовать и в иных обязательственных отношениях (например, возникающих вследствие причинения вреда).

В Конституции РФ в ст.53 закреплено право на возмещение государством вреда «Каждый имеет право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц»². Понятие вред применяется в более широком смысле, чем понятие убытки. Как уже отмечалось выше законодатель под убытками в ст. 15 ГК понимает реальный ущерб (расходы) и упущенную выгоду, которые, как правило, возмещаются в денежном выражении. Вред же может быть причинен личности (чести и достоинству) или имуществу гражданина, либо имуществу или деловой репутации юридического лица. Так статья 16 ГК устанавливает виды нарушений, являющихся основанием возникновения права на возмещение

¹ Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 N 145-ФЗ [ред. от 02.08.2019] Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 20.10.2019).

² Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.

убытков, субъектов государства, к которым относятся учреждения и органы УИС: «Убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления или должностных лиц этих органов, в том числе издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежат возмещению Российской Федерацией, соответствующим субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием»¹.

Поэтому для того чтобы имелось основание для привлечения казенных учреждений УИС к гражданско-правовой ответственности, указанные обязательства должны быть не исполнены или исполнены ненадлежащим образом. Если не выполнено хотя бы одно требование об условиях обязательства или порядке его исполнения, то обязательство считается исполненным ненадлежащим образом, либо неисполненным вообще.

Статья 1071 ГК определяет органы и лиц, к которым предъявляются требования о возмещении убытков и которые выступают от имени государства и его субъектов при возмещении убытков (вреда). «В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или другими законами причиненный вред подлежит возмещению за счет казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования, от имени казны выступают соответствующие финансовые органы, если в соответствии с пунктом 3 статьи 125 настоящего Кодекса эта обязанность не возложена на другой орган, юридическое лицо или гражданина»². Таким образом, вред (убытки), причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействий) учреждений и органов УИС, а так же в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта органа УИС подлежит возмещению.

«Анализ судебной практики показывает, что наиболее распространенным нарушением обязательств казенными учреждениями УИС является просрочка платежей по договорам энергоснабжения, а также по иным договорам (купли-продажи, подряда, аренды и т. Д.)»³.

Также основанием для наступления гражданско-правовой ответственности является наличие вреда, причиненного нарушением

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019). Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 19.10.2019).

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019). Режим доступа: <http://www.consultant.ru> (дата обращения 19.10.2019).

³ Конарев М.Ю. Гражданско-правовая ответственность казенных учреждений уголовно-исполнительной системы. [Электронный ресурс] Режим доступа: https://studref.com/584293/pravo/grazhdansko_pravovaya_otvetstvennost_kazennyh_uchrezhdeniy_ugolovno_ispolnitelnoy_sistemy (дата обращения 29.10.19).

обязательства, т.е. кредитору причиняются убытки в форме реального ущерба и (или) упущенной выгоды.

«Вину казенных учреждений УИС стоит рассматривать как небрежность, недобросовестность, недостаточную ответственность, проявленные их должностными лицами или органами и повлекшими нарушения в их деятельности, а также отклонение в такой деятельности от принятых стандартов, в результате чего наступают отрицательные имущественные последствия или иные последствия»¹. Статья 402 ГК РФ гласит, что ответственность несет само учреждение, несмотря на то, что нарушения допускают работники или органы казенного учреждения.

Нет вины при нарушении обязательств, если отсутствует финансирование или недофинансирование со стороны учредителя казенного учреждения УИС. «Высший Арбитражный Суд Российской Федерации по данному поводу высказался однозначно, обозначив, что само по себе недофинансирование учреждения со стороны собственника его имущества не может служить обстоятельством, свидетельствующим об отсутствии вины учреждения, и, следовательно, основанием для освобождения его от ответственности на основании пункта 1 статьи 401 ГК РФ. В данном случае для освобождения от ответственности будет необходимо доказать то, что учреждение предприняло все возможные меры для надлежащего исполнения обязательства (признание долга, просьба об отсрочке платежа, своевременное оповещение учредителя о необходимости исполнить обязательство и т. Д.)»².

Основанием для наступления гражданско-правовой ответственности казенных учреждений УИС будет являться наличие состава гражданского правонарушения, условиями которого являются противоправное действие (бездействие), наличие вреда, причинная связь между противоправными действиями (бездействиями) и наступившим вредом, наличие вины правонарушителя, которую применительно к казенным учреждениям УИС стоит рассматривать с точки зрения проявления небрежности, недобросовестности, недостаточной ответственности, проявленных должностными лицами или органами учреждения, повлекших нарушения в деятельности, а также отклонения в такой деятельности от принятых стандартов, в результате чего наступают отрицательные имущественные последствия или иные последствия для кредитора.

¹ Суханов Е.А. Об ответственности государства по гражданско-правовым обязательствам [Электронный ресурс] Режим доступа: https://studref.com/584293/pravo/grazhdansko_pravovaya_otvetstvennost.kazennyh_uchrezhdeniy_ugolovno_ispolnitelnoy_sistemy (дата обращения 29.10.19).

² Суханов Е.А. Об ответственности государства по гражданско-правовым обязательствам // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2001. N 2. С. 3-7.

Лицо, за счет которого будут возмещаться убытки, не следует путать с участником процессов в судах по делам о взыскании причиненного ущерба гражданам или юридическим лицам. Ответчик в суде не Российская Федерация, а соответствующий орган УИС незаконными действиями (бездействием) которых причинен ущерб гражданам или юридическим лицам. Должностное лицо УИС, которое совершило действие (или бездействие), приведшие к убыткам граждан или юридических лиц не будет являться ответчиком в суде, а будет отвечать перед органом УИС, где это должностное лицо работает.

Пономарева В. С.
Курсант 2 курса
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России
vika15keer@gmail.com

Научный руководитель
Долгинов И. С.
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ФКОУ ВО Пермский институт
ФСИН России

Проблемы защиты авторских прав

Аннотация: в данной работе автор анализирует и раскрывает проблемы гражданско-правовых отношений по использованию произведений науки, литературы и искусства, защите прав авторов и иных правообладателей.

Ключевые слова: авторское право, защита авторских прав, способы защиты прав автора и иных правообладателей, нормативно-правовая база, объекты авторских прав, нарушение авторских прав.

Несмотря на то, что вопрос по защите авторских прав стал еще более актуален с появлением информационных технологий, проблем по данной теме меньше не становится. Следует выделить некоторые пути решения, затрагивая вопросы прав автора.

В настоящее время авторские права и их защита являются наиболее распространенной и актуальной темой в гражданском обороте. Как известно, авторское право является основой гражданско-правовых отношений по использованию произведений науки, литературы и искусства, возникающих вследствие создания произведения автором.

Основой гражданско-правовых отношений по использованию произведений науки, литературы и искусства, на основании которых признается авторство и возникают гражданско-правовые отношения по охране произведений науки, литературы и искусства, наделению авторов этих произведений имущественными и неимущественными правами, защите прав авторов и иных правообладателей.

Для начала разберемся с тем, кто может считать себя автором? В соответствии со ст. 1257 Гражданского кодекса (далее ГК РФ) Российской Федерации автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Гражданским законодательством Российской Федерации устанавливается презумпция авторства, то есть автором считается лицо, указанное в качестве автора на произведении (его экземпляре) либо информация о котором приложена к произведению (его экземпляру), если не доказано иное. В соответствии с п. 1 ст. 1259 ГК РФ: «любое творческое произведение может быть защищено авторским правом, независимо от его достоинства и назначения». Правообладатель для оповещения о принадлежности ему исключительного права на произведение вправе использовать знак охраны авторского права (ст. 1271 ГК РФ)¹.

Показателем творческого характера произведения является его оригинальность и новизна, что доказывается материалами арбитражной практики.

Объектами авторских прав, в соответствии со статьей 1259 ГК РФ, являются: «произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения; драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам; другие произведения».

Нарушение авторских прав (также контрафакция, от лат. *Contrafactio* – подделка; или – в случае имущественных авторских прав - «пиратство») – это правонарушение, суть которого составляет использование произведений науки, литературы и искусства, охраняемых авторским правом, без

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 26.07.2019) // Собрание законодательства РФ. - 2006. - N 52 (1 ч.). - ст. 549

разрешения авторов или правообладателей или с нарушением условий договора об использовании таких произведений¹. Нарушение авторских прав подразумевает несанкционированное правообладателем распространение материала, защищённого авторским правом, такого как программное обеспечение, музыкальные композиции, фильмы, книги, компьютерные игры. Выделяют чаще всего следующие незаконные действия при нарушении авторских прав: копирование (тиражирование книг, пластинок и др.); распространение произведения (прокат, продажу и др.); публичную демонстрацию; публичное исполнение произведения в концертных залах, театрах и т. Д.; трансляцию его по радио, телевидению и т. Д.; перевод произведения на другие языки; переработку произведения (плагиат).

При нарушении авторских прав возникает необходимость защитить свои права, применяя установленные гражданским законодательством способы защиты. К наиболее эффективным способам защиты авторских прав можно отнести следующие: признание права, если нарушитель оспаривает существование авторских прав или их принадлежность определенному лицу; пресечение действий, нарушающих авторских права или создающих угрозу нарушения; возмещение убытков, если неправомерное использование произведения без заключения лицензионного договора с правообладателем причинило последнему ущерб или привело к упущенной выгоде; изъятие контрафактных экземпляров произведений, а также оборудования и предметов, предназначенных преимущественно для создания таких экземпляров; публикация решения суда с указанием действительного правообладателя; взыскание компенсации за нарушение авторских прав.

Чтобы понять какие есть меры защиты авторских прав, необходимо определиться с тем, что мы имеем право защищать и для этого нужно знать нормативно-правовые акты. За совершение противоправных действий в отношении интеллектуальных прав российским законодательством предусмотрены меры как в рамках гражданского и административного (ст. 7.12 Кодекса об административных правонарушениях (далее КоАП РФ²)), так и уголовного (ст. 146 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее УК РФ³)) законодательства. Решение споров, связанных с защитой интеллектуальных прав, отнесено к компетенции Суда по интеллектуальным правам, полномочия которого определены Федеральным конституционным законом от 28 апреля 1995 года N 1-ФКЗ «Об арбитражных судах в Российской Федерации».

Зная нормативно-правовую базу и кто может являться автором, также его права, можно выделить несколько мер или форм защиты авторских прав.

¹ Борисов А.Б. Большой юридический словарь. М.: Книжный мир, 2010. С. 152

² Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 16.10.2019) // Собрание законодательства РФ. – 2002. - N 1 (ч. 1). - ст. 1.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. – 1996. - N 25. - ст. 2954

Под формой защиты подразумевается совокупность внутренне согласованных мер, направленных на восстановление нарушенного субъективного права и охраняемого законом интереса. В юридическом понимании существуют две формы защиты авторских прав: судебная и внесудебная.

Первая предусматривает защиту авторских прав в судах Российской Федерации: общей юрисдикции, арбитражных и Конституционных; вторая понимается, как применение самозащиты прав, мер оперативного воздействия, предусмотренных законом, а также административно-правовых форм защиты.

Судебная подразумевает компенсацию морального труда посредством выплаты денежного штрафа, но для этого надо предоставить суду доказательства авторства или прибегнуть к презумпции авторства, есть и дорогой и небыстрый способ, зато надежный это провести экспертизу.

Обычно за судебную форму защиты применяют гражданско-правовые методы защиты прав автора, например такие как:

1. Признание права
2. Презумпции авторства
3. Предоставление доказательств авторства
4. Назначение экспертизы¹.

Иногда без доказывания права авторства невозможно предъявление и иных требований. И в основном отстаивают свои права в суде.

Есть и другие меры защиты: административно-правовые способы. Условием привлечения к такому виду ответственности является преследование виновным лицом цели извлечения дохода. В этом случае (КоАП РФ) предусматривает возможность привлечения к административной ответственности за любое нарушение авторских прав.

Что касается привлечения к уголовной ответственности, отметим, что последняя установлена за плагиат, за незаконное использование объектов авторского права. За приобретение, хранение и перевозку контрафактных экземпляров произведений в целях сбыта, совершенные в крупном размере. Компенсация морального вреда назначается судом в ходе рассмотрения уголовного дела².

В общем смысле, мы можем говорить о самозащите права – это использование технологий, технических устройств или их компонентов, контролирующих доступ к произведению, предотвращающих либо ограничивающих совершение третьими лицами действий, которые нарушают авторские права.

Защита авторских прав может осуществляться в интересах авторов

¹ Новиков В.А. Взаимодействие уголовного и административно-деликтного законодательства об ответственности за нарушение авторских и смежных прав // ИС. Авторское право и смежные права. 2018. N 2. С. 63 - 68.

² Кузеванов А.И. Технические средства защиты авторских и смежных прав // ИС. Авторское право и смежные права. 2018. N 1. С. 21 - 28.

и правообладателей организациями по управлению правами на коллективной основе¹. Например, защитой прав авторов музыкальных произведений активно занимается Российское авторское общество (далее – РАО).

Так, в одном из дел РАО обратилось в суд с иском к А. о компенсации за нарушение исключительных авторских прав на музыкальные произведения. Иск мотивирован тем, что в торговом помещении А. был реализован компакт- диск с записями шести музыкальных произведений (песен), исключительные права на которые принадлежат обществу. Общество просило суд взыскать в его пользу компенсацию в размере 10 000 руб. за использование каждого из шести объектов авторских прав, права на которые принадлежат обществу.

Решением суда иск удовлетворен. Апелляционным определением решение суда первой инстанции изменено: уменьшен размер взыскиваемой компенсации за нарушение исключительных авторских прав на музыкальные произведения, в остальной части решение оставлено без изменения. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ отменила апелляционное определение по следующим основаниям. Удовлетворяя иск, суд первой инстанции пришел к выводу о том, что распространение компакт-диска привело к нарушению исключительных прав истца на музыкальные произведения. В соответствии с положениями п. 1 ст. 1229 и п. 3 ст. 1252 ГК РФ суд возложил на ответчика обязанность выплатить компенсацию за допущенное нарушение из расчета 10 000 руб. за каждое музыкальное произведение. Изменяя решение суда первой инстанции и уменьшая размер взыскиваемой компенсации, суд апелляционной инстанции исходил из того, что ответчиком незаконно распространен один экземпляр компакт-диска, на котором были записаны шесть музыкальных произведений, что образует одно нарушение исключительных прав истца.

Между тем суд апелляционной инстанции не учёл, что каждое из музыкальных произведений (песен), содержащихся на диске, является самостоятельным произведением, авторские и смежные права на которое подлежат защите, и компенсация, предусмотренная п. 3 ст. 1252 ГК РФ, рассчитывается за незаконное использование каждого произведения². Поэтому отметим, что при разрешении дела по существу установить самостоятельность спорного объекта авторских прав.

Таким образом, рассмотрев судебную практику по делам о защите

¹ Сайфутдинова В.М. К вопросу о деятельности организаций, осуществляющих коллективное управление авторскими и смежными правами // *Ceteris Paribus*. 2016. № 3. С. 47-50.

² Определения Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 18 ноября 2014 г. № 85-КГ14-8 // СПС Консультант плюс.

авторских прав, можно сделать вывод, что в правоприменительной практике существуют определенные проблемы при вынесении решения в делах о защите авторских прав, в частности при установлении вины правонарушителя, а также при установлении размера компенсации за причиненный ущерб. В связи с этим судам следует обращать особое внимание на то, что в делах о защите авторских прав следует учитывать степень самостоятельности каждого объекта данной категории интеллектуальных прав.

Обобщая вышеизложенное, можно отметить, что в ходе выявления наилучшего варианта, нашли множество способов защитить свои интеллектуальные права. По моему мнению, самый удобный и эффективный метод – это защита с помощью обращения к правоохранительным органам, а дальше в суд. Доказать своё право на деятельность интеллектуального труда на современном уровне будет надежнее с помощью судебной формы защиты.

Рассказчикова А.А.

курсант 3 курса

ФКОУ ВО «Пермский институт
ФСИН России»

Научный руководитель

Лебедев А.А.

преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

ФКОУ ВО «Пермский институт ФСИН России»

Отмена единого налога на вмененный доход в России: повышение доходов бюджета или забота предпринимателях

Аннотация: в связи с предстоящей отменой единого налога на вменённый доход многим индивидуальным предпринимателям и юридическим лицам будет необходимо перейти на другую, наиболее удобную систему налогообложения. В данной работе анализируются существующие системы налогообложения для ИП и юридических лиц, а также для них определяется налоговый режим, перейдя на который, они понесут минимальные убытки.

Ключевые слова: предприниматели, налог, ЕНВД, предпринимательская деятельность

В соответствии со статьей 57 Конституции Российской Федерации «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы»¹. Согласно положениям Федерального Закона от 29.09.2019 № 325-ФЗ «О внесении изменений в части первую и вторую налогового кодекса российской федерации» дополнен и изменен раздел Налогового Кодекса РФ (далее – НК РФ), посвященный налогу на вмененный доход (далее - ЕНВД). Данный Закон поставил перед всеми предпринимателями и организациями Российской Федерации вопрос о том, какой из ныне действующих налоговых режимов им более всего подходит, так как с 1 января 2021 года законодатель полностью ликвидирует ЕНВД как систему налогообложения².

В своей работе «Актуальные задачи налоговой политики по реализации Национального проекта по малому предпринимательству» Малис Нина Ильинична приводит ряд аргументов не в пользу данного реформирования. В соответствии с правилами Бюджетного кодекса средства от ЕНВД полностью поступают в местные бюджеты и для местных бюджетов в большинстве случаев являются значительными³. В 2018 году в местные бюджеты поступило 62,3 млрд руб., что значительно превышает размеры поступлений от патентной формы налогообложения (9,0 млрд руб.), и при этом средства от патентной формы налогообложения поступают в бюджеты субъектов РФ. Даже если изменить порядок зачисления средств, проблему выпадающих доходов местных бюджетов решить невозможно, а ведь финансовое положение этих бюджетов крайне сложное. В результате придется увеличить трансферты из региональных бюджетов, которые тоже в большинстве случаев не являются самодостаточными. Кроме того, можно предположить, что в процессе отмены ЕНВД можно потерять часть контингента налогоплательщиков, которые не захотят или не смогут по соображениям выгоды выбирать другой налоговый режим, патентная форма подойдет далеко не всем⁴.

Основным отличием ЕНВД от других налоговых режимов является то, что размер платежей, поступающих в бюджет государства, не зависит от результата деятельности, а рассчитывается согласно п. 3 ст. 346.29 НК РФ в соответствии с физическими показателями, например, такими как количество

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>

² О внесении изменений в части первую и вторую налогового кодекса российской федерации: Федерального Закона от 29.09.2019 № 325-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 30.09.2019. № 39. ст. 5375

³ Бюджетный кодекс Российской Федерации от 31.07.1998 № 145-ФЗ (ред. от 27.12.2019) // «Собрание законодательства РФ» // [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

⁴ О внесении изменений в части первую и вторую налогового кодекса российской федерации: Федерального Закона от 29.09.2019 № 325-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 30.09.2019. № 39. ст. 5375

сотрудников, площадь торгового зала или количество торговых мест. В соответствии с п.2 ст. 346.29 НК РФ перечень видов деятельности, к которым может применяться ЕНВД, является закрытым. Например, общественное питание и торговля в розницу, предоставление бытовых, автотранспортных, ветеринарных и гостиничных услуг, деятельность по размещению рекламы, это далеко не полный перечень работ и услуг, которые разрешено облагать единым налогом на вмененный доход¹.

ЕНВД является самым распространенным в сфере малого бизнеса так, как значительно упрощает ведение бухгалтерского и налогового учета. Для предотвращения злоупотреблений со стороны налогоплательщиков законодателем были установлены определенные условия для применения ЕНВД. Условия применения ЕНВД зависят от юридического статуса плательщика, так для юридических лиц условиями будут:

1. совокупная средняя численность сотрудников организации за прошедший календарный год не должна превышать 100 человек;
2. доля других организаций в уставном фонде не более 25%;
3. вид деятельности плательщика должен присутствовать в законодательном акте муниципального образования, а на его территории разрешен режим ЕНВД;
4. не должен входить в число крупнейших налогоплательщиков;
5. не может быть арендодателем автозаправочных и автогазозаправочных станций;
6. не может вести деятельность по договорам простого товарищества или доверительного управления.
7. не может оказывать деятельность по предоставлению услуг общественного питания и одновременно являться учреждением в сфере социального обеспечения, здравоохранения или образования.

Если же плательщиком является индивидуальный предприниматель, то предъявляются следующие условия:

1. численность наемных сотрудников не более 100 человек;
2. вид деятельности плательщика согласно перечня, изложенного в законодательном акте муниципального образования, а на его территории разрешен режим ЕНВД;
3. не может быть арендодателем автозаправочных и автогазозаправочных станций;
4. не может вести деятельность по договорам простого товарищества или доверительного управления.

Приближается срок отмены ЕНВД и уже в 2021 году всем предпринимателям и организациям придется выбирать, на какую систему налогообложения выгоднее всего перейти². Анализируя законодательство

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 27.12.2019, с изм. от 28.01.2020) // «Собрание законодательства РФ» // [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 233

РФ, можно установить, что наиболее близким к ЕНВД налоговым режимом является патентная система (далее ПСН), но перейти на нее смогут лишь индивидуальные предприниматели с численностью штата работников не более 15 человек, а площадь не более 50 кв. м., также для патента существуют и ограничения по выручке, она согласно п. 6 ст. 346.45 НК РФ не должна превышать 60 млн. руб. в год¹.

Юридическим лицам и крупным предпринимателям предоставляется право выбора между общей налоговой системой (далее ОСН) и упрощенной системой налогообложения (далее УСН). Основными отличиями УСН от ОСН можно считать:

1. на УСН у организаций нет обязанности уплачивать налог на прибыль (за исключением отдельных операций), НДС (за исключением отдельных операций), налог на имущество (за исключением налога на "кадастровое" недвижимое имущество); ИП на УСН не должны уплачивать НДФЛ (в отношении доходов по деятельности, по которой применяется УСН), налог на имущество физических лиц (в отношении объектов, используемых в предпринимательской деятельности), НДС за исключением отдельных операций)². На УСН можно выбирать объект налогообложения: «доходы» или «доходы минус расходы»;

2. нет необходимости составлять счета-фактуры (за исключением отдельных случаев);

3. не нужно вести регистры бухгалтерского учета по налогу на прибыль (только книгу учета доходов и расходов).

Подводя итог всему вышеизложенному, можно сделать вывод:

- отмена ЕНВД в условиях сложной экономической обстановки в стране станет для малого бизнеса тяжелым ударом и приведет к уходу в тень или закрытию;

- гибель малого бизнеса может привести к существенному росту цен и, как следствие, к ухудшению экономического и социального положения жителей;

- в настоящее время малый бизнес дает рабочие места, а в случае если налоговая нагрузка будет непосильной, последует ликвидация компаний, а значит и повышение уровня безработицы;

- ЕНВД идет в местный бюджет, а при его отмене возникает вероятность дефицита муниципального бюджета и его стабильного наполнения. В случае перехода малого и среднего бизнеса на ОСНО, 100 %

02.08.2019) // «Собрание законодательства РФ» // [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

¹ Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 № 117-ФЗ (ред. от 27.12.2019, с изм. от 28.01.2020) // «Собрание законодательства РФ» // [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // «Собрание законодательства РФ» // [Электронный ресурс]: Доступ из справ.-правовой системы «Консультант Плюс»

НДС будет уходить в федеральный бюджет, а налог на прибыль делится пропорционально: часть средств остается в региональном бюджете, а часть отчисляется в федеральный. Очевидно, что в первую очередь пострадает муниципалитет.

Рожина В. А.

Студент 3 курса

Пермский государственный

гуманитарно-педагогический университет

nekrasivuh-net@mail.ru

Научный руководитель:

Михалева Г. Н.

старший преподаватель кафедры

правовых дисциплин и методики преподавания права

Пермский государственный

гуманитарно-педагогический университет

8-952-656-84-96

Защита прав граждан — участников долевого строительства (новеллы правового регулирования)

Аннотация: Одной из наиболее серьезных социально-экономических проблем современной России является жилищный вопрос. Одним из способов покупки жилого или нежилого помещения в собственность является долевое строительство. Подобное строительство несет неплохие финансовые выгоды, однако зачастую люди не получают жилье и лишаются вложенных денег. В статье анализируется правовое регулирование долевого строительства жилья в Российской Федерации, пробелы современного законодательства, затрудняющие защиту прав граждан как участников долевого строительства многоквартирных домов, наиболее распространенные нарушения застройщиками своих обязанностей, указываются возможные меры воздействия на виновных в ненадлежащем исполнении обязательства.

Ключевые слова: долевое строительство, дольщик, защита прав, застройщик, договор, жилье, реестр, фонд.

Долевое строительство представляет собой деятельность, в ходе осуществления которой застройщик привлекает денежные средства граждан

и юридических лиц для создания объектов недвижимости¹.

Прежде чем стать участником долевого строительства необходимо заключить договор. Особенностью данного договора является необходимость его государственной регистрации, что способствует формированию для застройщика дополнительных стимулов выполнить условия². Каждый договор предусматривает несколько неотъемлемых условий. Если они не будут предусмотрены, то документ будет считаться недействительным. В данном случае это: обязательное указание на строящийся объект (информация о местоположении, проектная документация); срок передачи готового объекта в собственность приобретателя; указание на стоимость объекта и способ выплат; гарантийные обязательства застройщика.

Признание сделки недействительной прекращает правоотношение между застройщиком и дольщиком, в результате чего граждане лишаются возможности получить жилой объект. Недействительность договора влечет за собой отсутствие правоотношения, и, если по такому договору произведены те или иные выплаты, для застройщика это может закончиться как минимум возвратом средств дольщику, а в особых случаях – обвинением в мошенничестве и обязанностью возместить причиненные своими действиями убытки³.

Одной из основных проблем, решаемых гражданским правом, является защита слабой стороны в договорном обязательстве. Защита гражданских прав – предусмотренные законом меры, направленные на восстановление или признание гражданских прав и защиту интересов при их нарушении или оспаривании. Право на защиту входит в состав любого принадлежащего субъекту гражданского права и реализуется с момента нарушения права или его оспаривания.

Основным нормативным актом в сфере регулирования строительства жилья является Федеральный закон № 214–ФЗ «Об участии в долевом строительстве»⁴, который определяет порядок взаимодействия застройщика и дольщика, а также регламентирует правовой статус сторон. Однако принятый закон, неоднократные поправки в него, а также соответствующие ему поправки к Федеральному закону от 26.10.2002 № 127–ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» не смогли обеспечить полную защиту прав

¹Дьяконов Р.Г. К Вопросу о некоторых проблемах участия в долевом строительстве // Вестник Московского гуманитарно-экономического института. 2015. №2. С. 63.

² Журавлёва А.А. Договор об инвестировании строительства жилья и договор участия в долевом строительстве: соотношение понятий// Журнал Российского права. 2016. №7. С. 59.

³ Журавлёва А.А. Договор об инвестировании строительства жилья и договор участия в долевом строительстве: соотношение понятий// Журнал Российского права. 2016. №7. С. 61.

⁴ Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 30.12.2004 № 214 – ФЗ (в ред. от 27.06.2019) // [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

участников долевого строительства. По-прежнему продолжают нарушаться сроки ввода жилья в эксплуатацию, выявляются случаи строительства жилых домов при отсутствии разрешительных документов, приостановки или даже прекращения работ. Следует отметить и тот факт, что в принятых законах нет эффективного механизма привлечения к ответственности лиц, виновных в неисполнении принятых обязательств, вследствие чего, обманутые дольщики, пытаясь привлечь внимание к своим проблемам, прибегают к протестным действиям (митингам, голодовкам, перекрытию дорог). Так, 25 июля 2017 года на митинге протеста в центре Перми собрались около двух сотен обманутых дольщиков и пайщиков. В основном те, кто купил квартиры в Первом пермском микрорайоне и «Триумфе». Дольщики отмечают, что сейчас они не могут получить даже копеечные налоговые льготы (например, возврат части процентов по ипотеке, поскольку дома не введены в эксплуатацию).

Вполне очевидна необходимость рассмотрения гражданско-правовой ответственности сторон договора участия в долевом строительстве. Гражданско-правовая ответственность сторон договора участия в долевом строительстве выполняет две основные функции: компенсаторная (восстановительная) и превентивная. Главной из них является восстановление, поскольку она направлена на устранение негативных последствий нарушения обязательств должником путем установления в отношении него имущественных обременений, за счет которых происходит восстановление имущественного состояния потерпевшего кредитора¹. Но, несмотря на компенсационно-восстановительный характер гражданской правовой ответственности, не происходит восстановления нарушенного права.

Таким образом, ответственность не погашает и не освобождает должника от надлежащего исполнения его обязательств по договору.

Помимо вышеуказанного Федерального закона, есть ФЗ от 29.07.2017 №2018-ФЗ, который регулирует деятельность застройщика. В соответствии с данным законом, застройщиком может выступать только общество (основное или дочернее), имеющее опыт не менее трех лет участия в строительстве (создании) многоквартирных домов общей площадью не менее десяти тысяч квадратных метров в совокупности, и которое имеет в собственности или на праве аренды, на праве субаренды либо на праве безвозмездного пользования земельный участок, наименование которого содержит слова «специализированный застройщик» или «некоммерческая организация, созданная в соответствии с Законом РФ «О статусе столицы Российской Федерации».

Таким образом, застройщик теперь не вправе одновременно осуществлять строительство многоквартирных домов по нескольким

¹ Карцева Н.С., Апарина М.Ю. Отдельные проблемы правового регулирования участия в долевом строительстве многоквартирных домов // Гуманитарные науки и образование в Сибири. 2014. №3. С. 183.

разрешениям на строительство и, как уже отмечалось, не вправе осуществлять иную деятельность, предоставлять займы и ссуды, приобретать ценные бумаги, создавать коммерческие и некоммерческие организации. Особо отметим, что законодатель заменил требования к уставному капиталу на размер собственных средств застройщика (не менее чем 10 % от планируемой стоимости строительства), что, на наш взгляд, безусловно, в большей степени защищает права дольщиков. Застройщик обязан составлять промежуточную бухгалтерскую (финансовую) отчетность на ежеквартальной основе.

В целях реализации государственной жилищной политики, направленной на повышение гарантии защиты прав и законных интересов дольщиков, создана публично-правовая компания «Фонд защиты прав граждан – участников долевого строительства» (далее – компенсационный фонд)¹. Органами управления фонда являются наблюдательный совет, правление и генеральный директор фонда. Председатель и члены наблюдательного совета фонда назначаются правительством Российской Федерации сроком на три года. В наблюдательный совет фонда, состоящий из семи человек, входит представитель Совета Федерации Федерального собрания Российской Федерации.

Для участников долевого строительства создание Фонда является положительным. Во– первых, возврат уплаченных ими денежных средств будет гарантировать надежная публично-правовая компания, контролируемая государством. Следовательно, значительно снижается риск невозврата денежных средств граждан. Важное значение имеет то обстоятельство, что в отношении Фонда осуществляется особый государственный контроль. Счетная палата осуществляет государственный аудит Фонда, за Фондом закреплена обязанность составления ежегодной финансовой отчетности. Указанные мероприятия направлены на предотвращение нецелевого использования отчислений и на строгий контроль за их расходованием. В отношении страховых организаций, обеспечивающих ответственность застройщика, подобные меры по контролю не проводились, что могло стать одной из причин недобросовестного поведения страховых организаций, в отношении деятельности, связанной с выплатой компенсаций дольщикам.

Во–вторых, полномочия Фонда позволяют ему контролировать деятельность застройщика. По запросам Фонда застройщик обязан предоставить Фонду бухгалтерскую (финансовую) отчетность. Также законом предусмотрено принятие Фондом контрольных мер на случай

¹ О публично-правовой компании по защите прав граждан – участников долевого строительства при несостоятельности (банкротстве) застройщиков и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: Федеральный закон от 29.07.2017 г. № 218-ФЗ (ред. от 23.10.2019) // Собрание законодательства РФ. 2017. № 31 (Ч. I). Ст. 4767. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 18.11.2019).

отклонения застройщика от графика реализации проекта на шесть и более месяцев. Проведение Фондом указанных форм контроля застройщика способствует предотвращению и выявлению совершения различных нарушений застройщиком, способных затронуть права участников долевого строительства.

Огромное значение для граждан имеет функция Фонда, направленная на завершение строительства. Благодаря финансированию Фондом мероприятий по завершению строительства, участники долевого строительства в случае банкротства застройщика имеют возможность получить жилое помещение, а значит, достигнуть той цели, ради которой был заключен договор.

Высокая надежность созданного Фонда также обусловлена его организационно-правовой формой. Согласно ст. 65 ГК РФ публично - правовые компании не могут банкротиться¹.

Таким образом, создание Фонда на федеральном уровне и применение на уровне субъектов РФ мер поддержки по отношению к лицам, осуществляющим завершение строительства объектов долевого строительства, являются публично-правовыми инструментами, направленными на решение проблем обманутых дольщиков в случае банкротства застройщика.

Однако, создание Фонда является недостаточным для защиты прав участников долевого строительства. На наш взгляд, представляется возможным внести изменения в виде дополнения Федерального закона № 214-ФЗ ст. 10.1 и изложить ее в следующей форме:

«Ст. 10.1: Ответственность за недостатки объекта долевого строительства, а также вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица вследствие недостатков объекта долевого строительства подлежит возмещению застройщиком или подрядчиком (лицом, выполнившим работы), в том случае, если застройщик прекратил осуществлять свою деятельность к моменту возникновения недостатков или вреда». Данная статья позволит урегулировать вопросы, связанные с устранением недостатков объекта долевого строительства, даже в случае, когда застройщик прекратит осуществлять свою деятельность.

Также, одним из проблемных вопросов нашего исследования является вопрос о необходимости создания реестра недобросовестных застройщиков в сфере долевого строительства².

Так, в Санкт-Петербурге существует «Список компаний, которые допустили нарушения Федерального закона № 214-ФЗ в 2013 году, привлекая денежные средства граждан для строительства многоквартирных

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51 - ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019). [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019).

² Смирнова Я.В., Баронин С.А. Особенности регулирования правового регулирования строительства на современном этапе строительства // Аллея науки. 2017. №11. С. 436.

домов», в Московской области действует «Реестр проблемных застройщиков», в Иркутской области – «Реестр застройщиков проблемных объектов долевого строительства». Представляется, что необходимо предусмотреть нормы о создании и ведении реестра недобросовестных застройщиков в сфере долевого строительства именно на федеральном уровне, в Федеральном законе «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации». В данном реестре должны быть отражены достоверные сведения о строительной организации, ее деятельности, нарушениях, которые были допущены в ходе строительной деятельности. Это позволит гражданам еще до заключения договора ознакомиться с положением своего контрагента.

Таким образом, внесение соответствующих изменений позволит помочь постепенному совершенствованию норм, регулирующих долевое строительство, а с другой стороны - позволит защитить права и законные интересы участников соответствующих отношений.

Селезнева Э. В.

Лучникова К. А.

студенты 3 курса

Пермский филиал «РАНХиГС при Президенте РФ»

Selezneva_1998@mail.ru,

ksyu.luchnickova2017@yandex.ru

89504694301,

89922140665

Научный руководитель:

Эстерлейн Ж. В.

доцент кафедры государственно-правовых дисциплин

Пермский филиал «РАНХиГС при Президенте РФ»

89048416984@mail.ru

Актуальные проблемы заочного производства

Аннотация: данная статья посвящена исследованию актуальных проблем заочного производства в российском гражданском процессуальном праве. Рассмотрена история становления института заочного производства, мнения учёных по вопросам применения заочного производства на практике и предложены способы усовершенствования данного института.

Ключевые слова: гражданское процессуальное право, институт заочного производства, заочное решение, ответчик, истец.

В настоящее время институт заочного судопроизводства достаточно распространен в правовых системах различных стран. К примеру, в США заочное решение выносится в том случае, если ответчик уклонился от участия в судебном процессе, при этом такое обстоятельство должно быть установлено судом. В Великобритании заочное решение по заочному рассмотрению дела может быть принято судом в двух случаях. В первом случае, в связи с неявкой ответчика в суд, уведомленным о судебном разбирательстве, а во втором, если стороны (истец и ответчик) не явились на судебный процесс.

Впервые в российском законодательстве заочное производство упоминалось в Федеральном законе «О внесении изменений и дополнений в Гражданский процессуальный кодекс РСФСР» от 27 октября 1995 года.

Под заочным производством стоит понимать разрешение гражданского дела при отсутствии одной из сторон судебного разбирательства. Например, при согласии с возражениями истца, указанными в исковом заявлении, ответчик согласившийся с этими возражениями может написать заявление в суд с просьбой рассмотреть дело в его отсутствие.

ГПК РФ устанавливает следующие условия для заочного производства:

- 1) неявка ответчика на судебное заседание;
- 2) уведомление ответчика о месте, дате и времени судебного заседания;
- 3) ответчик не сообщил суду о своей неявке на судебное заседание, в связи с наличием у него уважительных причин или не просил суд рассмотреть дело в его отсутствие.

Заочное решение выносится при заочном судопроизводстве и имеет свою специфику. Так, заочным решением является вынесение судьей решения в отсутствие ответчика, извещенный судом о времени, дате, месте судебного заседания, который не явился на судебное разбирательство, без уведомления суда на то уважительных причин.

Как правило, институт заочного производства следует считать упрощенной формой судопроизводства, так как оно рассматривается в более короткий срок, чем иные виды судопроизводства. Правила заочного судопроизводства закреплены в главе 22 Гражданско-процессуального кодекса РФ. Содержание заочного решения по общим правилам регламентируется ст.198 ГПК РФ и содержит в себе следующие части: вводную, описательную, мотивировочную и резолютивную. При этом в резолютивной части решения суду необходимо указать срок и порядок подачи заявления об отмене заочного решения¹.

Несмотря на упрощенный порядок и простоту заочного производства, такой вид производства имеет различные проблемные аспекты. Одним из них является множественность лиц на стороне судебного производства.

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Собрание законодательства РФ. - 18.11.2002. - № 46.

К примеру, ст.233 ГПК РФ регулирует вынесение заочного решения при участии в деле нескольких ответчиков в случае неявки в судебное заседание всех ответчиков¹. К тому же, возможность вынесения заочного решения при участии в деле нескольких истцов законом не предусматривается. Следует отметить, что соучастие на стороне истца является сложным, поэтому для этого необходимо согласие истца или каждого соистца на рассмотрения дела в заочном производстве. При этом, если кто-либо из соистцов возражает чтобы дело было рассмотрено в порядке заочного производства, то суд не имеет права рассматривать дело в заочном производстве.

По этому поводу процессуалисты высказывают разные точки зрения. Например, Уткина И.В., считает, что при рассмотрении вопросов заочного производства случаи участия в деле нескольких ответчиков, не совсем детально, но урегулированы процессуальным законодательством, то, вопросы, касающиеся участия нескольких лиц на стороне истца в законе не решены². Жуйков В.М. полагает, что если в судебном разбирательстве имеется несколько лиц на стороне либо ответчика, либо истца, то дело необходимо рассматривать по общим правилам искового судопроизводства³.

Любое заочное решение суда может быть обжаловано двумя способами:

- 1) в общем порядке;
- 2) в порядке, установленном специально для отмены заочного решения (для ответчика).

В соответствии со статьей 237 ГПК РФ ответчик имеет право подать в суд, который принял заочное решение по делу, заявление об отмене данного решения суда в течение семи дней со дня вручения ему копий этого решения. Заочное решение суда может быть обжаловано в апелляционном порядке в течение одного месяца по истечении срока подачи ответчиком заявления об отмене этого решения суда, а в случае, если такое заявление подано, - в течение одного месяца со дня вынесения определения суда об отказе в удовлетворении этого заявления.

Возникает вопрос, как же будут исчисляться сроки на подачу жалобы в том случае, когда заочное решение было вынесено в отношении нескольких ответчиков, при условии, что копию заочного решения каждый из них получил в разное время? Какие меры стоит предпринимать суду, когда ответчик или хотя бы один из них не является и не получает копию заочного решения по той причине, что он сменил место своего проживания и не смог известить об этом факте суд по каким-либо уважительным причинам. Применимы ли к данному случаю положения статьи 118 ГПК РФ о том, что

¹ Туманов Л.В. Гражданское процессуальное право России: учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция», 5-е изд. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2017. — С. 261

² Уткина И.В. Заочное решение в гражданском процессе. - М: ООО "Городец-издат", 2003.С. 131.

³ Жуйков В.М. Проблемы развития процессуального права России: -М.: Норма: Инфра-М, 2016. С. 244.

все лица участвующие в деле обязаны сообщить суду о смене своего места жительства?

К сожалению, в действующем гражданском процессуальном кодексе и современной научной литературе не разъясняют вышеуказанные нюансы, следовательно, это порождает проблемы в судебной практике по делам, рассматриваемых в заочном производстве.

Полагаем, что в случае, когда все ответчики получили копию заочного решения суда в разный период времени, то срок, который даётся на подачу жалобы или заявления на отмену заочного решения должен исчисляться с того момента, когда последний из ответчиков получил копию заочного решения, либо с того времени, когда случился отказ в удовлетворении всех поступивших заявлений об отмене данного заочного решения.

Отличительной чертой заочного производства является то, что отмена заочного решения происходит тем же судом, что его и вынес. Согласно статье 273 ГПК РФ ответчик в течение семи дней со дня получения копии о вынесении заочного решения имеет право заявить об отмене данного решения. В силу жизненных обстоятельств, не всегда получается надлежащим образом передать копию заочного решения ответчику по месту жительства по той причине, что он его сменил и не оповестил или не должен был знать о том, что нужно оповестить об этом суд.

Например, по гражданскому делу №7-1623/2012г. Матвиенко В.С. направил иск к Матвиенко А.С и Матвиенко В.П. о признании права собственности на долю и признании недействительным свидетельства о праве на наследство в порядке заочного производства. Данное заочное решение не было обжаловано ответчиком, следовательно, вступило в законную силу спустя месяц согласно статье 244 ГПК РФ. В этом случае нарушаются законные права и интересы ответчика, т.к. ответчик, возможно, реально не был уведомлен о судебном процессе по каким-либо уважительным причинам (сменил место жительства и сразу же оказался в больнице по состоянию здоровья, либо же отправили в командировку или уехал в отпуск и др.) Если же ответчик специально уклоняется от получения копии заочного решения, то институт заочного производства не осуществляется должным образом. Для того, чтобы этот институт работал так, как устанавливает это закон, необходимо подкорректировать систему надлежащего вручения копий ответчику заочного решения в законодательстве РФ. В век информационных технологий, в зависимости от ситуации, копии решения суда ответчикам могут осуществляться путем отправки через различные социальные сети, мессенджеры, электронные ящики, что существенно повысит эффективность системы надлежащего вручения судебных решений.

Обобщая все вышесказанное можно прийти к выводу, что правовое регулирование такого института, как заочное производство в гражданском процессе нуждается в модернизации и усовершенствовании. Предполагаем, что разъяснение Пленума Верховного Суда Российской Федерации по

вышеупомянутым проблемам привело бы к более частому применению заочного производства на практике, так как такой вид производства считается более упрощенным. Следовательно, дела в заочном производстве в отсутствии ответчика могли бы разрешаться быстрее.

Слепченко О. А.

студент 4 курса

Частное образовательное учреждение высшего образования

«Сибирский юридический университет»

olgaslepchenko@bk.ru

8-951-429-13-61

Научный руководитель:

Петерс А. В.

Старший преподаватель кафедры гражданского процесса

Частное образовательное учреждение высшего образования

«Сибирский юридический университет»

z13z@rambler.ru

8-906-919-22-89

Ограничение прав участников арбитражного процесса в сфере использования систем видеоконференц-связи

Аннотация: в данной статье рассматривается ограничение прав участников арбитражного процесса на участие в судебных заседаниях путем использования систем видеоконференц-связи в связи с действием письма ВАС РФ от 8 июня 2012 г. № ВАС-С06/С06-1396, на основе которого арбитражные суды, расположенные в г. Москве, отказывают в удовлетворении ходатайств об использовании видеоконференц-связи.

Ключевые слова: арбитражный процесс, ограничения прав участников арбитражного процесса, злоупотребление процессуальным правом, система видеоконференц-связи.

Потребность во внедрении телекоммуникационных систем, позволяющих передачу аудио- и видеоинформации в режиме реального времени на территории РФ, возникла еще в начале 2000-х годов.

16 ноября 2001 г. было принято постановление Совета судей Российской Федерации № 65 «Об информатизации и автоматизации судов»¹. Данное постановление регламентирует технические требования к аппаратно-программным комплексам видеоконференц-связи (далее по тексту – ВКС) для дистанционного проведения кассационных судебных заседаний, однако

¹ Постановление Совета судей Российской Федерации от 16 ноября 2001 г. № 65 «Об информатизации и автоматизации судов» // Российская юстиция 2002 № 3.

оно является базовым правовым документом, устанавливающим общие положения работы ВКС.

27 июля 2010 года был принят федеральный закон № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации»¹, которым были внесены глобальные изменения в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации (далее – АПК РФ). В частности, была введена ст. 153.1 АПК, которая позволила принимать участие субъектам арбитражного процесса в судебном заседании с помощью систем видеоконференц-связи.

Как отметил законодатель при разработке проекта указанного закона, эффективная деятельность суда невозможна без использования современных компьютерных технологий в организации судопроизводства, а также непосредственно при рассмотрении судебных дел. В связи с чем было предложено использовать доказательства, полученные посредством видеоконференцсвязи, что позволит сократить расходы лиц, участвующих в деле, связанные с рассмотрением дела в суде (расходы на проезд и проживание по месту пребывания арбитражного суда)².

Первым арбитражным судом, который удовлетворил ходатайство об участии в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи и провел судебное заседание в данном формате, был Арбитражный суд Омской области³.

Со временем популярность использования такого правового механизма неуклонно росла, уже к марту 2011 года вся система арбитражных судов была оснащена оборудованием, позволяющим проведение судебных заседаний в формате видеоконференции. Востребованность ВКС связана с тем фактом, что видеоконференц-связь позволяла и позволяет участникам арбитражного процесса сокращать временные и материальные затраты (уменьшает транспортные расходы лиц, участвующих в деле, избавляет от необходимости привлечения сторонних представителей, делает судебный процесс более быстрым, эффективным и доступным).

Статья. 153.1 АПК РФ предоставляет участникам арбитражного процесса право на участие в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи. Данное право реализуется посредством предъявления ходатайства и при наличии технической возможности использования ВКС.

¹ Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» // Российская газета от 02.08.2010 № 169.

² Пояснительная записка «К проекту Федерального закона «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации». [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 18.11.2019).

³ Определение Арбитражного суда Омской области от 01.11.2010 по делу № А46-11796/2009. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019).

Законодательно закреплено только два основания для отказа в удовлетворении ходатайства об участии в судебном заседании путем использования ВКС: отсутствие технической возможности осуществления ВКС и разбирательство дела в закрытом судебном заседании.

Инструкция по делопроизводству в арбитражных судах Российской Федерации (первой, апелляционной и кассационной инстанций), утв. Постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 25.12.2013 г. № 100¹ (далее – Инструкция № 100), содержит легальное определение ВКС и детальное регулирование организационных аспектов применения систем видеоконференц-связи.

Пункт 8.2.2. Инструкции № 100 предусматривает обязанность арбитражного суда составить такой график исполнения судьями обязанностей по проведению ВКС, который бы обеспечивал возможность проведения сеансов ВКС каждый рабочий день.

Однако право на участие в судебном заседании путем использования систем видеоконференц-связи лиц, участвующих в деле, которое рассматривается в арбитражных судах, расположенных в г. Москве значительно ограничиваются письмом ВАС РФ от 8 июня 2012 г. № ВАС-С06/С06-1396² (далее – Письмо № ВАС-С06/С06-1396).

Письмо № ВАС-С06/С06-1396 утвердило использование ВКС в Арбитражном суде Московской области по понедельникам; в Арбитражном суде города Москвы по вторникам; в Десятом арбитражном апелляционном суде по средам; в Федеральном арбитражном суде Московского округа по четвергам; в Девятом арбитражном апелляционном суде по пятницам.

Оборудование, позволяющее обеспечить организацию ВКС, имеется в каждом из указанных арбитражных судов (арбитражный суд имеет собственный комплект ВКС).

Кроме того, у арбитражных судов в г. Москве имеется возможность проведения судебных заседаний путем использования систем видеоконференц-связи одновременно. Например, Арбитражный суд Московской области осуществил ВКС 21.10.2019 г. в 15:00 по московскому времени по делу № А01-216/2018³, в то же время и в ту же дату Арбитражный суд города Москвы использовал систему ВКС для рассмотрения дела № А40-176363/19⁴.

¹ Постановление Пленума ВАС РФ от 25.12.2013 № 100 «Об утверждении Инструкции по делопроизводству в арбитражных судах Российской Федерации (первой, апелляционной и кассационной инстанций)» // [Электронный ресурс]. URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 18.11.2019).

² Письмо ВАС РФ от 08.06.2012 № ВАС-С06/С06-1396 «Об организации видеоконференц-связи в целях участия заявителя в судебном заседании». [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019).

³ График судебных заседаний с использованием видеоконференц-связи в Арбитражном суде Московской области // [Электронный ресурс]. URL: <http://www.asmo.arbitr.ru/vks> (дата обращения: 18.11.2019).

⁴ График судебных заседаний с использованием видеоконференц-связи в

Следовательно, сделать вывод о том, что закрепление дня недели за определенным судом в целях организации ВКС обусловлено техническими характеристиками и возможностями комплектов ВКС, невозможно.

Кроме того, участники арбитражного процесса не могут должным образом защититься от такого рода злоупотребления, поскольку определение суда об отказе в применении видеоконференц-связи обжалованию отдельно от итогового судебного акта не подлежит.

Письмо № ВАС-С06/С06-1396, предусматривающее график работы арбитражных судов, расположенных в г. Москве, было утверждено в середине 2012 года. Быть может, в тот период времени такое разделение было необходимо и целесообразно, однако в настоящее время, когда технический прогресс развивается стремительно и неумолимо, разрабатываются усовершенствованные способы/каналы связи и расширяются технические возможности использования ВКС, данный порядок не имеет под собой ни правовой, ни технической обоснованности. Как следствие, это приводит к ущемлению прав лиц, участвующих в рассмотрении арбитражного дела, лишая их свободного доступа к правосудию, что противоречит основным началам арбитражного судопроизводства.

По нашему мнению, необходимо устранить препятствие в использовании рассматриваемого процессуального института в целях более интенсивного и доступного использования систем видеоконференц-связи.

Смаглиева П. А.

курсант 3 курса

Самарский юридический институт ФСИИ России

Polina_GP_2019@mail.ru

Научный руководитель:

Евстафьева И. В.

доцент кафедры ГрПД

Самарский юридический институт ФСИИ России,

к.ю.н.

89272000274

Специфика распоряжения имуществом лицами, находящимися в местах лишения свободы

Аннотация: в представленной статье освещается вопрос относительно завещательного права осужденных, отбывающих наказание в

исправительных учреждениях, а также рассматривается порядок наследования и право собственности.

Ключевые слова: осужденный к лишению свободы, наследование, лицо по доверенности.

На сегодняшний день в системе гражданско-правовых отношений право собственности, безусловно, представляет собой институт, занимающий центральное место. Однако, несмотря на заявленное Конституцией Российской Федерации (далее – Конституция РФ) равенство прав и свобод человека и гражданина, далеко не каждая категория граждан может его реализовать. Так, например, осужденные отбывающие наказание в исправительных учреждениях, с учетом специфики наказания лишаются значительной части субъективных прав.

Таким образом, в отношении имущества осужденный не может осуществлять два важнейших правомочия: владение и пользование.

Что касается непосредственно правомочия распоряжения имуществом, собственник, находящийся в местах лишения свободы, правомочен его осуществлять, однако посредством доверенного лица.

Необходимо отметить, что право собственности у осужденных рассматривается как в отношении имущества, находящегося у него за пределами исправительного учреждения, так и в отношении объектов собственности, находящихся у него в исправительном учреждении. К последним, например, могут относиться предметы первой необходимости, предусмотренные Правилами внутреннего распорядка, а также вещи, запрещенные к использованию при отбытии наказания, например: наручные часы, изделия из драгоценных металлов. Данные вещи сдаются администрации учреждения и находятся там до освобождения осужденного.

Что касается имущества осужденного, находящегося за пределами исправительного учреждения, то здесь возникают некоторые трудности и проблемы в части реализации своих прав по отношению к своей собственности.

Особую сложность представляют вопросы, связанные с недвижимым имуществом. За осужденными сохраняется право собственности на принадлежащее ему имущество, находящееся за пределами исправительного учреждения. Однако, правомочия собственника в этом случае, косвенно ограничены и в связи с этим, осужденный имеет право передать имущество на время пребывания в исправительном учреждении в доверительное управление другому лицу.

Однако осужденный продолжает нести бремя содержания этого имущества (своеобразный институт представительства).

Представитель может создавать, изменять и прекращать его гражданские права и обязанности. Именно институт представительства и вызывает многочисленные вопросы и споры в области его применения. Если

рассматривать доверительное управление с точки зрения положений Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ), то необходимо отметить, что доверительным управляющим могут быть либо индивидуальный предприниматель, либо коммерческая организация (п. 1 ст. 1015 ГК РФ). Пунктом 2 (этой же статьи) предусмотрено, что доверительным управляющим по управлению недвижимым и ценным движимым имуществом может быть и гражданин, не являющийся предпринимателем, но опять же в соответствии с законом он определяется органом опеки и попечительства, что в свою очередь ограничивает круг субъектов, по отношению к имуществу которых данный гражданин будет управляющим.

Вряд ли к таким подопечным можно отнести осужденных¹. Поэтому, говоря о доверительном управлении осужденных, целесообразней использовать формулировку «лицо по доверенности». Оформление доверенности является наиболее приемлемой и доступной сделкой для осужденного.

Осужденный – собственник жилого помещения – вправе предоставить во владение и (или) в пользование, принадлежащее ему на праве собственности жилое помещение гражданину на основании договора найма, договора безвозмездного пользования или на ином законном основании, а также юридическому лицу на основании договора аренды или на ином законном основании (статья 30 Жилищного кодекса Российской Федерации).

В связи с этим у осужденного, во-первых, появляется возможность получения дохода, в виде денежного вознаграждения, которые в последующем могут быть перечислены на счет осужденного и быть направлены на погашение обязательств, имеющихся у осужденного. Во-вторых, в той или иной степени будут компенсироваться риски, связанные с содержанием жилого помещения, а именно значительно снизится риск по бесхозяйственному обращению с жилым помещением².

Необходимо отметить, что имущественные правоотношения осужденных следует отнести к числу самых уязвимых. Так, нередко встречаются факты незаконного отчуждения права собственности осужденных, и даже без участия самих осужденных и сотрудников учреждения. Утрата жилищной собственности осужденным влечет непоправимые последствия: выбивает осужденного из морального равновесия, теряется вера в справедливость, восстановление утраченных прав требует и материальных затрат – все это не может положительно

¹ Клецев С.Е., Шевелина В.В. Особенности защиты права собственности осужденных на жилые помещения // Материалы Международной научной конференции адъюнктов, аспирантов, курсантов и студентов «Проблемы и перспективы развития уголовно-исполнительной системы России на современном этапе». – Самара: СЮИ ФСИН России, 2017. – С.76-79.

² Зырянова А.И. О сущности владения и некоторых вопросах ограничения права собственности / А. И. Зырянова, Т. А. Мечетина, В. А. Рыбаков // Юрист. – 2017. – № 19.

сказаться на ресоциализации осужденного. Отрицательным фактом, на наш взгляд, является и предоставление права выдачи доверенности осужденному начальником исправительного учреждения, что порождает коррупционные преступления. В связи с вышеизложенным, требует внимание защита имущественных прав, оставшихся за пределами исправительного учреждения.

В целях реализации защиты имущественных прав осужденных, на наш взгляд, было бы целесообразно ввести отдельную должность в органах социальной защиты населения на территориальном уровне, в обязанности которой бы входило отслеживание имущественного положения лица, которому по приговору суда назначено наказание в виде лишения свободы и которое, могло бы своевременно принять меры к их защите, а в случае утери – восстановлению, и которое выполняло бы функции доверительного лица.

Также следует обратиться и к другому немаловажному вопросу. Так, статья 1158 ГК РФ говорит о том, что осужденный, который непосредственно является наследником, имеет право отказаться от наследства в пользу иных наследников в течение шести месяцев со дня его открытия.

В соответствии с п. 1 статьи 1149 ГК РФ в том случае, когда осуждённый обращается в администрации исправительного учреждения относительно способствование составления завещания, в первую очередь, ему подробно излагаются и разъясняются нормы, регулирующие наследственное право.

Также следует подчеркнуть, что осуждённый-завещатель имеет полное право на оставление в качестве завещания имеющийся в банке счёт, как наследственное имущество. Начальник исправительного учреждения обязан соблюдать тайну завещаний, а также доверенностей, и выдавать их исключительно по требованиям суда, органов следствия и дознания, прокуратуры. А также начальник исправительного учреждения удостоверяет завещания и доверенности лишь лиц, достигших восемнадцати лет, без взимания государственной пошлины, поскольку такие действия будут являться неправомерными.

Таким образом, резюмируя вышеизложенное, обратимся к общим правилам удостоверения завещаний (доверенностей):

- во-первых, завещание должно быть написано в чистом, четком и разборчивом виде;

- во-вторых, начальник исправительного учреждения должен зачитать вслух содержание проекта;

- в-третьих, завещание (доверенность) удостоверяется с учетом содействия администрации исправительного учреждения по устному заявлению самого осужденного лица;

- и, наконец, начальник исправительного учреждения вправе совершить отказ в удостоверении завещания (доверенности) в случае противоречия законодательству Российской Федерации, поскольку в данном случае все действия будут признаны недействительными и нанесут непоправимый

ущерб интересам самого осужденного и его правового статуса и повлекут за собой возникновение сложных, конфликтных ситуаций.

Таким образом, в заключение хотелось бы еще раз подчеркнуть, что осужденные, отбывающие наказание в исправительных учреждениях, не лишаются установленного гражданским законодательством субъективного права собственности как меры возможного поведения. Однако нахождение лица в местах лишения свободы создает определенные препятствия к осуществлению данного права.

Снурников И. С.

курсант 3 курса

Пермский институт ФСИН России

Snurnik2000@mail.ru

8-922-327-45-16

Научный руководитель:

Новиков Р. В.

Начальник кафедры

гражданско-правовых дисциплин

Пермский институт ФСИН России

ronovik@gmail.com

8-982-495-00-58

Производственная деятельность в УИС

Аннотация: В статье рассматривается производственная деятельность в уголовно-исполнительной системе Российской Федерации, дается ее общая характеристика, выделяются отдельные особенности такой деятельности, отмечается, что производственная деятельность учреждений УИС направлена, на обеспечение потребностей исправительных учреждений и выполнение заказов других ведомств, таких как МВД, МЧС, определяются сферы производственной деятельности в УИС.

Ключевые слова: производственная деятельность, исправительные учреждения, центры трудовой адаптации, предпринимательские отношения.

Привлечение заключенных к труду и организация их занятости в пенитенциарных системах различных стран имеет свои особенности.

Например, на современном этапе можно говорить о развитии в пенитенциарной системе США, так называемого «тюремного индустриального комплекса»¹. Фактически производственной деятельностью в тюрьмах США занимается специальная государственная корпорация, деятельность которой нацелена на выполнение заказов федеральных органов исполнительной власти, главным образом армии.

В пенитенциарной системе Великобритании наиболее распространено текстильное и ткацкое производство. Полученные трудовые и профессиональные навыки обеспечивают социальную защищенность и конкурентоспособность осужденных после их освобождения из мест заключения.

Особенностью пенитенциарной системы Германии является то, что работа в тюрьмах Германии не является обязательной, но в систему исполнения наказания в виде лишения свободы встроены элементы механизма экономического принуждения к труду (сделать покупки в магазинах учреждений заключенным разрешается только на деньги, заработанные при отбывании наказания). При пенитенциарных учреждениях создаются столярные, сапожные, пошивочные мастерские, ткацкое, типографское, переплетное производство.

В России традиционно развивается производство как на территории самих исправительных учреждений, так и за их пределами. Закон РФ от 21.07.1993 № 5473-1 «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» (далее – Закон РФ от 21.07.1993 № 5473-1)(ст.18) в качестве структурных подразделений учреждений называет центры трудовой адаптации осужденных и производственные (трудовые) мастерские. Данные подразделения занимаются производством и профессиональным обучением осужденных. Так, на 01.07.2019 года в УИС действовало 584 центра трудовой адаптации осужденных, 72 производственные мастерские².

Центры трудовой адаптации осужденных создаются в исправительных колониях. Производственные (трудовые) мастерские подразделяются на учебно-производственные (трудовые) мастерские и лечебно-производственные (трудовые) мастерские, создаваемые соответственно в воспитательных колониях и лечебных исправительных учреждениях.

¹ Матвеева Н.С. Государственное регулирование предпринимательства в уголовно-исполнительной системе России. Киров: , 2011. С.104.

² Краткая характеристика уголовно-исполнительной системы-<http://фсин.рф> / (дата обращения 01.10.2019).

Анализ положений Закона РФ от 21.07.1993 № 5473-1 (ст.18) показывает, что деятельность таких структурных подразделений исправительных учреждений обладает некоторыми признаками предпринимательской деятельности. В частности, для нее характерен инициативный и рисковый характер.

В тоже время производственная деятельность исправительных учреждений осуществляется в целях реализации требований УИК РФ о привлечении осужденных к труду, а не в целях извлечения прибыли

При этом особенностью производственной деятельности в рамках уголовно-исполнительной системы, как отмечает Г. М. Калашников, является отсутствие возможности подбора персонала, удовлетворяющего по качественным и количественным признакам требованиям, предъявляемым в рамках реализации предпринимательской идеи¹.

Анализ Распоряжения Правительства РФ от 27.10.2007 № 1499-р «Об утверждении перечня основных видов деятельности, связанных с трудовой адаптацией осужденных»² показывает, что особое значение имеет производство сельскохозяйственной продукции, целью развития которого, является обеспечение потребностей исправительных учреждений. Так к 2018 году уровень самообеспеченности, основными видами продовольствия за счет сельхозпроизводства по сравнению с 2016 годом вырос по мясной продукции с 66% до 76%, по овощам – с 58% до 75%, картофелю – с 55% до 69%, муке – с 47% до 69%, по крупам – с 32% до 50%³.

Следовательно, производственная деятельность учреждений направлена, на обеспечение самих осужденных, а также личного состава ФСИН России необходимыми продуктами.

Развиваются и другие виды производств, связанные с исполнением заказов различных ведомств, среди которых выделяются МВД России, Министерство обороны, МЧС. В частности, производство металлических конструкций, шлако- и пеноблоков, стеклопакетов, металлообработка и деревообработка, развито швейное и обувное производство, налажен выпуск разнообразной сувенирной продукции.

¹ Калашников Г. М. Предпринимательская среда и предпринимательская деятельность в рамках уголовно-исполнительной системы //URL: <https://cyberleninka.ru/article/N/predprinimatelskaya-sreda-i-predpriimatel'skaya-deyatelnost-v-ramkah-ugolovno-ispolnitel'noy-sistemy>(дата обращения 01.10.2019).

² Об утверждении перечня основных видов деятельности, связанных с трудовой адаптацией осужденных: Распоряжение Правительства РФ от 27.10.2007 №1499-р (ред. от 03.02.2016) //Российская газета. № 243, 31.10.2007.

³ Отчет о реализации публичной декларации целей и задач ФСИН России за 2017 год- <http://фсин.рф> / (дата обращения 01.10.2019).

Общий объем производства товаров, выполненных работ и оказанных услуг, связанный с привлечением осужденных к труду, за 2017 год составил 32,6 млрд рублей (в 2016 году – 31,2 млрд рублей). В 73 субъектах Российской Федерации получен портфель заказов на поставку продукции для региональных и муниципальных нужд на сумму около 822 млн рублей (в 2016 году – 48 субъектов, с объемом заказов 515,5 млн. рублей).

При этом общей проблемой производственной деятельности в рамках УИС следует признать то, что постепенно исчезают традиционно развиваемые производства. В Пермском крае, например, есть проблема с развитием такой традиционной отрасли как лесопереработка.

В этих условиях для исправительных учреждений предпочтительным является заключение соглашений о совместной деятельности. Так по сообщению ГУФСИН России по Пермскому краю, на октябрь 2019 года, в исправительных учреждениях Пермского края имеется достаточное количество производственных площадей, в том числе свободных, на которых возможно размещение любого технологического оборудования и запуска производства с привлечением труда осужденных.

Таким образом, учреждения готовы сотрудничать с индивидуальными предпринимателями в части предоставления услуг рабочей силы и свободных производственных площадей.

При этом следует учесть, что предприниматели, размещающие свое производство на территории исправительного учреждения, освобождаются от платы за аренду производственных и складских площадей, пользование инженерными сетями. В свою очередь, исправительные учреждения могут предоставить рабочую силу, обеспечить сохранность оборудования, сырья и готовой продукции.

Таким образом, производственная деятельность учреждения связана с развитием как собственного, так и совместного производства.

Старкова Ю. Н.
АНО ВПО «Прикамский социальный институт»
starkova-yulia2017@yandex.ru

Научный руководитель:
Ларионова М. А.
доцент кафедры гражданского
права и гражданского процесса, к.ю.н.

Договор розничной купли-продажи

Аннотация: в статье рассматривается, чем регулируются особенности договора розничной купли-продажи, также его существенные условия.

Ключевые слова: Договор, законодательство, существенные условия, проблемы.

На сегодняшний день договор розничной купли-продажи является самым распространенным видом договора по частоте заключения. Каждый человек ежедневно выступает одной из сторон этого договора. Также договор розничной купли-продажи в настоящее время заключается и дистанционным способом.

Договор розничной купли-продажи регулируется Гражданским кодексом Российской Федерации¹; Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей»²; Федеральным законом «О стандартизации»³; Постановление Правительства Российской Федерации "Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом"⁴.

Исходя из, п. 1 ст.492 Гражданского кодекса РФ договор розничной купли-продажи – по договору продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанный с предпринимательской деятельностью. Как видно из определения, предметом деятельности продавца в договоре розничной купли-продажи, будет продажа

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996г. № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, № 5, ст. 410.

² Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) «О защите прав потребителей» // Ведомости СНД и ВС РФ, 09.04.1992, № 15, ст. 766.

³ Федеральный закон от 29.06.2015 № 162-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О стандартизации в Российской Федерации» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 30.06.2015.

⁴ Постановление Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 (ред. от 04.10.2012) Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом"// Российская газета, № 219, 03.10.2007,

товаров розницу. Согласно словарю Ожегова С.И.: «Розница-это товар, продаваемый поштучно или небольшими количествами».

Договор розничной купли-продажи обладает следующими отличительными особенностями:

- законодатель ограничивает субъектный состав данного вида договора. Продавцом может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу. То есть, продавцом могут выступать только организация или индивидуальный предприниматель, зарегистрированные в установленном законодательством порядке. Покупателем же может выступать гражданин, индивидуальный предприниматель или организация;

- по договору розничной купли-продажи передается товар, который предназначен для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. В случае, когда продавец реализует организации или индивидуальному предпринимателю товары, обеспечивающие их предпринимательскую деятельность (оргтехнику, офисную мебель, транспортные средства, материалы для ремонтных работ и т.п.). При этом товар, на который установлены требования по безопасности, подлежит обязательной сертификации, а товары, которые причиняют вред здоровью, запрещены для продажи.

Заключается такой договор с помощью публичной оферты, то есть предложения заключить договор, обращенного к неопределенному кругу лиц. Предложение товара может быть в рекламе, в каталогах и описании товаров, и содержало существенные условия договора розничной купли-продажи. Если эти условия выполнены, то обязанности по продаже товаров должны быть реализованы продавцом в отношении любого обратившегося с намерением приобрести товар. Если предложение о товаре не содержит существенных условий розничного договора купли-продажи, то такое предложение считается предложением делать оферту. Выставление товаров на витринах, прилавках, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте продажи признаются публичной офертой независимо от того, указана ли цена и другие существенные условия договора розничной купли-продажи¹. Исключением являются случаи, когда продавец указал, что выставленный товар является образцом, который не предназначается для продажи. Другими словами, в месте продажи товара покупатель имеет все основания требовать от продавца исполнения обязанностей по договору, даже если на выставленный, демонстрируемый товар отсутствует цена или не указаны другие существенные условия договора. Эти нормы не распространяются на товары, из которых явно следует то, что они не

¹ Гражданское право: учебник в 2т. / О.Г. Алексеевна, Е.Р. Аминов, М.В. Бандо и др.; под ред. Б.М. Гонгало. М.; Статус, 2016 Т. 2 528 с.

предназначены для продажи (например, оформление торгового зала, торговое оборудование и тому подобное).

Существенные условия договора розничной купли-продажи - это условия, обязательные для договоров данного вида, без которых договор будет признан незаключенным.

К существенным условиям договора розничной купли-продажи относятся:

- условие о наименовании товара (пункт 3 статьи 455 ГК РФ);
- условие о количестве товара (пункт 3 статьи 455, статья 465 ГК РФ);
- условие о цене товара (пункт 2 статьи 494, пункт 1 статьи 500 ГК РФ).

В случае если договор розничной купли-продажи заключается в кредит, то к перечисленным существенным условиям добавляется еще и срок оплаты товара. В случае если заключается договор розничной купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа, то дополнительными существенными условиями являются условия о порядке, размере и сроках платежей (пункт 1 статьи 489 ГК РФ).

В соответствии с Законом Российской Федерации «О защите прав потребителей» продавец выполняет ряд обязанностей по договору розничной купли-продажи:

Продавец предоставляет покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, которая соответствует установленным законам;

Ст. 9 Закона РФ «О защите прав потребителей» предусматривается обязанность до заключения договора предоставить покупателю информацию о фирменном наименовании своей организации, о месте ее нахождения и режиме работы;

Передать товар в собственность покупателю, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с осуществлением предпринимательской деятельности. Товар должен передаваться покупателю со всеми необходимыми документами и принадлежностями, в определённом месте, в согласованном количестве и ассортименте, соответствующей комплектности и качества, свободным от прав третьих лиц, в надлежащей упаковке;

Удовлетворить требования потребителя, предусмотренные ст 18 Закона «О защите прав потребителей» в случае, если в течение гарантийного срока в товаре обнаружены недостатки;

Заменить товар на аналогичный, если купленный товар не подлежит использованию;

Проведение проверки качества в безопасности продаваемого товара. проверка осуществляется в момент непосредственной передачи товара покупателю.

Таким образом, делая из этого вывод, покупателям необходимо на деле самим защищать свои права и интересы, например, требуя от продавца пробить чек, либо, если он этого не сделает, ссылаться на иные доказательства. Оценивая нынешнее состояние дел, при заключении

договора розничной купли-продажи требуется умение правильно его составить и понять. Практика показывает, что точное и тщательное формулирование договорных условий является одним из надежных средств избежать возникновения недоразумений в последующем. Интересы продавца и покупателя далеко не совсем и всегда совпадают и в случае ненадлежащего исполнения обязательств, стороны несут убытки. И, зачастую, затраты времени и сил на судебные разбирательства, во-первых, могут быть весьма обременительными и, во-вторых, оказаться в конечном счете напрасными, ведь наша судебная практика далеко неоднозначна. Необходимо стремиться к тому, чтобы достигнутое соглашение наиболее четко отражалось в тексте публичного договора (оферты), воплощалось в таких формулировках, которые одинаково понимаются каждой стороной.

Ещё одной проблемой является, при принятии решения о покупке товара дистанционным способом особое внимание следует уделить информации, которую представляет продавец о себе, о товаре и об условиях покупки. Согласно пункту 8 правил продажи товаров дистанционным способом, продавец должен до заключения договора розничной купли-продажи предоставить покупателю информацию об основных потребительских свойствах товара и адресе (месте нахождения) продавца, о месте изготовления товара, полном фирменном наименовании продавца, о цене и об условиях приобретения товара, о его доставке, сроке службы, сроке годности и гарантийном сроке о порядке выплате товара, а также о сроке, в течении которого действуют предложение о заключении договора. И вот здесь возникают проблемы.

Большинство владельцев сайтов в сети Интернет не являются собственниками сервисов, так как сайты не регистрируют. Исходя из этого, информация о продавце недействительна.

Таким образом, чтоб были решены все проблемы, в том числе и через сети «Интернет», нужно чтоб, законодатель более подробно усовершенствовал законодательную базу.

Также ввести норму, которая бы предусматривала возможность обмена товара, если заказывать товар через интернет магазины, и вещь оказалась ненадлежащего качества, например: большой размер, то в поступающий магазин этот товар можно было бы обменять на другую вещь бесплатно.

Сугатов М. С.
курсант 4 курса
Академии ФСИН России

Научный руководитель:
Юдина Ю. В.
доцент кафедры гражданского права и процесса
Академии ФСИН России,
к.ю.н., доцент

Участие ФСИН России в апелляционном производстве: новеллы процессуального законодательства.

Аннотация: актуальность проведенного исследования связана с продолжающейся реформой процессуального законодательства, что имеет существенное значение для сотрудников уголовно-исполнительной системы, обеспечивающих защиту интересов ФСИН России в судах и арбитражных судах, в частности и при пересмотре судебных актов, не вступивших в законную силу. С 1 января 2012 года действует единый порядок обжалования судебных постановлений, не вступивших в законную силу. За последнее десятилетие это, пожалуй, одно из самых значительных преобразований апелляционного производства в гражданском процессе. Появление в системе судов новых апелляционных и кассационных судов общей юрисдикции, как и в целом все изменения процессуального законодательства современного периода нельзя не учитывать при осуществлении правовой работы подразделениями ФСИН России.

Ключевые слова: защита интересов ФСИН России, судебные постановления, не вступившие в законную силу, апелляционное производство, апелляционные суды общей юрисдикции.

Как было отмечено законодателем, назрела необходимость серьезной реорганизации судебной системы для обеспечения единства подходов при отправлении правосудия как в отношении физических, так и юридических лиц и организаций. В случае возникновения спора о подведомственности дела необходимо было исключить вариант отказа в судебной защите, а также добиться единообразия в судебной практике. Такой шаг был сделан 5 февраля 2014 г., в результате чего 6 августа 20214 г. Верховный Суд РФ стал единственным высшим судебным органом РФ по гражданским, уголовным, административным и иным делам, а также по экономическим спорам. Данное событие отмечено в качестве решающего момента в принятии решения о необходимости унификации судопроизводства по гражданским делам. Придерживаясь данной идеи, коллективом авторов была предложена

Концепция единого Гражданского процессуального кодекса РФ¹, в которой было отмечено, что повышение эффективности российского судопроизводства осуществляется за счет унификации гражданского и арбитражного процессуального законодательства.

Основными результатами концептуального унифицированного подхода должны были стать:

1) устранение противоречий между существующими двумя отраслями процессуального права (гражданский и арбитражный процесс) с учетом разработанного проекта Кодекса административного судопроизводства;

2) установление новых правил разрешения спорных правовых вопросов. Для защиты интересов лиц, участвующих в деле, возможно введение правила для рассмотрения дел спорной подведомственности, а также передача дела по подведомственности внутри судебной системы;

3) сохранение наиболее удачных наработок существующих как АПК и ГПК, распространив их на весь гражданский процесс. К примеру, возможность подачи исковых заявлений (заявлений) в электронном виде (арбитражный процесс) и судебный приказ (гражданский процесс);

4) укрепление альтернативных способов разрешения споров, примирительных процедур;

5) закрепление существующих видов упрощенного производства (приказное, заочное, упрощенное производства);

6) сохранение особенностей рассмотрения отдельных категорий дел (групповые иски и пр.);

7) выявление кардинальных проблем, которые предстоит решить (существование двух кассаций);

8) осуществление исправлений ранее выявленных недостатков в регламентации процесса, в том числе существование необоснованной терминологической разницы;

9) обращение внимания на имеющие важное значение международные обязательства России, договоры, деятельность международных организаций по правам человека и практику международных судов.

На момент разработки Концепции не в полной мере был решен вопрос о рассмотрении дел, возникающих из публичных правоотношений, по правилам нового единого Гражданского процессуального кодекса РФ. На тот момент в первом чтении 21 мая 2013 г. был принят проект Кодекса административного судопроизводства РФ, предусматривающий процедуру регулирования административных дел судами общей юрисдикции. Учитывая, что дела, возникающие из публичных правоотношений, по существу имеют те же процессуальные формы рассмотрения, что и частноправовые, Кодекс административного судопроизводства РФ стал переходной ступенью к

¹ Концепция единого Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (одобрена решением Комитета по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству ГД ФС РФ от 08.12.2014 № 124(1))// СПС КонсультантПлюс.

дальнейшей унификации всех процессуальных норм, за исключением уголовного процесса.

Таким образом, унификация судопроизводства по гражданским делам требует унификации и процессуального законодательства. А поскольку законодательство о судостроительстве тесно взаимосвязано с процессуальным законодательством, постольку устройство судебной системы должно быть подчинено тем же задачам, которые стоят перед правосудием, важнейшей задачей которого является обеспечение прав и свобод человека и гражданина. Следовательно, необходим единый концептуальный подход к развитию процессуального законодательства и законодательства о судостроительстве. Унификации процессуального законодательства в настоящий момент не получилось. Пока мы можем видеть некоторую нелогичность в рассмотрении дел, в частности дел, возникающих из административных и иных публичных правоотношений. Гражданские дела суды и арбитражные суды рассматривают по ГПК РФ и АПК РФ соответственно, а дела, возникающие из административных и иных публичных правоотношений, по КАС РФ и АПК РФ.

Итак, унификация гражданского процессуального законодательства – это деятельность компетентных органов государства, направленная на выработку правовых норм, единообразно регулирующих порядок рассмотрения однородных дел.

Таким образом, проблема реформирования процессуального законодательства в условиях реформирования судебной системы остается одной из самых актуальных проблем.

Следует отметить, что идея унификации гражданского законодательства подверглась вполне обоснованной критике. Так, как отметил член рабочей группы по вопросам совершенствования законодательства Российской Федерации о судебной системе доктор юридических наук, профессор В.М. Шерстюк «реорганизация судебной системы России в том виде, как она проведена, не вызывает положительных эмоций прежде всего потому, что ее проведение не нацелено на главное – укрепление гарантий защиты прав граждан и организаций (а именно эту цель прежде всего ... должна преследовать любая реформа)...»¹.

В.М. Шерстюк отмечает, что можно по-разному видеть будущую единую систему судов, рассматривающих гражданские дела. Но как бы то ни было, рассуждения по этому вопросу приведут к двум основным вариантам: 1) единая система, не имеющая специализированных судов; 2) единая система, включающая в себя специализированные суды².

Следующим шагом в реформировании судебной системы стало создание в системе судов общей юрисдикции специализированных апелляционных и

¹ Шерстюк В.М. Современные проблемы гражданского и арбитражного судопроизводства: сборник статей. М.: Статут, 2015. 272 с.

² См.: Шерстюк В.М. Там же.

кассационных судов. С 1 октября 2019 г. действуют 5 апелляционных и 9 кассационных судов общей юрисдикции.

В соответствии с постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации¹ от 9 июля 2019 № 25 со дня начала деятельности кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции судебные акты по гражданским и административным делам обжалуются в соответствии с нормами ГПК РФ и КАС РФ, действующими в редакции Федерального закона от 28 ноября 2018 г. № 451-ФЗ (далее – ФЗ № 451). Согласно общему правилу, порядок судопроизводства определяется в соответствии с федеральным законом, действующим во время рассмотрения и разрешения дела, совершения отдельных процессуальных действий или исполнения судебных актов. В связи с чем, после вступления ФЗ № 451 подлежит применению предусмотренный им процессуальный порядок рассмотрения апелляционной жалобы, представления на судебные акты мировых судей, районных судов, гарнизонных военных судов, арбитражных судов субъектов Российской Федерации, судебные акты Верховного Суда Российской Федерации, вынесенные им по первой инстанции, и в том случае, если они были поданы до вступления в силу ФЗ № 451².

Параллельно с началом деятельности образованных судов, законодатель устанавливает и механизм поощрения примирительных процедур, обратиться к которым стороны могут на любой стадии процесса: в суде первой, апелляционной, кассационной, надзорной инстанции, а также при исполнении судебных актов, поощряя примирение, в частности, возможностью возврата уплаченной государственной пошлины.

Итак, на данном этапе можно говорить о продолжающейся масштабной реформе процессуального законодательства, а так всей же системы судостроительства и судопроизводства по гражданским делам. Мы согласны с мнением авторов, которые предполагают, что законодатель может остановиться и на достигнутом, и в дальнейшем никаких изменений в закон о реорганизации судебной системы не вносить. Такой вариант возможен, но, по нашему мнению, только как временный, переходный³.

Общие тенденции реформирования судебной системы не могли не отразиться и на организации работы по защите интересов ФСИН России в

¹ См.: О некоторых вопросах, связанных с началом деятельности кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2019 № 25 //Российская газета, № 154, 17.07.2019.

² См.: О некоторых вопросах применения Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации в связи с введением в действие Федерального закона от 28 ноября 2018 года № 451-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 09.07.2019 № 26 //Российская газета, № 154, 17.07.2019.

³ См.: Шерстюк В.М. Там же.

судах и арбитражных судах. В августе 2019 г. был утвержден Регламент¹ организации работы по представлению и защите интересов ФСИН России в органах, осуществляющих в соответствии с законодательством Российской Федерации полномочия в сфере уголовного судопроизводства, и в судах, составляющих судебную систему Российской Федерации.

Современная практика рассмотрения споров и иных дел с участием ФСИН России показывает, что в последнее время подразделения службы исполнения наказаний очень часто становятся инициаторами таких обращений. В частности, участились случаи обращения ФСИН России с исками о взыскании стоимости обучения с курсантов, не выполнившими условия контракта.

Так, в частности, в сентябре 2017 г. судья Ленинского районного суда г. Владимира вынесла решение о взыскании с выпускника Владимирского юридического института Федеральной службы исполнения наказаний России (ВЮИ ФСИН России) 1,742 млн. руб. в качестве возмещения расходов института на обучение². При этом отмечается, что, если суды первой инстанции удовлетворяют иски, то суды апелляционной инстанции зачастую их отменяют, либо изменяют в части снижения суммы, подлежащей взысканию. Имеются случаи и отмены решения суда апелляционной инстанции вышестоящей, в котором оно направляется на новое апелляционное рассмотрение³.

В качестве ответчиков в судах общей юрисдикции ФСИН России выступает достаточно часто по искам бывших сотрудников⁴ о восстановлении на работе, об отказе в постановке на учет для получения единовременной социальной выплаты на приобретение или строительство жилого помещения, о взыскании морального вреда и пр.

Также следует отметить, что за три года (2013-2016 гг.) Европейский Суд по правам человека принял 19 решений по жалобам российских граждан на ненадлежащее оказание медицинской помощи в местах лишения свободы.

¹ Об организации работы по обеспечению представительства и защиты интересов Федеральной службы исполнения наказаний (вместе с Регламентом организации работы по представлению и защите интересов ФСИН России в органах, осуществляющих в соответствии с законодательством Российской Федерации полномочия в сфере уголовного судопроизводства, и в судах, составляющих судебную систему Российской Федерации) : Приказ ФСИН России от 09.08.2019 № 644// СПС КонсультантПлюс.

² <https://provladimir.ru/news/life/21-vyui-proigral-vtoroj-isk-k-studentam-po-oplate-obucheniya>. (Дата обращения 15.10.2019).

³ См., напр.: Постановление Президиума Рязанского областного суда от 13.11.2018 № 44Г-21/2018 // СПС КонсультантПлюс.

⁴ См.: Обзор практики рассмотрения судами дел по спорам, связанным с прохождением службы федеральными государственными служащими (сотрудниками органов внутренних дел, сотрудниками органов уголовно-исполнительной системы, сотрудниками Следственного комитета Российской Федерации, сотрудниками иных органов, в которых предусмотрена федеральная государственная служба)(утв. Президиумом Верховного Суда РФ 15.11.2017) //Бюллетень Верховного Суда РФ, № 10, октябрь, 2018.

Речь идет, в частности, о Москве, Республике Татарстан, Мордовии, Коми, Удмуртии, Кемеровской, Астраханской, Челябинской, Волгоградской, Свердловской и Омской областях, Красноярском и Забайкальском крае. Общая сумма выплат, произведенных из федерального бюджета пострадавшим, составила 22,4 миллиона рублей. В связи с чем Генпрокуратуре России предложено начать применять на практике механизм по взысканию в регрессном порядке сумм, выплаченных по решениям ЕСПЧ, с работников ФСИН России¹.

Как свидетельствуют теория и судебная практика в системе нравственных ценностей осужденных особое место занимают категории «честь» и «достоинство», подтверждение этому огромное количество исков осужденных и других лиц по вопросам защиты их нематериальных благ².

В судах общей юрисдикции участие ФСИН России возможно и при рассмотрении административных дел, в частности об устранении нарушений уголовно-исполнительного законодательства³.

На фоне общего роста количества обращений юридических лиц в арбитражные суды растет и количество исков с участием ФСИН России. Так, в частности арбитражные суды рассматривают дела о взыскании убытков, неустойки, задолженности по договорам, заключенным в соответствии с законодательством о контрактной системе⁴.

Таким образом, представители ФСИН России при защите интересов в судебных органах должны оперативно реагировать и знать изменившееся процессуальное законодательство, что не может не отразиться на качестве и эффективности работы правовых подразделений УИС.

¹ <http://agora.legal/news/2016.12.07/%C2%ABZo%20a-prava%C2%BB-prosit-Ge%20prokuraturu-RF-vzyskat-s-rabot%20ikov-FSIN%2022-millio%20a/384/> (Дата обращения 5.10.2018).

² См.: Сторожук М.И. Право на имя, честь и достоинство в условиях лишения свободы // Информационное право. 2012. № 3. С. 10 - 16.

³ См., напр.: Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 91-КГ19-3 // СПС КонсультантПлюс.

⁴ См., напр.: Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.02.2018 № 18АП-17020/2017 по делу № А76-29996/2017; Постановление Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 27.12.2018 № 11АП-17195/2018 по делу № А55-20351/2017 // СПС КонсультантПлюс.

Таркина Л.Ю.
курсант 3 курса
ФКОУ ВО «Пермский институт
ФСИН России»

Научный руководитель
Лебедев А.А.
преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ФКОУ ВО «Пермский институт ФСИН России»

Проблемные вопросы классификации юридических лиц

Аннотация: в данной работе рассматриваются вопросы классификации юридических лиц в РФ, в частности отнесения ФСИН к числу юридических лиц. Сделан ряд выводов об особенностях юридической природы ФСИН России.

Ключевые слова: юридическое лицо, статус юридического лица, права и обязанности юридического лица, ФСИН России.

В вопросах классификации юридических лиц в наше время остается ряд неразрешенных научно-теоретических вопросов. Бурное обсуждение вызывают вопросы классификации так называемых публичных юридических лиц. В.Д. Рудакова выделяет следующие их отличительные признаки:

- участие публично-правовых образований в имуществе публичных юридических лиц;
- назначение руководителей публичных юридических лиц осуществляется государством в определенном законом порядке;
- руководители публичных юридических лиц несут ответственность за эффективность реализации поставленных перед ним задач;
- решение задач общественного, социального характера (публичные функции);
- субсидиарная ответственность публично-правовых образований по обязательствам юридических лиц публичного права¹.

Примерами таких юридических лиц считаются федеральные казенные учреждения, федеральные государственные унитарные предприятия, государственные компании, государственные корпорации, публично-правовые компании.

Также в науке гражданского права нет однозначной позиции о юридической природе и классификации федеральных органов

¹ См.: Рудакова В.Д. Гражданско-правовой статус публичных юридических лиц: автореф. дис... к.ю.н. - М., ФГБОУ ВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)», - 2014. - С. 10.

государственной власти, имеющих статус юридических лиц. В.Е. Чиркин, отмечает, что гражданско-правовое понимание роли органов государственной власти не в полной мере отражает суть их деятельности, в частности, в публичных правоотношениях, лишенных традиционных для цивилистики понятий равенства субъектов и диспозитивных методов правового регулирования¹.

Современное российское законодательство закрепляет равенство всех участников гражданских правоотношений, не делая исключения для публичных субъектов. По нашему мнению общая правовая природа всех публичных субъектов гражданских правоотношениях основана на едином источнике их властных полномочий, закрепленных в ст. 3 Конституции РФ, провозглашающей, что носителем суверенитета и единственным источником власти в РФ является ее многонациональный народ, осуществляющий свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления².

Интересную позицию занимает Минэкономразвития РФ, изложенную в письме от 21.06.2011 № 12702-АЛ/Д08, согласно которой отмечается следующее: гражданское законодательство РФ в целом не содержит прямого указания на организационно-правовую форму федеральных органов исполнительной власти как юридических лиц; формулируется вывод о том, что федеральные органы исполнительной власти подпадают под определение учреждения как некоммерческой организации, созданной для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера³.

Б.Б. Инжиева предполагает, что в первую очередь Минэкономразвития России адресует письмо федеральным министерствам, однако замечает, что даже этот вид федеральных органов исполнительной власти не может быть признан соответствующим признакам юридического лица, а их участие в гражданско-правовых отношениях не является для них самостоятельной целью ни в момент создания, ни в текущей деятельности⁴. Ряд авторов

¹ Чиркин В.Е. Юридическое лицо публичного права. - М. : Норма, 2007. - С. 26.

² Кабанова И.Е. Гражданско-правовая ответственность публичных субъектов: вопросы теории и практики: монография / отв. ред. М.А. Егорова. - М.: Юстицинформ, 2018. [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

³ О распространении норм Постановления Правительства Российской Федерации от 26 июля 2010 г. № 537 «О порядке осуществления федеральными органами исполнительной власти функций и полномочий учредителя федерального государственного учреждения» на органы государственной власти (их территориальные органы)»: Письмо Минэкономразвития РФ от 21.06.2011 № 12702-АЛ/Д08 // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

⁴ Инжиева Б.Б. Участие государства в современном гражданском обороте: монография / под ред. А.Я. Рыженкова. - М. : Юстицинформ, 2014. // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

восприняли позицию Минэкономразвития России в качестве официального заявления, не требующего дальнейшего подтверждения, и в своих трудах прямо ссылаются на него, безоговорочно заявляя, что все государственные органы имеют форму учреждений¹. Ошибочно считать письмо, которое строго говоря, нормативного характера не имеет, источником гражданского права, разрешающим один из сложнейших вопросов современной цивилистики.

Данные положения можно рассмотреть на примере Федеральной службы исполнения наказаний РФ, положения о статусе которой как юридического лица зафиксированы в Приказе ФСИН России «Об утверждении Регламента Федеральной службы исполнения

наказаний»². Пункт 9.2 данного приказа содержит положения, указывающие на то, что как и ФСИН России, территориальные органы уголовно-исполнительной системы (далее по тексту – УИС) являются юридическими лицами. Так ФСИН России имеет ИНН 7706562710, ОГРН 1047797031479, юридический адрес: г. Москва, ул. Житная, 14, лицом, имеющим право действовать от имени ФСИН России без доверенности является директор.

В соответствии с положениями ст. 11 Закона РФ №5473-1 от 21.07.1993 г. полномочиями по владению, распоряжению и пользованию имуществом уголовно-исполнительной системы обладает ФСИН России от имени государства³. При этом, данное имущество находится в федеральной собственности.

ФСИН России распоряжается федеральным имуществом, передавая его своим учреждениям, исполняющим наказание, федеральным государственным унитарным предприятиям УИС, территориальным органам УИС, а также предприятиям, специально созданным для обеспечения деятельности УИС во владение и пользование на основании права хозяйственного ведения или оперативного управления. Специалисты отмечают, что при посредничестве ФСИН России как федерального органа исполнительной власти государство выступает в гражданских правоотношениях в качестве публичного правового образования⁴.

¹ См.: Митин Г.Н. Особенности правового статуса общественно-государственных и государственно-общественных объединений // Конституционное и муниципальное право, 2014, № 2, С. 18-21.

² Об утверждении Регламента Федеральной службы исполнения наказаний: Приказ ФСИН РФ от 19.05.2006 № 245 (ред. от 13.10.2009) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. № 26. 26.06.2006. // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

³ Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы: Закон РФ от 21.07.1993 № 5473-1 (ред. от 06.02.2019, с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2019) // Ведомости СНД и ВС РФ, 1993, № 33, ст. 1316.

⁴ См.: Новиков Р.В. К вопросу о правовой природе правоотношений, складывающихся между собственником имущества и учреждением в рамках юридической конструкции права оперативного управления // Шестой Пермский конгресс ученых-

Таким образом, следует сделать вывод о том, что федеральные органы государственной власти и их территориальные органы являются юридическими лицами особого вида, требующего обособления при классификации юридических лиц в связи с их двойственной публичной и частноправовой природой.

Тимофеева А.В.
Курсант 2 курса
ФКОУ ВО «Пермский институт
ФСИН России»

Научный руководитель
Лебедев А.А.
преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ФКОУ ВО «Пермский институт ФСИН России»

Вопросы взаимодействия и законности дифференцированных цен на товары и услуги в зависимости от форм оплаты

Аннотация: в данной работе рассматриваются вопросы правового регулирования определения стоимости товаров и услуг при оплате наличным и безналичным способами при расчётах в общественном транспорте, а также при покупках в различных общественных местах. Сделан ряд выводов об особенностях данных процедур.

Ключевые слова: цена, договор пассажирской перевозки, формы расчетов, безналичный расчёт, наличный расчёт.

В некоторых городах России в общественном транспорте можно встретить объявления перевозчика следующего содержания: «Проезд при оплате наличными средствами – 23 рубля, безналичный расчёт 21 рубль». В связи с этим, возникают вопросы:

- о законности предложений перевозчика о дифференциации стоимости проезда в зависимости от выбранной пассажиром формы оплаты;
- причины снижения стоимости проезда при оплате наличными средствами;
- имеют ли органы государственной власти субъекта РФ полномочия устанавливать стоимость проезда в зависимости от формы оплаты.

юристов (г. Пермь, 16 - 17 октября 2015 г.): избранные материалы / В.В. Акинфиева, А.А. Ананьева, С.И. Афанасьева и др.; отв. ред. В.Г. Голубцов, О.А. Кузнецова. - М.: Статут, 2016. // [Электронный документ] // режим доступа: СПС КонсультантПлюс (дата обращения 01.10.2019).

Аналогичные ситуации встречаются и при вступлении в иные правоотношения, например, в магазинах, где продавцы предлагают скидку в размере 2-3% от стоимости, в случаях оплаты товара наличными денежными средствами.

В общественном транспорте, как и везде, есть свои правила. Правила перевозки пассажиров регламентируются положениями Гражданского кодекса РФ¹, а также постановлением Правительства РФ от 14.02.2009 № 112 «Об утверждении правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом»². Общие условия перевозок пассажиров и багажа автобусами, трамваями, троллейбусами и т.д. определяет Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»³.

Рассмотрим появление данной системы оплаты проезда на примере города Саратов. По решению депутатов городской думы, в 2018 году, были установлены новые тарифы на проезд в общественном транспорте: проезд в троллейбусах вырос с 17 до 23 рублей. С 1 августа, после проведения эксперимента в троллейбусах № 3 и № 16 для тех, кто расплачивался картой сумма проезда составляла 21 рубль, а наличными средствами 23⁴. Данное предложение было выдвинуто с целью внедрения системы оплаты проезда с помощью электронных средств, так как «Саратовгорэлектротранс» терпит убытки, а данная система позволила наладить финансовую ситуацию. В итоге, удалось достичь роста оплаты поездок банковской картой более, чем в пять раз. В день могло совершиться до тридцати тысяч поездок только на городских маршрутах, даже когда отменили скидку большинство пассажиров продолжило оплачивать проезд банковской картой.

Касаемо магазинов и других общественных мест, где, наоборот, организация взимает комиссию за оплату по карте в размере 2-3%. В законе РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»⁵ прописано, что

¹ Гражданский кодекс РФ (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 20.07.2019)

² Постановление Правительства РФ от 14.02.2009 № 112 (ред. от 10.11.2018) «Об утверждении правил перевозок пассажиров и багажа автомобильным транспортом и городским наземным электрическим транспортом» // Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 20.07.2019)

³ Федеральный закон от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта». – Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 20.07.2019)

⁴ «Цену за проезд в общественном транспорте повысят не с осени, а с 1 августа». [Электронный ресурс] // Общественное мнение, 2018. URL:<https://om-saratov.ru/social/16-july-2018-i63596-cenu-za-proezd-v-obshchestvenn> (Дата обращения: 20.09.2019)

⁵ Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) «О защите прав потребителей» – Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 01.07.2019)

продавцу запрещено устанавливать стоимость одного и того же вида товаров или услуг в зависимости от способа их оплаты. Это приводит к тому, что одна и та же услуга будет иметь разную цену и нарушать права покупателя. Банк осуществляет прием платежных карт в качестве средства оплаты товаров и услуг через специальный терминал, а компания-клиент банка платит за эту банковскую услугу по Положению Банка России от 24.12.2004. № 266-П «Об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием»¹. Банки в любом случае, берут комиссию, даже самая минимальная составляет 2-2,5%. Но, некоторые организации и фирмы пытаются это переложить на плечи покупателей. Это запрещено и в случае, подачи жалобы потребителем, компании будет предъявлен штраф.

На основании, указанных выше, нормативных актов следует сделать вывод, что цена при оплате проезда в общественном транспорте ниже, с целью внедрения и распространения электронной системы оплаты проезда. Она выгодна как для пассажиров, так и для сотрудников. Её внедрение позволило: контролировать финансовые потоки, получать объективную информацию об изменении пассажиропотока в оперативном режиме, создавать более эффективные и комфортные условия для предоставления транспортных услуг, а также сэкономить средства на числе сотрудников.

Что касается иных правоотношений: даже если фирма, выставляет потребителю цену с комиссией, которую должна выплачивать организация, она обязана предупреждать сразу, при оплате, так как покупатель имеет полное право отказаться от данной сделки. На основе нормативной базы, обратимся к закону РФ «О защите прав потребителей» указано, что при оплате товаров, услуг продавцу запрещается в отношении какого-либо вида товаров, услуг устанавливать цены в зависимости от способа их оплаты посредством наличного или безналичного расчёта².

¹ Положению Банка России от 24.12.2004 № 266-П (ред. от 14.01.2015) «Об эмиссии платежных карт и об операциях, совершаемых с их использованием» – Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 01.07.2019)

² Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.07.2019) «О защите прав потребителей» – Доступ из справ – правовой системы «Консультант плюс». (Дата обращения: 01.07.2019)

Фадеев К. О.
Курсант 3 курса
Пермский институт
ФСИН России
Bayazid_13@mail.ru
8-982-247-21-52

Научный руководитель:
Долгинов И. С.
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Пермский институт ФСИН России
Dolginovilja@rambler.ru
8-951-936-11-33

Порядок вступления в наследство лиц, отбывающих наказание

Аннотация: в данной статье рассматривается порядок вступления в наследство лиц, отбывающих наказание. Производится анализ форм вступления в имущественные правоотношения и пути решения законодательных пробелов и улучшения правового положения осужденных

Ключевые слова: наследство, правовое положение осужденных, наследодатель, формы принятия наследства.

Безусловно, согласно общим нормам наследственного права Российской Федерации вступить в наследственные права осужденному можно несколькими путями. Это личное участие осужденного, освободившегося из исправительного учреждения. Вторым случаем является оказание услуг адвоката путем выдачи доверенности другим лицам. Третьим случаем является подача заявления о принятии наследства по почте. Данное заявление можно отправить из исправительной колонии, в которой лицо отбывает наказание, непосредственно нотариальному органу по месту открытия наследства. Подпись наследника на заявлении должна быть надлежащим образом засвидетельствована.

Итак, наследник, находящийся в местах лишения свободы, может вступить в имущественные права и обязанности наследодателя в следующих формах:

1. личное вступление в наследство, после освобождение из исправительного учреждения;
2. при наличии исключительных обстоятельств, например, представлен краткосрочный отпуск согласно ст. 97 УИК РФ¹.

¹ Федеральный закон от 08.01.1997 № 1 «Уголовно-исполнительный кодекс (ред. от 26.07.2019)»// «Собрание законодательства РФ» от 13.01.1997 № 2, ст. 198.

3. подача заявления по почте;
4. выдача доверенности третьему лицу на вступление в наследство¹.

В первых двух формах в соответствии с п. 2 ст. 1153 ГК РФ² наследник может фактически принять наследство. Личное вступление в наследство в срок, отведенный законодателем, возможно, если осужденный освобождается из исправительного учреждения в течение 6 месяцев со дня открытия наследства.

Сам перечень оснований для освобождения от наказания закреплен уголовным и уголовно-исполнительным законодательством. К ним относятся:

1. акт амнистии;
2. помилование;
3. отмена приговора в связи с прекращением делопроизводства;
4. болезнь;
5. отбытие срока наказания, назначенного по приговору суда;
6. условно-досрочное освобождение;
7. предоставление отсрочки отбывания беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей;

При подаче заявления о разрешении краткосрочного выезда для вступления в наследство должны прилагаться либо справка органов здравоохранения о смерти наследодателя, удостоверенная органом внутренних дел, или свидетельство о смерти наследодателя.

Следующая форма представляет собой подачу заявления наследником, находящимся в местах лишения свободы с помощью почты. При этом подпись наследодателя может быть заверена начальником соответствующего вида исправительного учреждения. В силу того, что осужденный не способен реализовать право на наследство из-за лишения свободы, он может воспользоваться помощью законного представителя путем оформления доверенности, в которой указываются полномочия на его принятие наследства. Данная доверенность заверяется начальником учреждения, либо лицом наделенным данными полномочиями.

Как указывает Рыбаков В.В.: «Если заявление наследника передается нотариусу доверенным лицом осужденного или отправляется по почте, то подпись наследника на заявлении должна быть засвидетельствована нотариусом или должностным лицом, наделенным полномочиями совершать нотариальные действия или начальником исправительного учреждения»³.

В условиях изоляции осужденный может своевременно и не узнать об открывшемся наследстве, следовательно, данный срок может пропущен. В

¹ Отряскина Е.А. Наследование осужденными // Реализация и защита прав осужденных. – 2016 – С. 118.

² Федеральный закон от 26.11.2001 №146 «Гражданский кодекс РФ (часть третья) (ред. От 18.03.2019)» // «Собрание законодательства РФ» от 03.12.2001 № 49, ст.4552.

³ Рыбаков В.В. О характере собственности лиц, осужденных к лишению свободы // Цивилистические записки 2015. - № 5. – С 360.

результате пропуска принятия наследства законодательство все же предусматривает возможность принятия наследства:

–если осужденный подал заявление, в установленный законом шестимесячный срок, то суд может восстановить этот срок и признать наследника принявшим наследство;

–когда осужденный не знает и не мог знать об открытии наследства, то тогда наследник может обратиться в суд в течение шестимесячного срока после осведомленности о наследовании;

–принятие наследства в результате пропуска срока допускается, если другие наследники в письменной форме оформят отказ от наследства.

Уголовно-исполнительный кодекс предусматривает и гарантирует возможность обращения осужденных к адвокатам или лицам, имеющим право на оказание юридической помощи. Но у большинства осужденных к отсутствует реальная возможность оплаты услуг, оказываемых адвокатом.

Обращаясь к судебной практике можно выделить следующий пример развития событий. Осужденная Т. отбывающая наказание в виде лишения свободы пропустила срок принятия наследства и обратилась в суд для восстановления данного срока. Осужденная Т. была уведомлена о возможности принятия наследства в связи со смертью матери. Она запросила встречу с нотариусом, но как стало известно ей было отказано в данной встрече, так как на ее лицевом счете было недостаточно средств. Суд принял решения отказать в иске осужденной Т. в связи с тем, что для реализации наследственных прав истец должен был в установленный законом срок обратиться к нотариусу с заявлением о принятии наследства после смерти матери. Согласно ч. 1 ст. 91 УИК РФ осужденные имеют право на получение, либо отправление за свой счет письма и телеграммы без ограничения их количества, по мнению суда, осужденная Т. имела реальную возможность направить заявление для принятия наследства¹.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что действующее законодательство не учитывает интересы осужденного, устанавливая рамки принятия наследства. На практике также встречаются случаи, когда осужденный не только не может принять наследство, но и не может продлить сроки принятия наследства.

К примеру, осужденный С. отбывающий наказание в виде лишения свободы в ИК-5 строгого режима Саратовской области обратился в суд с иском о восстановлении сроков принятия наследства. Ввиду того, что осужденный С. не мог принять наследство, так как ждал замены лишения свободы, более мягким видом наказания, таким как ограничение свободы, но комиссия осужденному С. было отказано, вследствие этого осужденный пропустил срок принятия наследства. Суд отказал в удовлетворении иска, ссылаясь на то, что осужденный мог в установленный законодательством

¹ Апелляционное определение Нижегородского областного суда от 19.03.2014 по делу № 54-1643/2014 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sudrf.ru> (дата обращения: 16.11.2019)

шестимесячный срок подать письменное заявление, или же оформить доверенность, так как знал о факте открытия наследства¹.

Данная ситуация подтверждает то, что законодательство ставит осужденных в невыгодное положение для реализации своих законных прав. На основании вышесказанного можно сделать вывод о целесообразности уточнения ст. 1155 ГК РФ с учетом интересов и потребностей осужденных. Данное уточнение будет являться одним из путей решения вопросов, связанных с принятием наследства осужденными к лишению свободы, и будет гарантом соблюдения прав осужденных на принятие наследства, так как позволит им реализовывать свое право после освобождения из исправительного учреждения.

Полагаем, что для реализации полноценного права осужденного, как наследника и устранения пробелов в законодательстве, а также улучшение правового положения осужденных необходимо ввести дополнения в действующее законодательство.

Во-первых, добавить в Приказ Минюста России от 16.12.2016 №295 «Об утверждении правил внутреннего распорядка исправительных учреждений»² приложение о перечне вещей, не подлежащих уничтожению. Во-вторых, закрепить в законодательстве положение, упрощающее процедуру принятия наследства, т.е. установить единое место открытия наследства или создать специальное помещение в исправительном учреждении для открытия права на наследство. В-третьих, принять меры, направленные на стимулирование органов нотариата по оказанию юридической помощи осужденным на безвозмездной основе.

¹ Апелляционное определение Саратовского областного суда от 21.10.2013 по делу № 32-1173/2013 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.sudrf.ru> (дата обращения: 17.11.2019).

² Приказ Минюста России от 16.12.2016 №295 «Об утверждении Правил внутреннего распорядка исправительных учреждений (ред. от 27.06.2019) (Зарегистрировано в Минюсте России 26.12.2016 № 44930)»

Федоров М. Ф.
курсант 4 курса
Псковский филиал
Академии ФСИН России
www-masax.fiodorov@yandex.ru
8-911-359-11-64

Научный руководитель:
Михайлова О. Е.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Псковский филиал
Академии ФСИН России
к.ю.н., доцент;
ostanina545@mail.ru
8-921-114-83-22

Некоторые аспекты правового регулирования возмещения вреда в деятельности учреждений и органов УИС

Аннотация: в статье рассматривается некоторый круг аспектов правового регулирования возмещения вреда в деятельности учреждений и органов УИС. Поднимаются вопросы о возмещении вреда сотрудникам УИС, условиях возмещения и суммах выплат. Также рассматривается вопрос о социальных гарантиях сотрудников некоторых федеральных органов исполнительной власти. В статье будет представлена правовая база, отвечающая за реализацию возмещения вреда.

Ключевые слова: возмещение, вред, сотрудники

Сотрудники, проходящие службу в УИС, а также члены их семей, в целях обеспечения реализации своих прав и социальных льгот, имеют право на получение компенсаций в виде единовременных выплат денежных средств в случае гибели или причинения увечья сотруднику. Реализация процесса получения компенсации закреплена в приказе Минюста России от 28 октября 2005 г. № 198 «О порядке возмещения ущерба в случае гибели (смерти) или причинения увечья сотруднику уголовно-исполнительной системы, а также ущерба, причиненного имуществу сотрудника уголовно-исполнительной системы или его близких». На основании данного приказа была утверждена похожая Инструкция о порядке возмещения ущерба в случае гибели (смерти) или причинения увечья сотруднику УИС, а также ущерба, причиненного имуществу сотрудника УИС или его близким¹.

¹О порядке возмещения ущерба в случае гибели (смерти) или причинения увечья сотруднику уголовно-исполнительной системы, а также ущерба, причиненного имуществу сотрудника уголовно-исполнительной системы или его близких :приказ Минюста

Право на охрану здоровья и жизни относится к числу общепризнанных неотчуждаемых человеческих прав, которые Российская Федерация обязана защищать¹. В России эти личные неимущественные права гарантируются и защищаются². ГК РФ и УК РФ содержат нормы об охране указанных благи ответственности за их нарушение. Общие положения, регулирующие отношения по возмещению вреда, причиненного здоровью и жизни человека, содержатся в главе 59 ГК РФ.

В инструкции №198 представлены определения служебной деятельности сотрудников УИС, а также деятельности этих же сотрудников, но не относящейся к служебной. Во втором случае, при гибели сотрудника или получения им увечий, право на получение компенсационной выплаты не предоставляется.

Получение компенсации в виде выплаты денежных средств может быть произведено только на основании заявления, оформленного письменно.

Подача такого письменного заявления может быть произведена сотрудником УИС, членами его семьи. Заявление составляется на имя начальника органа УИС, в подразделении которого сотрудник проходит службу (занимал последнюю должность).

Как определено п. 4 Инструкции № 198, заявление о выплате единовременного пособия или сумм в возмещение ущерба рассматривается в течение месяца после его поступления в орган УИС. Если при его рассмотрении возникла необходимость проведения дополнительной служебной проверки, срок может быть увеличен, но не более чем на два месяца. При этом начальник органа УИС обязан обратиться в федеральный орган УИС для указания причины, вызвавшей продление срока.

Сбор и оформление документов на выплату единовременных пособий и сумм для возмещения ущерба, определение круга лиц, имеющих право на такую выплату, осуществляют кадровые (воспитательные) подразделения органов УИС.

В органах УИС, учебных заведениях, где проходят обучение будущие кадры данной системы, создаются специальные комиссии, задачей которых является рассмотрение и решение вопросов компенсационных выплат, такие комиссии действуют постоянно, а их членами являются сотрудники территориальных, федеральных органов УИС, а также сотрудники учебных заведений ФСИН России.

После рассмотрения и подведения итогов по представленным документам комиссией учреждения издается приказ об осуществлении выплаты. На основе изданного приказа финансовое подразделение

Российской Федерации от 28 октября 2005 г. № 198 (в ред. от 27 января 2011 г.). URL :<http://www.base.consultant.ru> (дата обращения: 12.10.2019).

¹Постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 26 января 2010 г. № 1 (преамбула)//Рос.газета. 2010. 5 февр.

²Конституция Российской Федерации. Ст. 2, 20, 41, 45//Собрание законодательства Российской Федерации. 2009. № 4.Ст. 445.

территориального органа УИС, в котором проходит службу сотрудник, представивший документы для выплаты компенсации, производит расчет денежных средств, после чего выполняется выплата компенсации. Помимо выплаты через кассу учреждения УИС, существуют и другие способы получения компенсации сотрудником, она может быть перечислена получателю на его счет в сберегательном банке по месту жительства. Все расходы, связанные с предоставлением компенсационных выплат, обеспечиваются за счет бюджета, выделенного органу или учреждению УИС.

При проведении контроля законности получения компенсационных выплат основаниями для отказа в выплате являются следующие случаи:

а) если гибель сотрудника не связана с осуществлением служебной деятельности (исполнением служебных обязанностей);

б) если смерть сотрудника наступила:

от телесного повреждения, не связанного с осуществлением служебной деятельности (исполнением служебных обязанностей);

заболевания, полученного не в период прохождения службы;

в) если сотрудник получил телесные повреждения, не связанные с осуществлением служебной деятельности (исполнением служебных обязанностей);

г) если сотрудник получил инвалидность, не связанную с военной травмой;

д) если гибель (смерть), получение увечья (ранения, травмы, контузии) или заболевание явились следствием добровольного приведения себя в состояние алкогольного, наркотического или токсического опьянения.

Для граждан, проходящих службу в УИС, действующим законодательством устанавливаются гарантии, в соответствии с которыми назначаются денежные компенсации полученного вреда здоровью сотрудника в период выполнения служебных обязанностей. Этот институт является неразрывной частью повышения социального статуса сотрудников УИС.

Далее приводятся некоторые положения федерального закона, помогающие раскрыть тему данной работы:

1. Жизнь и здоровье сотрудника подлежат обязательному государственному страхованию в соответствии с законодательством Российской Федерации за счет бюджетных ассигнований федерального бюджета на соответствующий год¹.

¹ О социальных гарантиях сотрудникам некоторых федеральных органов исполнительной власти и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федер. закон от 30 декабря 2012 г. № 283-ФЗ. URL :<http://www.base.consultant.ru> (дата обращения: 12.10.2019).

2. Членам семьи сотрудника и лицам, находившимся на его иждивении, выплачивается единовременное пособие в размере трех миллионов рублей в равных долях в случае:

гибели (смерти) сотрудника вследствие увечья или иного повреждения здоровья, полученных в связи с выполнением служебных обязанностей, либо вследствие заболевания, полученного в период прохождения службы в учреждениях и органах.

3. Членами семьи и лицами, находившимися на иждивении погибшего (умершего) сотрудника (гражданина Российской Федерации, уволенного со службы в учреждениях и органах), имеющими право на получение единовременного пособия, предусмотренного частью 2 данной статьи, считаются:

1) супруга (супруг), состоявшие в зарегистрированном браке с погибшим (умершим) на день гибели (смерти);

2) родители погибшего (умершего);

3) несовершеннолетние дети погибшего (умершего), дети старше 18 лет, ставшие инвалидами до достижения ими возраста 18 лет, дети в возрасте до 23 лет, обучающиеся в образовательных организациях по очной форме обучения;

Сотрудники, которые в ходе выполнения служебных обязанностей получили увечья, травмы разной степени тяжести, иные виды повреждений, впоследствии не имеющие возможность дальнейшего прохождения службы в органах и учреждениях УИС, получают денежную компенсацию в размере 2 миллионов рублей.

Подводя итоги, следует отметить, что возмещение вреда в деятельности органов и учреждений УИС дает реальную возможность получения той компенсации, которая покроет затраты на лечение и обеспечит дальнейшую жизнь в обществе во время отсутствия источника основного дохода.

Федорова С. М.
курсант 3 курса
Владимирский юридический институт ФСИН России
sofiya.fedorova.1999@mail.ru
8-961-127-56-71

Научный руководитель:
Ешкилева Н. А.
старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Владимирский юридический институт ФСИН России
eshkileva@mail.ru
89206287173

Особенности дарения в уголовно-исполнительной системе

Аннотация: в данной статье рассматриваются особенности дарения подарков сотрудникам учреждений ФСИН России, порядок принятия подарков должностными лицами при осуществлении ими должностных обязанностей. Также проанализированы понятия «подарок» и «взятка», рассмотрено их соотношение.

Ключевые слова: дарение, обычный подарок, уголовно-исполнительная система, сотрудник, уголовная ответственность.

В отношении договора дарения законодатель зафиксировал ряд запретов и ограничений, так, в п. 1 ст. 575 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ) установлены случаи недопущения дарения, за исключением подарков, стоимость которых не превышает трёх тысяч рублей. Установленный запрет не применяется к лицам, которые являются государственными служащими, муниципальными служащими, служащими банка, а также которые замещают государственные должности РФ и её субъектов, муниципальные должности в случае дарения им подарков с связи со служебными командировками, протокольными мероприятиями и другими официальными мероприятиями. Согласно законодательству РФ такие подарки, при превышении по стоимости три тысячи рублей, являются федеральной собственностью, собственностью субъекта РФ, или муниципальной собственностью.

Для начала уясним понятие «обычный подарок», которое закреплено в ст. 575 ГК РФ, но оно является не раскрытым. Мы предполагаем, как и многие авторы, что обычный подарок, это подарок, который ничем не выделяется среди других подарков и вещей¹. Но признак обычности подарка

¹ Власова А.В., Киракосян С.А. Запрет дарения и его пределы в российском гражданском праве // Юридический мир, 2016, № 7. С.34-38.

вызывает массу проблем по отражению его стоимости. Так, например, стоимость на один и тот же товар, может быть разной даже в одном субъекте РФ, а подарок, сделанный своими руками оценить еще сложнее.

При внесении изменений в ст. 575 ГК РФ¹, формулировка статьи в части правил дарения не изменилась, поэтому, исходя из содержания данной статьи, разрешается дарить государственным служащим, к которым и относятся федеральные государственные служащие уголовно-исполнительной системы и лица, которые замещают должности в учреждениях и органах УИС. подарки, стоимость которых не более трёх тысяч рублей, Но такое мнение, вызывает обсуждения, которые сводятся фактически к одному мнению, о том, что такое дарение категорически запрещено, и будет рассматриваться как прикрытый способ получения и дачи взятки государственному служащему².

Некоторые ученые считают, что ст. 575 ГК РФ легализует взятку, а, следовательно, данную статью необходимо исключить из законодательства РФ. Чтобы разобраться в данном вопросе, предлагаю сравнить нормы гражданского права и уголовного права, а именно ст. 575 ГК РФ и ст.290 УК РФ, для установления общественных отношений, которые данные статьи регулируют.

В гражданском праве ст.575 регулирует общественные отношения, которые отражают свой содержание в договоре дарения.

Уголовное право, определяет уголовную ответственность по ст. 290 УК РФ «Получение взятки». Согласно диспозиции этой статьи, под взяткой следует понимать деньги, ценные бумаги, иное имущество, либо оказание услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав³. Предметом взятки являются объекты гражданских правоотношений, и поэтому диспозиция нормы, отсылает нас к нормам ГК РФ.

Понятие «взятка» не имеет законодательного закрепления, но в соответствии со ст. 290 УК РФ, взяткой можно считать: получение должностным лицом лично или через посредника денег, ценных бумаг, иного имущества в виде незаконного оказания услуг имущественного характера, предоставления иных имущественных прав за определённое действие или бездействие в интересах взяткодателя, совершить которое имело возможность лицо в рамках своего должностного положения или могло способствовать их совершению, а равно общему покровительству и попустительству.

¹ О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации с принятием Федерального закона «О противодействии коррупции»: Федеральный закон от 25.12.2008 № 280-ФЗ (ред. от 06.12.2011) // Собр. законодательства РФ, 2008. № 52 (ч. 1), ст. 6235.

² Кудашкин А.В., Подарок или взятка: вот в чем вопрос?! // Право в вооруженных силах.2010. №3. С. 8-12.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 02.08.2019) // Собр. законодательства РФ, 1996, № 25. ст. 2954.

Из содержания ППВС РФ от 9 июля 2013 №24 «О судебной практике по делам о взяточничестве и об иных коррупционных преступлениях» получение должностным лицом вознаграждения в связи с личными отношениями, не может квалифицироваться по ст. 290 УК РФ. Уголовная ответственность может наступить по данной норме тогда, когда должностное лицо получало взятку за совершение незаконных действий или бездействий. Также не подлежит образованию состав получения взятки должностным лицом денег, иного имущества и т.д. за совершение незаконных действий или бездействий, связанных с временным или постоянным исполнением лица его профессиональных обязанностей, которые не относятся к полномочиям представителя власти, или к организационно-распорядительным либо административно-хозяйственным функциям¹.

В Законе «О государственной службе в РФ» не исключается принятие подарков государственными служащими по торжественным случаям, в связи с празднованием юбилейной даты, дня рождения от родственников, близких людей и коллег по службе. Данные общественные отношения, относятся не к публичным отношениям, а к гражданско-правовым, для определения которых необходимо законодательно внести понятие «обычного подарка» в ст.575 ГК РФ, потому что важно различать дар, который является безвозмездным от дачи взятки, в котором присутствует умысел по получению определенных привилегий взяткодателю².

В заключении, хотелось бы отметить, что гражданско-правовые нормы значительно дополняют уголовно-правовые меры, которые направлены на противодействие коррупционным отношениям и борьбы с экономической преступностью. Поэтому развитие гражданско-правовых отношений по вопросу коррупции является актуальным и перспективным, поскольку с развитием общества, всё больше проявляются коррупционные преступления, противостоять которым одними уголовно-правовым мерам практически невозможно.

В целях противодействия коррупции допускается не только применение административно-правовых и уголовно-правовых мер, но и гражданско-правовых мер. Поэтому, для нейтрализации нерегулируемых публичными отраслями права отношений в качестве дополнительного необходимо использовать гражданско-правовые нормы.

¹ Киселева А.И., Противодействие коррупции при реализации контрольно-надзорных функций сотрудниками УИИ // Вестник Самарского юридического института, 2017, № 1 (23). С. 132-136.

² Плотников Д.А., Борьба с коррупцией: гражданско-правовой аспект // Сборник научных трудов победителей и призеров конкурса на лучшую научную работу Министерства юстиции РФ и ФСИН России. 2016. С. 69-76.

Хачатрян Г. С.
студент 2 курса
Волгоградский институт управления - филиал РАНХиГС
gevor.khachatryan.2001@mail.ru
8-988-398-84-95

Научный руководитель:
Рахманина Н. В.
старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Волгоградский институт
управления - филиал РАНХиГС
nrakhmanina@rambler.ru
8-937-748-59-10

Принцип добросовестности в гражданском праве

Аннотация: в данной статье рассматривается проблема понимания термина «добросовестность» в гражданском праве. Анализируются некоторые аспекты содержания данной категории, сопоставляются различные точки зрения.

Ключевые слова: гражданское право, принцип добросовестности, презумпция добросовестности.

Категория «добросовестность» была включена в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее ГК РФ) Федеральным Законом от 30.12.2012 N 302-ФЗ в качестве одного из основных начал, принципов гражданского законодательства в ст. 1, ч. 3 ГК РФ¹.

Законодатель в ГК РФ не дал определение данной категории. Это привело к тому, что не только не сложилось единого, общепринятого понимания добросовестности, но и начались споры в юридической науке и практике о значении самого понятия.

Ответ на данный вопрос попытался дать Пленум Верховного суда Российской Федерации, в Постановлении которого от 23.06.2015 говорится о добросовестности (далее в Постановлении)². К сожалению, толкование Верховного суда не помогло в решении проблемы. Дело в том, что в самом Постановлении не дается понятие «добросовестности». При всем этом

¹ О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации :федер. закон от 30.12. 2012 г. № 302-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2012. № 53 (ч.1). Ст. 7627.

² О применении судами некоторых положений раздела 1 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: постановление Пленума ВС РФ от 23.06.2015 г. № 25 // Бюллетень Верховного Суда РФ. № 8. Август, 2015.

законодатель использует термины «недобросовестное поведение» и «незаконное поведение» и между ними ставит союз «или», что в свою очередь дает нам возможность предположить, что недобросовестность – это некое незаконное, неправомерное действие. Получается, что добросовестность – это, следовательно, некое законное, правомерное поведение. К сожалению, в Постановлении больше не раскрывается смысл понятия.

Постараемся дать определение термина другим путем, рассмотрев его в двух аспектах:

- с точки зрения этимологии термина, т.е. с помощью определения исторических корней слова;
- с точки зрения значения понятия, установленного в нормативно-правовых актах («что прописано в нормативно-правовом акте, то и является значением слова»).

Говоря о понятии «добросовестности» с точки зрения его этимологии, необходимо сказать, что он существовал еще в Древнем Риме и в латинском языке использовался как категория «bonafides», что означает «добрая совесть»¹. В римском праве принцип «bonafides» был заложен как принцип в различных институтах римского права, например, в опеке, поручительстве, в договоре купли-продажи и во многих других.

Словосочетание «добрая совесть» («bonafides») чаще всего используется в значении наличия у человека некоего внутреннего регулятора, неких представлений о должном и правильном (так как само понятие нравственное), которым должны соответствовать его намерения и поступки. С этой точки зрения ученые понимают под добросовестным человеком, лицо, которое мыслит и действует в соответствии со своими представлениями о правильном. Проблема заключается в том, что представления о «правильном» у всех разные.

Значение слова «добросовестность» также можно найти в официальных разъяснениях либо в судебной практике. Но проблема заключается в том, что в каждом из разъяснений указывается некая субъективная точка зрения, которая не совпадает с другими, поэтому данный метод контрпродуктивен².

Обратимся к мнениям ученых, т.е. к доктринальным источникам. Само слово «добросовестность» отечественная доктрина рассматривает через субъективную и объективную призмы.

С субъективной точки зрения «добросовестность» – это незнание субъекта об обстоятельстве, которое в результате приводит к нарушению субъективных прав другого субъекта. В этом случае вины нет, поэтому считается, что у участника правоотношения нет «злых» намерений, а следовательно его совесть является «доброй». В данном значении

¹ Нам К. В. История принципа добросовестности (Treu und Glaube) до принятия Германского гражданского уложения. // LexRussica. 2018. № 5.

² Скловский К. И. Применение права и принцип добросовестности // Вестник экономического правосудия. 2018. № 2.

«добросовестность» закрепились как некая презумпция в гражданском праве, ибо чаще доказывается недобросовестность.

С объективной точки зрения «добросовестность» - это такой принцип гражданского права, который направлен на достижение равновесия интересов между субъектами отношений.

Из-за наличия различных взглядов можно выделить лишь общепринятые значения понятия «добросовестность», которые чаще всего встречаются в Гражданском праве и используются правоприменителями:

- добросовестность – это правомерное, законное поведение (согласно Постановлению Пленума Верховного суда РФ);

- добросовестность – это соблюдение баланса интересов участников правоотношений (объективный аспект);

- добросовестность – это отсутствие желания намеренного причинения вреда интересам других субъектов гражданского права (субъективный аспект).

Исходя из вышесказанного, можно с уверенностью утверждать, что единого понимания термина «добросовестность» в гражданском праве не имеется. Это связано с тем, что «добросовестность» является некой нравственной категорией, а также это обусловлено тем, что отсутствует комплексное легальное толкование этого термина (Постановление Пленума Верховного суда РФ такого толкования не дает).

Ходжамуратова М. М.

студент 3 курса

Южно-Казахстанский Государственный

Университет им. М. Ауэзова

M.Hodzhamuratova@mail.ru

+77758609550

Научный руководитель:

Кукеев А. К.

Старший преподаватель кафедры

теории государства и права,

Южно-Казахстанский Государственный

Университет им. М. Ауэзова

askar_kukeev@mail.ru

+77011004963

Электронное правосудие как важнейший элемент эффективности и качества судопроизводства

Аннотация: в данной статье анализируется влияние внедрения современных информационных технологий в судопроизводство на обеспечение доступности правосудия. Освещаются отдельные проблемы,

которые предстоит решать для дальнейшего развития электронного правосудия.

Ключевые слова: электронное правосудие, доступность правосудия, судопроизводство, аудиозапись, видеоконференция, информационные технологии.

Как известно за последние десятилетия мир стремительно движется к экономике нового типа, где основным инструментом ее формирования становятся цифровые технологии, и развитие института правосудия в настоящее время тесно связано с решением проблемы информационного обеспечения и автоматизации процессов судопроизводства. Соответственно важное значение приобретает внедрение цифровых технологий в деятельность судов, что кардинальным образом отразится на конечном результате судопроизводства, а, следовательно, и на качестве всего правосудия.

Более конкретные задачи по цифровизации всех отраслей экономики страны Главой государства были озвучены уже в Послании народу Казахстана «Новые возможности развития в условиях четвертой промышленной революции» от 10 января 2018 г, концепция которой включает в себя создание и развитие цифрового общества на основе внедрения новых технологий, облачных сервисов, мобильных устройств, интернета вещей, 3D-печати, технологий блокчейна, искусственного интеллекта и анализа больших данных¹.

В этой связи, Правительством Республики Казахстан Постановлением №827 от 12.12.2017 принята государственная программа «Цифровой Казахстан», одной из важных задач которой является формирование цифрового правительства – «создание проактивного государства» путем дальнейшего развития электронного и мобильного правительства, увеличения государственных услуг, предоставляемых в электронной форме, формирования открытого правительства и развития национальной инфраструктуры².

Очевидно, что правосудие не должно оставаться в стороне. Совершенствование средств социальной коммуникации и ускорение обмена информацией не могло не отразиться на судопроизводстве, как одной из важнейших форм взаимодействия между участниками правовых отношений. Закономерным результатом этого процесса стала Концепция

¹ Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана. 10 января 2018 г.// http://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses_of_president/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstanu-nazarbaeva-narodu-kazahstanu-10-yanvarya-2018-g(дата обращения 01.11.2019 г.)

² Постановление Правительства Республики Казахстан от 12 декабря 2017 года № 827. «Об утверждении Государственной программы «Цифровой Казахстан»//<http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1700000827> (дата обращения 01.11.2019 г.)

развития «Электронного правосудия»¹, последовательно реализуемая в Республике Казахстан на опыте зарубежных систем правосудия.

Как отмечают современные исследователи, «судебная власть, являющаяся

воплощением источника легитимности, из которого проистекает само государство, не могла остаться в стороне от магистральных направлений развития общества. В результате изменения социальных, экономических и технологических потребностей общества и государства стало неизбежным внедрение в судебной системе достижений научно-технического прогресса, адаптация существующих процессуальных форм и механизмов к требованиям

времени на основе использования информационных и коммуникационных технологий, компьютерной техники, электронных систем»².

Современный этап развития современного государства характеризуется интенсивными процессами цифровизации, охватившими практически все сферы общественного бытия, в том числе государственно-правовую, а также появлению понятия «электронное правосудие»³.

Одним из основных направлений «Электронного правосудия» является применение информационных технологий в целях упрощения и доступности судебной системы для граждан. В этом направлении реализованы такие проекты, как:

1. Модернизированные Интернет-ресурсы судебной системы Республики Казахстан;
2. Система оповещения участников судебного процесса посредством отправки SMS-сообщений и электронной почты;
3. Сервис «Ознакомление с судебными документами»;
4. Сервис «Графики рассмотрения судебных дел»;
5. Сервис «Судебный кабинет»;
6. Сервис «Судебная повестка»;
7. Call-центр судебных органов с единым номером 1401;
8. Все местные суды республики и канцелярии областных и приравненных к ним судов включены в состав участников «Единой системы электронного документооборота государственных органов».

«Судебный кабинет» – это единое окно позволяющее в режиме онлайн найти информацию о сервисах и услугах судов Республики Казахстан, с

¹ Концепция информатизации судебной системы РК до 2020 года Утверждена распоряжением и.о. Председателя Верховного Суда Республики Казахстан от 28 июля 2014 года № 165// [Электронный ресурс] https://oneli.kz/zako.kz/Document/?doc_id=31246283#pos=6;-165 (дата обращения 20 октября 2019)

² Решетняк В.И., Смагина Е.С. Информационные технологии в гражданском судопроизводстве (российский и зарубежный опыт). Учебное пособие. М.: Городец, 2017.- С.5

³ Усабаева Д. М. Вопросы электронного правосудия в Республике Казахстан//<https://www.zako.kz/4889459-voprosy-elektro-nogo-pravosudiya-v.html> (дата обращения 01.11.2019 г.)

помощью которых гражданин, его законные представители, адвокат в любое время могут отправить заявление (обращение), жалобу и ходатайство в электронном виде, оплатить государственную пошлину в онлайн режиме, просмотреть судебный документ, а также статус дела и распечатать судебный акт, а также контролировать процессуальные сроки.

В 2014 году посредством сервиса «Судебный кабинет» в электронном виде подано 105 707 документов, в том числе 85 696 исковых заявлений и более 19 тыс. других заявлений (обращений), жалоб и ходатайств, что в 8,3 раз больше, чем за 2013 год (17 539) посредством портала «электронного правительства», и в 2,7 раза больше, чем в 2014 году (39 573).

За 12 месяцев 2015 года в электронном виде посредством «Судебного кабинета» подано 382 238 документов, в том числе 309 574 исковых заявлений, 883 ходатайств в порядке надзора, 6 977 жалоб, в том числе 5269 апелляционных, 1708 кассационных.

За 5 месяцев 2016 года в электронном виде посредством «Судебного кабинета» подано 271558 документов, в том числе 199028 исковых заявлений, 6 500 жалоб, в том числе 5214 апелляционных, 1286 кассационных.¹

Сервис «Ознакомление с судебными документами» обеспечивает накопление и оперативное использование информационных ресурсов, предоставляет возможность в режиме онлайн доступа к документам о работе судов Республики Казахстан и органов судебного администрирования посредством информационно-коммуникационных технологий.

Гражданин, подавший исковое заявление (жалобу) в суд нарочно получает Талон о его регистрации. В дальнейшем, при положительном ответе на электронное извещение на его сотовый телефон или на электронный адрес направляется SMS-сообщение с указанием логина и пароля о том, что по его заявлению вынесен судебный документ, доступ к которому расположен на сайте. Таким образом, гражданину нет необходимости посещать суд за судебным документом, так как он может онлайн проследить его настоящее состояние. Таким образом, подача документов в суд в электронной форме становится общепризнанной практикой в судебной системе Казахстана.

Субъективные причины процессуальных рисков в сфере электронного извещения связаны с причинами, зависящими от непосредственных участников их передачи и получения в конкретных обстоятельствах (например, могут быть обусловлены техническими недостатками оснащенности судов, поломкой компьютера или потерей мобильного телефона лицом, которое извещается посредством электронного извещения). Лица, согласившиеся на использование систем электронного извещения в отношении себя, самостоятельно несут риск недоставки данного извещения, возникший вследствие технических причин, непредвиденных обстоятельств и т. д.

¹ Информационные технологии в судебной системе// [http:// sud.gov. kz/rus /co.NoteNet/i.Noformacio.No.Noye-teh.Noologii-v-sovreme.No.Neyh-sudah-kazahsta.No.a](http://sud.gov.kz/rus/co.NoteNet/i.Noformacio.No.Noye-teh.Noologii-v-sovreme.No.Neyh-sudah-kazahsta.No.a)

Право суда признать лицо, согласившееся на применение в отношении него электронных извещений, извещенным следует считать основанным на презумпции извещения. Получение лицом электронного извещения можно считать юридической презумпцией, поскольку в реальности этого может не произойти как по объективным (технические сбои, потеря мобильного телефона), так и по субъективным (адресат забыл проверить электронную почту и т. п.) причинам. На современном этапе развития информационных технологий использование таких презумпций в правосудии недопустимо, ибо находится в противоречии с конституционными гарантиями судебной защиты.

Сервис SMS-оповещения и уведомления граждан и организаций о вызове на судебное разбирательство, а также оперативного информирования граждан о принятых судебных документах. Так, за 4 месяца 2016 год направлено более 1 млн. SMS-сообщений (в 2015 году – 7 917 843), при этом стоимость одного SMS в среднем 3,3 тенге.¹

Все суды республики включены в «Единую систему электронного документооборота государственных органов». Запущена новая Автоматизированная информационно-аналитическая система судебных органов РК «Төрелік», задача которой состоит в обеспечении пользователя путем оперативного доступа к обмену информационными данными. Данная программ имеет высокую степень надежности и решает такие задачи, как ведение автоматизированной системы учета и контроля соблюдения процессуальных сроков, наличие статистических и аналитических отчетов, упрощение делопроизводства и судопроизводства.

Участники процесса имеют возможность контролировать процессуальные сроки, регистрацию и принятие заявлений, продление сроков рассмотрения дела, что исключает волокиту с документами, дисциплинирует работников судов – система отслеживает нарушения контрольных сроков. Внедрение автоматизированной информационно-аналитической системы судебных органов системы «Төрелік», «Судебного кабинета» а также технической аудио и видеофиксации судебных заседаний стало действенным инструментом повышения открытости суда - весь процесс судопроизводства становится абсолютно прозрачным, а полное внедрение этой системы сводит к минимуму возможность каких-либо процессуальных нарушений. Внедрение современных технологий в судебную систему страны позволяет упростить судопроизводство, устранить бюрократию, минимизировать контакты сотрудников судебной системы с гражданами, что способствует снижению коррупции, экономит время и средства граждан, обеспечивая максимальную прозрачность и доступность судебной системы для населения страны. Электронное правосудие соответствует общепринятым принципам судопроизводства: принцип

¹ Информационные технологии в судебной системе// [http:// sud.gov. kz/rus /co.Note.Not/i.Neformacio.Ne.NeYe-teh.Neologii-v-sovreme.Ne.Neyh-sudah-kazahsta.Ne.a](http://sud.gov.kz/rus/co.Note.Not/i.Neformacio.Ne.NeYe-teh.Neologii-v-sovreme.Ne.Neyh-sudah-kazahsta.Ne.a)

дистанционности (реализуемый посредством метода электронного документооборота), принцип информационной открытости правосудия (осуществляемый в рамках расширения механизмов взаимодействия с гражданами и т. д.), а также обладающий спецификой по сравнению с ним принцип доступности информации о деятельности органов судебной власти (например, в рамках размещения в открытом доступе информации о рассматриваемых судами делах, онлайн-трансляциях заседаний судов и т. д.).

Таким образом, на основании вышеизложенного, по нашему мнению электронное правосудие – это установленная законом процессуальная деятельность суда по отправлению правосудия по подведомственным ему делам, при которой дистанционное общение с участниками судебного процесса и бездокументарная форма передачи данных (сведений, документов и др.) производятся с использованием информационных технологий (сети Интернет, других средств телекоммуникационной связи), являющихся альтернативным или субсидиарным средством общения (извещения, слушания) по отношению к существующей документарной форме передачи данных.

В заключении хотелось бы отметить то, что электронное правосудие в Республике Казахстан находится в самом начале пути становления. Много было сделано, но еще большее предстоит сделать, чтобы современные информационные технологии, способные качественно преобразить механизм осуществления судебной власти, заняли прочное место в отечественной судебной системе. Для этого необходимы согласованные усилия государства и общества, направленные на решение целого ряда проблем, имеющих системный, а зачастую, и мировоззренческий характер – от плохой технической оснащенности судов до неприятия электронного правосудия в принципе в силу инертности правового мышления части судейского корпуса и населения страны в целом.

Шерстнев П. Ю.
студент 2 курса
АНО «Прикамский
социальный институт»
pavel_sherstnyov@mail.ru
8-912-485-75-40

Научный руководитель
Михалева Г. Г.
старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
АНО «Прикамский социальный институт»
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Холдинг, как гражданско-правовая категория

Аннотация: в данной статье рассматривается попытка принятия федерального закона «О холдинге», а также попытка создания какого – то единого определения «холдинга». Определить цели создания «холдинга».

Ключевые слова: холдинги, проект

Развивающаяся рыночная экономика в России в 1990 – ые гг. требовала использование совершенно иной формы юридического лица, которая могла бы помочь развитию рынка и самого бизнеса. Одной из такой интеграции стали холдинги.

Первые попытки регулирования холдинга, как гражданско – правовую категорию принимались в 1999 году, когда в Государственную думу был внесен законопроект «О холдингах». Он был принят в 3 чтениях¹. Но Совет Федерации отклонил данный законопроект². После чего была создана согласительная комиссия и после изменений и дополнений, Федеральный закон был принят Государственной думой и одобрен Советом Федерации³.

Но письмом Президента Российской Федерации от 20.07.2000 закон был отклонен и предложен к снятию с дальнейшего рассмотрения. Основными

¹ Постановление Государственной думы Федерального собрания РФ ГД «О проекте Федерального закона «О холдинговых компаниях» от 20.10.1999 № 4430-П. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.szrf.ru/szrf/doc.phtml?№b=100&issid=1001999044000&docid=4184> (дата обращения: 17.11.2019)

² Постановление Государственной думы Федерального собрания РФ «О проекте Федерального закона «О холдингах» от 24.11.1999 № 4629-П. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.szrf.ru/szrf/doc.phtml?№b=100&issid=1001999049000&docid=5114>

³ Постановление Государственной думы Федерального собрания РФ № «О Федеральном законе «О холдингах» от 01.12.1999 4697-П. [Электронный ресурс]

аргументами для предложения к снятию были: 1) не было четкой определенной экономической и юридической цели создания и регламентации данного образования; 2) закон содержал большое количество неясных положений, применение которых затруднительно; в ряде случаев противоречит Гражданскому кодексу Российской Федерации и иным федеральным законам¹.

Государственной думе понадобился год, чтобы учесть замечания Президента Российской Федерации и уже 27.06.2001 года Постановлением Государственной думы Федерального собрания Российской Федерации № 1696 – III ГД «О повторном рассмотрении Федерального закона «О холдингах» (проект № 99049555-2)» Федеральный закон «О холдингах» был принят с учетом его изменений и дополнений². Но Совет Федерации все равно отклонил данный закон, и после этого был снят уже самой Государственной думой с рассмотрения.

Несмотря на то, что Федеральный закон не был принят, в нем понятие «холдинг» дается в следующем значении: «Холдинг - совокупность двух и более юридических лиц (участников холдинга), связанных между собой отношениями (холдинговыми отношениями) по управлению одним из участников (головной компанией) деятельностью других участников холдинга на основе права головной компании определять принимаемые ими решения».

Если же брать не только нормативно – правовую базу, то следует выделить мнения специалистов и экспертов в области гражданского права.

Известный российский ученый Владимир Викторович Лаптев считал, что холдинг – это производственно – хозяйственный комплекс, состоящий из головной организации – холдинговой компании, и дочерних предприятий³.

А К. Я. Портной считает, что холдинг – это «группа лиц, которая включает головную компанию (холдинговую компанию) и другие хозяйственные общества, в отношении которых головная компания имеет возможность определять решения, принимаемые ими».

¹ Постановление Совета федерации Федерального собрания РФ «О Федеральном законе «О холдингах» от 22.12.1999 № 490-СФ. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.szrf.ru/szrf/doc.phtml?№b=100&issid=1002000001000&docid=5910> (дата обращения: 17.11.2019).

² Постановление Государственной думы Федерального собрания РФ ГД «О повторном рассмотрении Федерального закона «О холдингах» от 28.06.2000 № 490-III. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.szrf.ru/szrf/doc.phtml?№b=100&issid=1002000027000&docid=72> (дата обращения: 17.11.2019).

³ Постановление Совета федерации Федерального собрания РФ «О Федеральном законе «О холдингах» от 07.07.2000 № 198-СФ. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.szrf.ru/szrf/doc.92> (дата обращения: 17.11.2019).

Другой же российский юрист Горбунов А. Р. определяет «холдинг» - как хозяйствующий субъект, располагающий дочерними предприятиями и имеющий возможность контролировать их деятельность¹.

Различие во мнениях при определении понятия ясно показывает, что не существует в российском законодательстве какого – то закреплённого определения к понятию «холдинг».

Если попытаться соединить все понятия «холдинга» в единое целое и попытаться создать единое и определенное понятие, то для меня – «холдинг» - это объединение двух и более юридических лиц, среди которых существует головная компания, отвечающая за решения принимаемые ей самой и за решения принимаемые дочерней компанией.

Цель «холдинга» - объединение, с помощью которого можно достичь определенных задач, поставленных данным объединением, благодаря совокупности всех тех ресурсов, которыми обладают участники данного объединения.

Именно поэтому «холдинги» довольно актуальны в России, так как благодаря им можно довольно успешно вести бизнес во всех сферах. Поэтому необходимо разработать актуальный, соответствующий закон, в котором содержались бы нормы: 1) Понятия «Холдинг»; 2) Способы создания данного юридического лица; 3) Способы ликвидации «холдинга»; 4) Договор о создании холдинга; 5) Управление в «Холдинге» и другие нормы, непосредственно связанные с «Холдингом».

Получается, что необходимость в урегулировании холдингов появилась уже давно, но как таковых норм в сфере холдингов не было принято и их нет. Поэтому данная тема актуальна. Я же представляю «холдинги», как некое объединение двух и более лиц, где есть главная (головная) компания и остальные компании являются дочерними. В данном «холдинге» все дочерние компании подчиняются головной компании и исполняют решение, которое приняло головная компания. Цель же данного объединения – увеличения общего производства, для достижения которого необходимо объединить все ресурсы компаний.

¹ Письмо Президента РФ от 20.07.2000 № Пр-1504. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.co.NsultaNet.ru/co.Nes/cgi/o.Neli.Nse.cgi?base=PRJ&dst=0&hash=0&№=23188&req=doc#03157126262232881> (дата обращения: 17.11.2019).

Шипицына С. Д.
студент 2 курса
Пермский институт ФСИН России
sofya23832@mail.ru
8-950-537-90-22

Научный руководитель:
Мошарова А. С.
Преподаватель кафедры частного права
факультет внебюджетного образования
Пермский институт ФСИН России
mosharova.nastya14@gmail.com
8-951-955-25-17

Лекарственные средства как объекты гражданского права

Аннотация: в данной статье рассматривается вопрос о рассмотрении лекарственных средств как объектов гражданского права, а также их правовые признаки, которые относят их к объектам гражданского права.

Ключевые слова: лекарственные средства, объекты гражданского права, ограниченная дееспособность, свободно обращающиеся в обороте, делимость вещи.

Рыночная экономика в России активно развивается и это приводит к тому, что осуществляются важные реформы в различных сферах и секторах экономики. К таким вспомогательным элементам относится и сфера лекарственного обеспечения населения. На значительные изменения влияет проведение реформ в сфере лекарственного обеспечения, фармацевтические предприятия и аптеки приватизируются, открывается национальный рынок для крупных зарубежных производителей и продавцов медикаментов, стоит отметить, что стимулируются частные интересы в процессе обращения лекарств, это также существенно влияет на изменение ситуации. Можно говорить о том, что постепенно формируется полноценный фармацевтический рынок, который имеет специфические атрибуты и заметные объемы продаж.

Таким образом, становится интересным вопрос о том, какое же место занимают лекарственные средства в системе объектов гражданского права.

Для того чтобы определить это место для начала необходимо проанализировать понятие лекарственных средств. Согласно Федеральному закону от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств», под лекарственными средствами понимают вещества или их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани этого организма, применяемые для профилактики,

диагностики (за исключением веществ или их комбинаций, не контактирующих с организмом человека или животного), лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза или с применением биологических технологий. Также к лекарственным средствам относятся фармацевтические субстанции и лекарственные препараты¹.

Важным моментом является то, что лекарственные средства определяются как вещества или комбинации веществ. Обращаясь к толковому словарю С.И. Ожегова можно найти определение, что вещество – это вид материи, а также то, из чего состоит физическое тело². Отсюда следует, что лекарственные средства являются объектами материального мира, это физические тела, которые человек, с помощью органов чувств, может осязать.

Так же обращаясь к ст. 128 ГКРФ можно увидеть, что к объектам гражданского права относятся вещи. Е.А. Суханов говорил о том, что вещи в гражданском праве представляют собой «материальные, физически осязаемые объекты, имеющие экономическую форму товара»³. Рассматривая лекарственные средства как вид материи, из которой состоят физические тела, то можно сделать вывод о том, что лекарственные средства – это разновидности вещей.

Судебная практика относит лекарственные средства к объектам гражданского права. Верховный Суд Российской Федерации определяет в своем решении, что «лекарственные препараты, выступая как товар и объект гражданских прав, согласно пункту 4 статьи 4 Федерального закона «Об обращении лекарственных средств» являются лекарственными средствами в виде лекарственных форм, применяемыми для профилактики, диагностики, лечения заболеваний, что подлежит учету при даче соответствующих разъяснений»⁴.

Лекарственные средства имеют определенный гражданско-правовой режим, который определяет, могут или не могут совершаться какие-либо

¹ Федеральный закон от 12.04.2010 № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» // [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019)

² Толковый словарь русского языка: Ок. 100 000 слов, терминов и фразеологических выражений / С.И. Ожегов; под ред. проф. Л.И. Скворцова. 28-е изд., перераб. М.: ООО «Издательство "Мир и Образование"»: ООО «Издательство Оникс», 2012. С. 1376

³ Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права: Учеб.пособие: В 2 т. Т. I: Общая часть / Отв. ред. Е.А. Суханов. С. 303.

⁴ Решение Верховного Суда РФ от 24.07.2017 № АКПИ17-441 [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019)

сделки с объектом, также определяет взаимосвязанные права и обязанности, дозволения и запреты.

Всякий объект гражданских прав, в том числе и лекарственные средства, обладает такой характеристикой, как оборотоспособность. Оборотоспособность - это способность быть объектом имущественного оборота (т.е. быть объектом различных сделок) и «менять своих владельцев (собственников)»¹. Согласно В.А. Белову оборотоспособность – это как признание объектов гражданских прав «товарами - объектами экономического оборота», которые обладают «социальным свойством - меновой стоимостью»².

Обращаясь к п. 1 ст. 129 ГК РФ можно найти то, что объекты гражданских прав свободно обращаются, однако существуют и объекты, ограниченные в обороте (п. 2 ст. 129 ГК РФ). На данный момент законодательство определяет, что лекарственные средства обладают ограниченной оборотоспособностью, кроме лекарственных трав³.

В науке существуют взгляды, которые относят лекарственные средства к вещам, обладающим ограниченной оборотоспособностью.⁴

Так, согласно, Федеральному закону от 12.04.2010 N 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» и Федеральному закону от 04.05.2011 N 99 «О лицензировании отдельных видов деятельности» оптовую и розничную продажу лекарственных средств имеют право осуществлять только субъекты, имеющие лицензию на осуществление фармацевтической деятельности.

Физические лица также могут заниматься фармацевтической деятельностью, только имея при этом специальное фармацевтическое образование и сертификат специалиста. Данные пункты доказывают ограниченную оборотоспособность лекарственных средств.

По общему правилу на территории России допускается отпускать, реализовывать только зарегистрированные Министерством здравоохранения Российской Федерации лекарственные средства. В законе о лекарственных средствах обозначается деление лекарственных средств на безрецептурные и

¹ Российское гражданское право: Учеб.пособие: В 2 т. Т. I. Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е.А. Суханов. С. 304; см.: Гражданское право: Учеб.пособие: В 3 т. Т. 1. 6-е изд., перераб. и доп. / Н.Д. Егоров, И.В. Елисеев и др.; отв. ред. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. М.: ТК Велби, Проспект, 2006. С. 259.

² Белов В.А. Гражданское право. Общая часть: Учеб.пособие. М., 2011. Т. II. Лица, блага, факты. С. 278.

³ Указ Президента РФ от 22.02.1992 № 179 «О видах продукции (работ, услуг) и отходов производства, свободная реализация которых запрещена» [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019)

⁴ Мохов А.А. Лекарственные средства как объекты гражданских прав // Юрист. 2004. № 12. С. 53 - 56; Маслов В.В. Лекарственные средства как объекты гражданских правоотношений: Дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2007. С. 206; Андреева Л.В. Коммерческое право России: проблемы правового регулирования. М., 2004. С. 172.

рецептурные, которые приобретаются по назначению врача. В таком случае, рецепт имеет значение специального документа.¹

Стоит отметить, что в п. 1 ст. 2 Федерального закона от 08.01.1998 N 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» сказано о том, что наркотические средства и психотропные вещества либо ограничены в обороте, либо изъяты из него², это также говорит об ограниченной дееспособности лекарственных средств.

Говоря об оборотоспособности лекарственных средств, стоит отметить, что они обладают еще и признаками, характеризующие их как объекты, свободно обращающихся в обороте. Каждый день происходит множество сделок, связанных с розничной куплей-продажей лекарственных средств, в которых одна сторона – это специализированный субъект, имеющий лицензию на осуществление фармацевтической деятельности, вторая сторона – это простой покупатель, человек. Лекарственные средства, которые не выписываются по рецепту могут без каких-либо ограничений приобретаться покупателями. Юридические лица также могут приобретать лекарственные средства, для того, чтобы оказывать первую медицинскую помощь своим сотрудникам или клиентам, но покупка лекарственных средств не должна быть связана с предпринимательской деятельностью.³

Особенностью лекарственных средств, как объектов гражданского права является их делимость. Их можно разделить, например, таблетку на две части, то есть физически, но кроме того можно разделить и в юридическом смысле. Вместе с тем применение такой характеристики вызывает некоторые вопросы. В законе о лекарственных средствах раскрываются понятия «лекарственная форма» и «дозировка». п. 5 ст. 4 Закона о лекарственных средствах говорит, о том, что лекарственная форма – это состояние лекарственного препарата, соответствующее способам его введения и применения и обеспечивающее достижение необходимого лечебного эффекта, другими словами, это форма выпуска препарата – таблетка, капсула, спрей, порошок, ампула и другие. Дозировка – это содержание одного или нескольких действующих веществ в количественном выражении на единицу

¹ Приказ Минздрава России от 01.08.2012 № 54н «Об утверждении формы бланков рецептов, содержащих назначение наркотических средств или психотропных веществ, порядка их изготовления, распределения, регистрации, учета и хранения, а также правил оформления» [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019)

² Федеральный закон от 08.01.1998 № 3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» // [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 19.11.2019)

³ Санитарно-эпидемиологические требования к размещению, устройству, оборудованию, содержанию и режиму работы организаций коммунально-бытового назначения, оказывающих парикмахерские и косметические услуги. Санитарно-эпидемиологические правила и нормы СанПиН 2.1.2.2631-10: утверждены Постановлением Главного государственного санитарного врача Российской Федерации от 18.05.2010 № 59 // Российская газета. 2010. 16 июля. № 156.

дозы, или единицу объема, или единицу массы в соответствии с лекарственной формой либо - для некоторых видов лекарственных форм - количество высвобождаемого из лекарственной формы действующего вещества за единицу времени. В зависимости от дозировки будет зависеть леченый эффект. В самом определении лекарственных средств говорится цель их создания, это профилактика, диагностика, лечение заболеваний, реабилитация и т.д. Главный признак лекарственного средства является то, что он обладает химико-биологическими свойствами, которые и влияют на эффективность их применения.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что лекарственные средства имеют существенные черты объектов гражданского права, имеют специфические правовые признаки, которые отличают их от других вещей. Лекарственные средства могут быть, как и другие объекты гражданского права ограничены в обороте или обладать свободной оборотоспособностью. Кроме того, лекарственные средства обладают таким признаком, как делимость, за исключением определенных лекарственных форм.

Шульгина М. В.

студент 5 курса

ПГНИУ

m.vik.shulgina@gmail.com

8-922-383-85-04

Процесс признания сделок недействительными при осуществлении процедуры банкротства

Аннотация: в статье рассматривается судебная практика признания сделки недействительной в арбитражных делах о банкротстве, Рассматриваются основные правила процесса признания сделки недействительной, доказательная база этого процесса, а также последствия признания сделки недействительной для должника и кредиторов.

Ключевые слова: банкротство, недействительная сделка, судебная практика, основания признания, доказательства, последствия признания

Согласно международному рейтингу Всемирного банка «Ведение бизнеса» в части разрешения платежеспособности Россия занимает 57 строку из 189, уступая при этом Индии и Кении¹. Можно сделать вывод о ликвидационной направленности банкротства в России, когда целью организации банкротства является исчезновение с рынка без цели возможной реабилитации бизнеса. При банкротстве в первую очередь страдают

¹ Единый федеральный реестр сведений о банкротстве [Электронный ресурс] - Режим доступа: <https://bankrot.fedresurs.ru> (дата обращения: 10.11.2019)

кредиторы, которые часто не могут добиться исполнения обязательств перед ними. Нередко сложности в исполнении обязательств перед кредиторами сопряжены с неправомерными действиями руководства, направленными на вывод имущества организации и минимальное удовлетворение требований кредиторов.

Для максимального же удовлетворения требований кредиторов, а также для привлечения к ответственности руководства организации при необходимости важно в т.ч. проведение исследования сделок, реализованных организацией-банкротом, для установления тех, которые были осуществлены незаконно, повлияли на платежеспособность организации, повлекли непосредственно саму процедуру банкротства.

В процедуре банкротства сделка может быть признана недействительной в случаях, предусмотренных ГК РФ, а также в случаях, когда сделка является подозрительной, т.е. была совершена с неравноценным встречным исполнением обязательств или же изначально совершалась с целью причинения имущественного вреда правам кредиторов и способствовала наступлению неплатежеспособности организации, или когда сделка была осуществлена с предпочтением к одному кредитору¹.

Признать сделку недействительной можно лишь в Арбитражном суде. Согласно статистике не больше половины сделок из рассмотренных заявлений в Арбитражном суде в процессе осуществления процедуры банкротства были признаны недействительными. Статистика за период с 2015 по 2018 г. показана на рисунке 1.

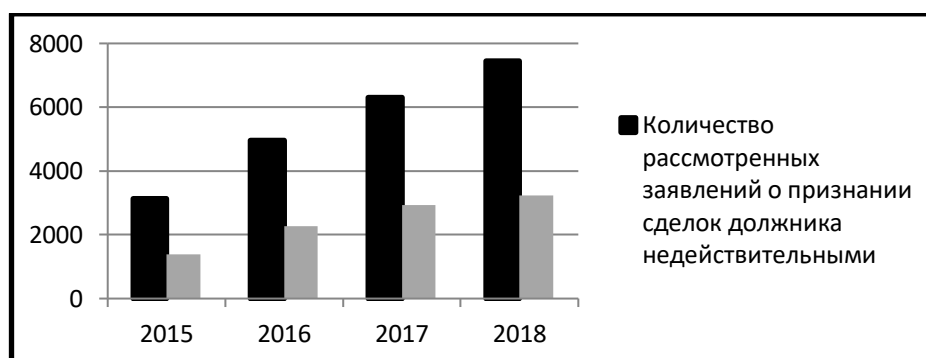


рис. 1

Вместе с ростом количества удовлетворенных заявлений о признании сделок должника недействительными (в 2015 г. - 1394 заявлений; в 2018 г. - 3234 заявления), наблюдается рост общего количества рассмотренных заявлений о признании сделок должника недействительными (в 2015 г. - 3136 заявления; в 2018 г. - 7452 заявления). Таким образом, в 2018 г. только 43%

¹ Гражданский кодекс РФ; принят Государственной Думой 21 октября 1994 г. [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Консультант Плюс» (дата обращения: 14.11.2019).

сделок были признаны недействительными из всех рассматриваемых Арбитражном судом сделок в процессе осуществления процедуры банкротства. При этом доля сделок, признанных недействительными, среди всех рассмотренных заявлений за исследуемый период не превышала 47%, а в 2018 г. и вовсе является минимальной¹. Иными словами, можно говорить об имеющихся сложностях в доказывании недействительности сделок. Возможно, на этот факт также влияет несовершенство законодательства, большое количество норм права по вопросу признания сделки недействительной и сложности в их интерпретации.

По общему правилу заявление на признание сделки недействительной может быть подано внешним или конкурсным управляющим организации, находящейся в стадии банкротства, а также уполномоченным органом или конкурсным кредитором с условием, что задолженность организации перед ними превышает 10 % от общего объема кредиторской задолженности². Исходя из вышеуказанной нормы права, даже при наличии признаков недействительности сделки не всегда существует возможность доказать это в суде, т.к. полномочием подавать иски в суд не наделены временный и административный управляющие, а кредиторы, перед которыми сложилась задолженность в малом размере, вынуждены объединяться, чтобы достичь доли задолженности в размере более 10 %².

Кроме того, чтобы доказать недействительность сделки арбитражному управляющему необходимо иметь специальные знания и доступ ко всей документации организации, чтобы обосновать свои доводы и правильно их интерпретировать. Арбитражный управляющий должен исследовать всю финансово-хозяйственную деятельность организации за период трех лет до начала процедуры банкротства. Нередки случаи, когда документы организации арбитражному управляющему предоставляются не в полном объеме, уничтожаются или не сохраняются, что затрудняет процесс исследования сделок.

У кредиторов и вовсе отсутствует доступ к полной документации должника. Таким образом, у кредитора есть реальная возможность усомниться лишь в кредиторской задолженности, сложившейся у должника перед другим конкурирующим кредитором. В этом случае кредитору достаточно обосновать свои доводы о недействительности сделки в суде, а конкурирующий кредитор, которого подозревают в заключении недействительной сделки с должником, в свою очередь, должен доказать целесообразность такой сделки и реальность ее исполнения³.

¹ Статистический бюллетень ЕФРСБ от 30 июня 2019 года - 2019- [Электронный ресурс] - Режим доступа: <https://fedresurs.ru/News> (дата обращения: 10.11.2019).

² Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ; принят Государственной Думой 27.09.2002 г. [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Консультант Плюс» (дата обращения: 14.11.2019).

³ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона

Для признания сделки недействительной необходимо доказательство трех обстоятельств без исключения: достижение должником цели в виде причинения вреда имущественным правам кредиторов; наличие последствий для имущественных прав кредиторов при совершении сделки; наличие осведомленности другой стороны сделки о цели совершения сделки у должника. Цель доказывается путем обязательного установления факта неплатежеспособности организации до сделки или вследствие совершения сделки, а также при наличии обстоятельств, например, когда сделка была заключена с аффилированным лицом, или когда сделка была совершена с задействованием значительной доли активов организации, а также в случаях, когда имущество должника осталось подконтрольно ему же. Последствия оспариваемой сделки доказать гораздо проще в связи с тем, что должник уже находится в стадии банкротства и имеет задолженность перед кредиторами, т.е. ущерб организации и должнику уже нанесен. Осведомленность о сделке у другой стороны устанавливается путем наличия зависимости между двумя организациями или выявления обстоятельств, при которых сторонняя организация знала или должна была знать о неплатежеспособности должника и ущемлении прав кредиторов вследствие осуществления такой сделки при этом последнее условие является достаточно сложным в доказательстве¹.

В зависимости от обстоятельств совершения сделки для доказательства ее недействительности ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» установлены специальные сроки исковой давности от 1 месяца до 3 лет до принятия заявления о признании должника банкротом по общему правилу². При этом на практике часто арбитражный управляющий и кредиторы узнают об обстоятельствах недействительной сделки и причинении вреда имущественным правам значительно позже: в процессе реализации процедуры банкротства и уже после истечения сроков давности для признания сделки недействительной. В таком случае течение сроков исковой давности начнется с момента, когда арбитражный управляющий узнал об обстоятельствах совершения сделки, свидетельствующих о ее недействительности при этом важно наличие должной осмотрительности в действиях управляющего в процессе изучения деятельности организации³.

«О несостоятельности (банкротстве)» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Гарант» (дата обращения: 14.11.2019).

¹ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Гарант» (дата обращения: 14.11.2019).

² Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127-ФЗ; принят Государственной Думой 27.09.2002 г. [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Консультант Плюс» (дата обращения: 14.11.2019).

³ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 декабря 2010 г. № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)» (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс] - Режим доступа: система «Гарант» (дата обращения: 14.11.2019).

Судебная практика показывает, что доказать более поздний факт осведомленности арбитражного управляющего об обстоятельствах заключения недействительной сделки вполне возможно.

В результате признания сделки недействительной имущество организации должно быть возвращено обратно должнику. В связи с нежеланием руководства отвечать по обязательствам организации-должника разрабатываются сложные и длинные схемы, по которым имущество уходит от одной организации к другой. Это осложняет процесс доказывания, однако при удовлетворении иска суд обяжет вторую сторону по договору, заключенному с должником, вернуть все имущество, перешедшее ему в результате недействительной сделки, а при невозможности возврата имущества возместить его действительную стоимость¹.

Признание сделки недействительной Арбитражным судом при наличии признаков преднамеренного банкротства позволит рассмотреть привлечение руководства к уголовной ответственности. При этом правоохранным органам не придется доказывать недействительность сделок заново на основании преюдиции, когда установленные вступившим в законную силу приговором суда обстоятельства признаются сотрудником правоохранительных органов без дополнительной проверки.

Следует сделать вывод о том, что процесс признания недействительности сделки реализуется ради пополнения конкурсной массы должника и дальнейшего расчета должника с кредиторами. При этом сам процесс ограничен сроками исковой давности, является трудоемким в части сбора доказательств и исследования большого количества фактов финансово-хозяйственной деятельности должника. Законодательство в сфере банкротства и признания недействительности сделок достаточно громоздко и сложно для его трактования и применения. Нельзя говорить и о наличии успешно наработанной судебной практики.

¹ Решение Арбитражного суда г. Москвы по делу № Дело № А40-33328/16-132-61 от 15.08.2016 г. [Электронный ресурс]-Режим доступа: [https:// kad.arbitr.ru](https://kad.arbitr.ru) (дата обращения: 14.11.2019)

Шушкина К. С.
студент 2 курса
Северо-Западный институт (филиал)
Московского государственного
юридического университета имени О.Е.
Кутафина (МГЮА)
shushkina.xenia@yandex.ru
8963-736-19-94

Научный руководитель:
Шелепина Е. А.
К.ю.н., доцент
shelepina@yandex.ru

Страховой случай как существенное условие договора страхования жизни и (или) здоровья

Аннотация: в данной статье рассматривается страховой случай как существенное условие договора личного страхования. Осуществляется анализ страховых продуктов, предлагаемых страховыми организациями, и судебной практики по установлению страхового случая.

Ключевые слова: договор страхования, типовые условия страхования, страховой случай, страховые организации, имущественные интересы.

Договор страхования жизни и (или) здоровья является ключевым механизмом обеспечения защиты имущественных интересов граждан. Одним из существенных условий договора страхования жизни и (или) здоровья является характер события, на случай наступления, которого осуществляется страхование (страховой случай)¹.

Так, согласно п. 1 и п. 2 ст. 4 Закона РФ от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации» в качестве объекта страхования жизни допускаются такие имущественные интересы, как связанные с дожитием граждан до определенного возраста или срока либо наступление иных событий в жизни граждан, а также с их смертью, имущественные интересы, связанные с причинением вреда здоровью граждан, в том числе наступления смерти в результате несчастного случая или болезни².

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019) // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 14.11.2019).

² Закон РФ от 27.11.1992 № 4015-1 (ред. от 01.05.2019) «Об организации страхового дела в Российской Федерации» // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 14.11.2019).

Данный перечень объектов страхования жизни и (или) здоровья не является закрытым, что позволяет страховым организациям сочетать в договоре личного страхования несколько имущественных интересов граждан. При этом конкретный перечень страховых случаев определяется непосредственно в момент заключения договора личного страхования. Как правило, существенные условия договора страхования заранее определены в типовых правилах страхования, которые утверждаются страховой организацией.

Если проанализировать страховые продукты, предлагаемые различными страховыми организациями, то в качестве страховых случаев рассматриваются такие события как временная утрата трудоспособности, наступление инвалидности I, II и III группы, острое отравление химическими веществами и ядами биологического происхождения, смерть в результате медицинских манипуляций, диагностирование смертельно-опасного заболевания, страхование от заболеваний, вызванных укусом клеща, страхование от несчастных случаев, произошедших в период нахождения в школе и т.п.

Таким образом, законодательство в области страхования дает возможность самостоятельно определять страховым организациям, какие имущественные интересы закрепить договором страхования или утвердить в правилах страхования. На наш взгляд, законодательное урегулирование конкретного перечня страховых случаев в области добровольного личного страхования позволило бы избежать создание двусмысленных, невнятных страховых продуктов для страхователей и застрахованных лиц.

Несмотря на широкий перечень страховых продуктов, предлагаемых страховыми организациями, договор личного страхования или типовые условия страхования содержат множество исключений из того, что не является страховым случаем или не может рассматриваться таковым. Верховный Суд Российской Федерации придерживается иного мнения, и считает, что определенные события не подлежат исключению из перечня страховых случаев.

Так, в определении Верховного Суда РФ от 04.12.2018 № 42-КГ18-6, рассматривается спор по договору личного страхования на случай наступления инвалидности¹. Особенность судебного спора состоит в том, что застрахованному лицу по истечению срока действия договора страхования была установлена группа инвалидности, и застрахованное лицо обратилось к страховщику с заявлением о наступлении страхового случая, так как инвалидность была установлена вследствие наступления заболевания, которое было диагностировано в период действия договора и послужило основанием установления группы инвалидности. Страховщик отказал в

¹ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 04.12.2018 № 42-КГ18-6. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 15.11.2019).

выплате страховой выплаты, ссылаясь на то, что инвалидность была установлена за пределами срока действия договора.

Но Верховный Суд Российской Федерации посчитал, что установление инвалидности представляет собой более сложный состав, и включает в себя не только причинение вреда, но и дополнительное обстоятельство – выдачу застрахованному лицу справки медико-социальной экспертизы, то есть страховой случай наступает не в момент причинения вреда, а в момент, когда будет осуществлена выдача справки медико-социальной экспертизы.

Выводы суда подтверждают, что установление страхового случая представляет собой сложную причинно-следственную связь, которую требуется определять для правильной квалификации страхового случая.

Таким образом, огромное количество исключений из того, что является страховым случаем способно ввести в заблуждение страхователей о содержании события, на случай которого заключается договор страхования, и затрудняет определение момента наступления страхового случая и его характер.

В качестве путей решений данной проблемы на наш взгляд необходимо разработать для страховых организаций общие методические рекомендации по организации и порядку установления страховых случаев в области добровольного личного страхования. Создание таких рекомендаций способствовало бы единообразному применению порядка установления страхового случая страховыми организациями, а ознакомление страхователя или застрахованного лица – к более сознательному выбору такого или иного страхового продукта, а также использование для защиты своих прав и законных интересов.

Другой не менее важной проблемой в области добровольного страхования жизни и (или) здоровья является непризнание страховщиками случившегося события страховым случаем по причине того, что страхователь при заключении договора страхования сообщил недостоверные сведения относительно состояния своего здоровья. Данная проблема подтверждается апелляционным определением Ставропольского краевого суда от 24.04.2018 по делу № 33-3304/2018¹. Суд указал, что страховая организация правомерно отказала в выплате страхового возмещения, поскольку страхователь лишил страховщика в момент заключения договора страхования жизни и (или) здоровья возможности оценить страховые риски и определить вероятность наступления страхового случая.

В целях предотвращения непризнания определенного события страховым случаем необходимо законодательно установить в качестве обязанности страховых организаций принимать меры по проверке сведений о состоянии здоровья страхователя или застрахованного лица путем проведения медицинского осмотра, поскольку в момент заключения договора

¹ Апелляционное определение Ставропольского краевого суда от 24.04.2018 по делу № 33-3304/2018. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 17.11.2019).

страхователь может и не знать о наличии заболевания, препятствующего заключению договора. В настоящее время в ГК РФ закреплено только такое право страховщика, но не обязанность.

Таким образом, страховой случай как необходимое и достаточное условие договора страхования жизни и (или) здоровья нуждается в более детальной правовой регламентации. Изменения в законодательстве в области добровольного страхования будут способствовать развитию страховых правоотношений, увеличению доверия граждан к страховым продуктам, предлагаемым страховыми организациями, и уменьшат количество отказов в выплате страхового возмещения.

Щербинина М. Ю.

студент 2 курса

Западно-Уральский институт

экономики и права

millennichka@mail.ru

8-992-239-61-67

Научный руководитель

Михалева Г. Г.

старший преподаватель

кафедры гражданско-правовых дисциплин

Западно-Уральский институт

экономики и права

Galina_perm@mail.ru

8-982-486-35-05

Аппарат государственной власти в регулировании гражданско-правовых отношений

Аннотация: в данной статье рассматривается понятие государственного аппарата его признаки и общие особенности функционирования, а также исследование основных принципов организации и деятельности государственного аппарата.

Ключевые слова: аппарат, государственная власть, механизм государства.

Единого определения термина "государство" не существует. Несколько примеров определений:

Особая организация политической власти общества, располагающая специальным аппаратом принуждения, выражающая волю и интересы господствующего класса или всего народа.

1. Основная политическая организация общества, осуществляющая его управление, охрану его экономической и социальной структуры.

2. Страна, находящаяся под управлением политической организации, осуществляющей охрану её экономической и социальной структуры.

Понятие "механизм государства" тесно связано с понятием "государственный аппарат". Последнее обычно употребляется в двух смыслах широком и более узком. В широком смысле понятие государственного аппарата как совокупности всех государственных органов совпадает с понятием механизма государства, тождественно ему. В более узком смысле под государственным аппаратом обычно понимают аппарат государственного управления. Именно в этом смысле, в смысле совокупности исполнительных и распорядительных, административных органов государства, понятие "государственный аппарат" используется в науке административного права¹.

Если нет механизма государства, то и самого государства не существует, а благодаря чиновникам, судьям, армии, администрации и происходит её существование. Абсолютно все государственные организации взаимодействуют друг с другом. Все они выполняют разные задачи, однако они и являются шестеренками одного общего механизма.

По мере развития общества это управление, а вместе с ним и государственный механизм непрерывно усложняются и совершенствуются.

Государственный аппарат-это часть механизма государства, представляющая совокупность государственных органов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти.

Государственный аппарат рассчитывается на осуществление государственной власти, на его структуру и принципы формирования рассчитывающий влияние различные факторы экономического, политического, исторического, религиозного и другого характера.

Объяснение понятия «механизм государства» предоставляются разные.

В контексте этого вопроса. Россия славится тем, что между государством и личностью существуют совершенно особые отношения.

Дело в том, что традиционные патриархально-общинные отношения в экономической жизни, сверх централизация государственного управления и сакрализация власти легли в основу воспитательной идеологии интеллигенции, претендовавшей на значимость ядра общества и видевшей в подавляющем большинстве населения страны-рабочих и крестьян лишь объект опеки (то есть неразумное большинство, которое необходимо сосредоточить на нужном подходе)².

Эта позиция получила своеобразное преломление в концепции Б. Н. Чичерина. Ядром его мировоззрения является апология государства как

¹ Марченко М.Н. Теория государства и права: Учеб. - 2е изд., перераб. и доп. - М.: Проспект, 2015. С. 13-14

² Общая теория государства и права / Под ред. В.В. Лазарева. - М.: Юрист, 2018. С.28

главного двигателя и творца истории, как высшего развития идеи человеческого общества и воплощения нравственного идеала. По мнению Чичерина, политическая свобода, прежде всего, должна способствовать эффективному функционированию государственного механизма, бесперебойной работе всех его составляющих. В сильной власти в период установления политической свободы в государстве Чичерин видел Гарантию от смут и революций, надежное средство против срыва нормального функционирования государственного механизма, что, как видно из истории, нередко приводит к социальным и политическим катастрофам. Существует высказывание: «...только твердость, благоразумие и честность правительства могут спасти государство от глубоких потрясений и от долгой внутренней борьбы. Если власть, при первом напоре, показывает малодушие и отдает себя в руки революции, смуты неизбежны» При этом Чичерин подчеркивал, что «слабость правительства особенно непростительна, когда революционное движение не имеет корней в народе»

Следуя логике движения истории, любая социальная система рано или поздно, но начинает приходить в упадок (и, прежде всего, в обществах, где нет встроенных механизмов, позволяющих на сравнительно ранней стадии выявлять возникающие проблемы и решать их). Обостряются противоречия внутри этой системы, особенно подпитываемые заимствованием техники и технологий, передовых отношений и законов в определенных областях. И хорошо, если в это время в стране есть лидер, который может повести общество по пути мирного развития.

Власть является одним из главных признаков государства, также власть нужна для того, чтобы организовывать общества, для общества это важнейшая функция, обеспечивающая упорядочивание и регулирование влияние на все основные сферы его жизни. Явление власти есть психологический феномен. Под психологическим феноменом подразумевается, то, что у индивида существует потребность в подчинения единой общественной воле, появляется чувство зависимости, состояние подвластности и чувство властности над другими¹.

Однако, психологический феномен это не единственное явление властности, также оно возникает при влиянии социальных условий жизнедеятельности.

Государственная власть – это отношения господства и подчинения, связанное с управлением, координацией волевых действий людей, опирающееся на организующее воздействие и возможность принуждения со стороны государства.

Признаки государственной власти:

1. Распространяется на все общество. Государственная власть является единственной общеобязательной властью.

¹ Теория государства и права. / Под ред. В.М. Корельского, - М.: Норма-Инфра, 2015. С.16

2. Носит публично правовой характер. Охватывает все общество, действует на всех его членов.

3. Опирается на государственное принуждение. Государственная власть имеет право применять силу когда это необходимо для достижения законности и справедливости, целей.

4. Государственную власть осуществляют специальные лица (чиновники, политики).

5. Устанавливает систему налогов.

6. Государственная власть определяет население по территориальному признаку.

7. Характерна легальность и легитимность.

Свойства государственной власти связаны с ее функциональными особенностями. При этом функции власти нельзя отождествлять с теми функциями, которые выполняет государство. Данные категории соотносятся как форма и содержание.

В обществе классовых антагонизмов самой важной мишенью является экономически доминирующий класс. Среди особенностей власти выделяют то, что она всякий раз основана на силе или принуждении. Власть может иметь различную форму: возможна физическая сила, интеллект, авторитет, убеждение, эстетическое воздействие и т.д. Касаясь принуждения, оно не всегда относится к физической силе, оно может иметь не прямой характер, однако, оно в своей основе предполагает подвластность от воли властвующего. Если зависимый понимает, что он исполняет волю властвующего, вопреки своим убеждениям и интересам, то тут действует принуждение, в тоже время, если подвластный согласен с политикой властвующего, что его воля соответствует интересам власти, в данном случае действует убеждение.

Юрасова К. В.
студент 3 курса
Институт правоохранительной деятельности
ФГБОУ ВО Саратовская государственная юридическая академия
yuk_8476@mail.ru
8-927-096-40-26

Научный руководитель:
Борисова В. Ф.
доцент кафедры гражданского процесса
ФГБОУ ВО Саратовская государственная
юридическая академия
К.Ю.Н.
vfb2709@yandex.ru
8-917-307-06-09

Злоупотребление процессуальными правами в гражданском судопроизводстве

Аннотация: данная статья посвящена проблеме злоупотребления процессуальными правами в гражданском судопроизводстве. Рассматривается понятие «злоупотребление гражданскими процессуальными правами», ответственность за указанное правонарушение.

Ключевые слова: гражданское судопроизводство, злоупотребление процессуальным правом, гражданская процессуальная ответственность.

Негативный характер злоупотребления правом выражается в том, что осуществляется в рамках правового поля, причиняя вред интересам правосудия и участникам процесса. Недопустимо, чтобы суд становился инструментом в руках недобросовестных лиц. Проблема злоупотребления субъективными процессуальными правами не теряет свою актуальность. Замечается, что на практике существует указанная ситуация, но одновременно с этим возникают проблемы, связанные с реагированием на данное явление¹. Существует необходимость законодательного закрепления содержания понятия, проработка института ответственности.

Статья 10 Гражданского кодекса РФ содержит легальное определение злоупотребления правом в материальном смысле. Под злоупотреблением понимается осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских

¹ Юдин А.В. Злоупотребление процессуальными правами в гражданском судопроизводстве. Спб: Изд-во юрид. фак-та СПбГУ, 2005. С.340.

прав¹. Определение в процессуальном смысле дается лишь в доктрине. Стоит отметить, что существует ряд ученых, выступающих против существования данной категории. Так, М.М. Агарков считает, что действия, под которыми понимают злоупотребление процессуальным правом, на самом деле происходят за пределами права². М.В. Самойлова утверждает, что осуществление права в нарушение норм быть не может³. Но в большей степени преобладает позиция, согласно которой злоупотребление правами – гражданское процессуальное правонарушение. Так, по мнению А.В. Юдина злоупотребление процессуальным правом – гражданское процессуальное правонарушение, целью совершения которого является причинить вред интересам правосудия и лицам, участвующим в деле⁴. В.О. Аболин же понимает данное определение как обращение лица в суд в порядке искового производства в противоречии с целью гражданского процесса, которая заключается в защите субъективного и объективного права, сохранение мира и порядка в обществе⁵. Трудно представить злоупотребление в рамках административного или уголовного права, в силу того, что нормы в большинстве случаев императивны, а также указаны конкретные нарушения норм и установлена ответственность за них, что отличает от гражданского процессуального законодательства, которое устанавливает множество диспозитивных норм, в связи с чем увеличивается вероятность злоупотребления. Таким образом, злоупотребление гражданскими процессуальными правами можно определить как разновидность гражданского процессуального правонарушения, форма осуществления права недобросовестным управомоченным лицом в противоречие с назначением, что приводит к причинению вреда интересам правосудия и иным участникам процесса.

За правонарушение следует ответственность. В настоящее время к мерам гражданско-процессуальной ответственности за злоупотребление относится взыскание компенсации за потерю времени (ст.99 ГПК). Некоторые авторы рассматривают в качестве необходимости ввести новый вид санкций за злоупотребление процессуальными правами. Например, ввести меру неимущественного характера по аналогии статьи 10 ГК РФ в виде отказа в защите права лицу, злоупотребляющим правом, что в свою очередь защитило бы нарушенные права лица, в отношении которого

¹ Гражданский кодекс РФ (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019) // [Электронный ресурс] URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

² Агарков М.М. Проблема злоупотребления правом в советском гражданском праве // Известия АН СССР: отделение экономики и права, 1946. №6. С.427.

³ Самойлова М.В. Право личной собственности граждан СССР: Автореф. Дис. канд.юрид.наук. Л., 1965. С.11.

⁴ Юдин А.В. Злоупотребление процессуальными правами в гражданском судопроизводстве. Спб: Изд-во юрид. фак-та СПбГУ, 2005. С.340.

⁵ Аболин В.О. Злоупотребление правом на иск в гражданском процессе Германии. М., 2009. С.78-79.

допущено злоупотребление. Также предлагается предусмотреть отказ в удовлетворении ходатайства в ходе судебного разбирательства, если у суда есть убеждение, что подобное действие направлено на затягивание судопроизводства¹. Однако следует отметить, что утверждение о злоупотреблении должно строиться на доказательствах, что и является «камнем преткновения», так как доказать порой представляется невозможным. Сложность заключается в том, что существует необходимость доказывать вину лица, внутренний детерминант, побудивший его на злоупотребление процессуальным правом. Введения данной санкции без закрепления доказывать факт злоупотребления может привести к произволу со стороны суда. Несмотря на существующую сложность, представляется необходимым присоединиться к позиции авторов, которые считают, что факт злоупотребления является фактом, который суду необходимо устанавливать для выполнения воспитательных и предупредительных задач правосудия².

Проблема доказывания злоупотребления правом встает и при рассмотрении упомянутой нормы, закрепленной в статье 99 ГПК РФ. Практика показывает, что ходатайства, предъявляемые для взыскания компенсации за потерю времени, не удовлетворяются. В судебном постановлении указывается на необходимость доказывания вины, а также факта, что стороне, ходатайствующей о выплате компенсации, необходимо доказать, что в результате указанных действий противоположной стороны, она теряет доходы, заработную плату, или понесла иные убытки³. Вследствие чего в настоящее время данная норма является «мертвой». Некоторыми авторами представляется более правильным использовать оценку действий сторон, так называемые «каучуковые нормы»⁴. Проблема заключается в том, что успешность использования зависит от добросовестности правоприменителя. Гражданский процессуальный кодекс Франции, к примеру, распределяет судебные расходы, руководствуясь справедливостью и материальным положением сторон⁵. Отличительной чертой Гражданского процессуального уложения Германии является то, что в нем предусмотрена норма, согласно которой сторона несет издержки даже в том случае, если пропустила судебное заседание или срок без наличия вины⁶.

¹ Матанцев Д.А. Отказ в защите права как санкция за злоупотребление правом: понятие и функциональное значение // Гражданское право, 2013. №2. С.22-23.

² Треушников М.К. Судебные доказательства: Монография. М., 1997. С.10.

³ Решение Вахитовского районного суда города Казани от 29.02.2019 по делу №2-2904/2019. [Электронный ресурс]: URL:<http://studact.ru> (Дата обращения 14.11.2019); Решение Новохоперского районного суда Воронежской области от 23.01.2019 по делу №2-25/2019. [Электронный ресурс]: URL:<http://studact.ru> (Дата обращения 14.11.2019).

⁴ Косарев К. Время – деньги? // ЭЖ-Юрист, 2015. №28. [Электронный ресурс]: URL:<http://coNesultaNet.ru> (Дата обращения 12.11.2019).

⁵ Захватаев В. Новый Гражданский процессуальный кодекс Франции. Киев: Истина, 2004. С.154.

⁶ Гражданское процессуальное уложение Германии от 30.01.1877 (ред. От 05.12.2005) (с изм. И доп. По 30.06.2014) // [Электронный ресурс] URL:

Стоит отметить некоторые недостатки статьи 99 ГПК РФ. Во-первых, указанная норма может распространяться лишь в отношении физических лиц, так как говорится о фактически затраченном времени, что трудно представить в отношении юридического лица. Во-вторых, используемая формулировка «фактическая потеря времени» представляется расплывчатой, порождающей неясность. В-третьих, существует неопределенность критерия, которым должен руководствоваться суд при определении размера компенсации. Г.Л. Осокина предлагает руководствоваться при определении разумного размера критериями, выработанными в гражданском праве, где под разумной ценой, расходами следует понимается такая сумма, которую в состоянии понести человек, обладающий средним уровнем интеллекта, знаниями и жизненным опытом¹.

Еще одна мера гражданско-процессуальной ответственности – штраф (глава 8 ГПК РФ). Указанная санкция применяется с неправомерными действиями, не связанными с злоупотреблением (нарушение порядка в зале судебного заседания, нарушение мер по обеспечению иска и т.д.). Существует мнение, согласно которому необходимо установить наложение штрафа на недобросовестных участников процесса² [11]. В данном случае средства уходят в бюджет государства, тем самым возмещая вред интересам, причиненный правосудию. Данная практика существует в иностранных государствах, например, во Франции, Бельгии.

Таким образом, поднятая проблема имеет отношение к эффективности функционирования судебной власти. Гражданское процессуальное законодательство нуждается в регламентации понятия злоупотребления процессуальными правами, его признаков, понятия и мер процессуальной ответственности за недобросовестное поведение участников сторон. Ведь значение судебной власти проявляется в том, что она призвана обеспечивать систему гарантий в защите прав от необоснованного обвинения, исков, притязаний, ограничений и злоупотреблений.

<http://www.coNesultaNet.ru> (дата обращения: 15.11.2019).

¹ Осокина Г.Л. Гражданский процесс: Общая часть. М., 2003. С.323.

² Соловьев Т.В. К вопросу о добросовестности поведения в гражданском судопроизводстве // Вестник гражданского процесса, 2017. №4. [Электронный ресурс]: URL:<http://coNesultaNet.ru> (Дата обращения 15.11.2019).

**СЕКЦИЯ
«АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СЕМЕЙНОГО, НАСЛЕДСТВЕННОГО,
ТРУДОВОГО ПРАВА»**

Азанова В. В.

Студентка 4 курса
Пермский филиал РАНХиГС
azanova.vika.09.05.1999@gmail.com
8-922-329-57-97

Научный руководитель:

Мхитарян Л. Ю.

Заведующая кафедрой
теории и практики управления, к.ю.н.
Пермский филиал РАНХиГС
lmhitaryan@yandex.ru
8-919-447-22-35

**Проблема нормативно-правового регулирования сферы
социального туризма в Российской Федерации**

Аннотация: В статье рассмотрена проблема нормативно-правового регулирования сферы социального туризма, которая заключается в том, что в настоящее время отсутствует единый документ, регулирующий данную отрасль. Решение проблемы автор видит в создании Федерального закона «О социальном туризме в Российской Федерации», либо внесении соответствующей главы в Федеральный закон от 24.11.1996 N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»

Ключевые слова: социальный туризм, государственная политика, нормативно-правовое регулирование

Социальный туризм – одно из приоритетных направлений развития социальной политики государства.

Обратившись к Федеральному закону от 24.11.1996 N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» (далее – Закон о туристской деятельности), можно увидеть, что социальный туризм – это туризм, полностью или частично осуществляемый за счет бюджетных средств, средств государственных внебюджетных фондов (в том числе средств, выделяемых в рамках государственной социальной помощи), а также средств работодателя¹.

¹ Об основах туристской деятельности в Российской Федерации: Федеральный

Согласно ст. 4 Закона о туристской деятельности, поддержка и развитие социального туризма является приоритетным направлением государственного регулирования туристской деятельности наряду с внутренним, въездным, детским и самодетельным туризмом.

Государственное регулирование, в свою очередь, включает в себя:

- определение приоритетных направлений развития туризма в РФ;
- нормативно-правовое регулирование;
- разработку и реализацию федеральных, отраслевых целевых и региональных программ развития туризма;
- содействие и продвижение туристского продукта на внутреннем и мировом туристских рынках;
- защиту прав и интересов туристов, в том числе оказания им экстренной помощи, а также обеспечения их безопасности;
- содействие кадровому обеспечению в сфере туризма;
- развитие научных исследований в сфере туризма;
- классификацию объектов туристской индустрии;
- формирование и ведение единого федерального реестра туроператоров;
- информационное обеспечение туризма;
- создание благоприятных условий для развития туристской индустрии;
- оказание государственных услуг в сфере туризма;
- взаимодействие с иностранными и международными организациями в сфере туризма.

Особое внимание хотелось бы уделить вопросу нормативно-правового регулирования сферы социального туризма, так как анализ нормативно-правовой базы, регулирующей данную отрасль, позволяет сделать вывод о ее несовершенстве.

Важно отметить, что в настоящее время не существует какой-либо определенной единой программы развития социального туризма. Другими словами, отсутствует регламентирующий нормативно-правовой акт, который бы определял, кто из туристов и на каких условиях имеет право получить от государства социальную поддержку, и что она будет из себя представлять.

На сегодняшний день все нормативно-правовые акты, касающиеся социального туризма, содержат отдельные нормы, регулирующие отношения в рассматриваемой области.

Основной нормативный документ Российской Федерации, а именно – Конституция РФ, закрепляет следующие направления государственной социальной политики: в Российской Федерации охраняются труд и здоровье людей, обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, развивается система

социальных служб, устанавливаются государственные пенсии, пособия и иные гарантии социальной защиты. Также важно отметить, что согласно ст. 37 Конституции РФ каждый гражданин имеет право на отдых¹

Следующий нормативно-правовой акт, а именно Федеральный закон от 17.07.1999 года № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи», называет категории граждан, которые могут рассчитывать на социальную поддержку. К этим категориям относятся: инвалиды, участники Великой Отечественной войны, ветераны боевых действий и т.д. Также данный Федеральный закон устанавливает правовые и организационные основы оказания государственной социальной помощи малоимущим семьям, малоимущим одиноко проживающим гражданам и иным категориям граждан, предусмотренным данным законом, а также определяет порядок учета прав граждан на меры социальной защиты (поддержки), социальные услуги, предоставляемые в рамках социального обслуживания и государственной социальной помощи, иные социальные гарантии и выплаты, установленные законодательством Российской Федерации.²

Отдельным Федеральным законом «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» от 24.11.1995 N 181-ФЗ регулируется государственная политика в сфере социальной защиты инвалидов, основная цель которой – обеспечить инвалидам равные с другими гражданами возможности в реализации гражданских, экономических, политических и других прав и свобод, которые предусмотрены Конституцией РФ, а также в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации³.

Кроме того, конечно, нужно упомянуть уже рассматриваемый в данной статье Закон о туристской деятельности.

И это далеко не весь список нормативно-правовых актов, содержащих в себе отдельные нормы регулирования социального туризма. Следовательно, можно сделать вывод, что появляется необходимость систематизации всех законодательных норм в единый нормативно-правовой акт.

Необходимо отметить, что проект федерального закона «О социальном туризме» уже вносился на рассмотрение в Государственную Думу Российской Федерации. Данный законопроект развивал положения о социальном туризме, определял его правовые и организационные основы, а

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

² О государственной социальной помощи: Федеральный закон от 17.07.1999 N 178-ФЗ (ред. от 01.04.2019) // Собрание законодательства РФ. – 1999. – № 29. – Ст. 3699.

³ О социальной защите инвалидов в Российской Федерации: Федеральный закон от 24.11.1995 N 181-ФЗ (последняя редакция) // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 48. – Ст. 4563.

также устанавливал источники его финансирования. Содержание законопроекта представлено в таблице 1.

Таблица 1 – Содержание законопроекта «О социальном туризме»¹

Г лава 1	Общие положения	
	Статья 1	Основные понятия
	Статья 2	Приоритетность социального туризма
	Статья 3	Принципы государственной политики в области социального туризма
	Статья 4	Законодательство Российской Федерации в области социального туризма
Г лава 2	Приоритетные виды социального туризма	
	Статья 5	Детско-юношеский туризм
	Статья 6	Самодетельный (спортивно-оздоровительный) туризм
	Статья 7	Лечебно-оздоровительный туризм
	Статья 8	Экологический и культурно-познавательный туризм
	Статья 9	Семейные путешествия, туризм для молодежи и ветеранов
	Статья 10	Туризм для инвалидов
	Статья 11	Туристские поездки по России зарубежных соотечественников, международные обмены по линии социального туризма
Г лава 3	Комиссии по социальному туризму	
	Статья 12	Комиссии по социальному туризму
Г лава 4	Экономический механизм правового регулирования в сфере социального туризма	
	Статья 13	Базовый стандарт доступности социального тура
	Статья 14	Фонды развития социального туризма
	Статья 15	Государственная поддержка туристской деятельности в сфере социального туризма
	Статья 16	Малое предпринимательство в сфере социального туризма
Г лава 5	Подготовка специалистов для сферы социального туризма	
	Статья 17	Подготовка специалистов для сферы социального туризма
Г лава 6	Международные связи	
	Статья	Международные связи

¹ Справочно-правовая система «КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]. — www.consultant.ru (дата обращения: 10.11.2019)

	18	
Г лава 7	Заключительные положения	
	Статья 19	Вступление в силу настоящего Федерального закона
	Статья 20	Приведение нормативных правовых актов в соответствие с настоящим Федеральным законом

Данный законопроект конкретизирует основные принципы государственной политики в области социального туризма, а именно:

1. реализацию права граждан Российской Федерации на доступный для каждого минимально необходимый набор туристских услуг;
2. поддержку социального туризма органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления;
3. льготное налогообложение участников туристской деятельности в той ее части, которая соответствует требованиям, предъявляемым действующим законодательством к организации социального туризма.

В законопроекте также отмечается, что государство поддерживает туристскую деятельность организации социального туризма в соответствии с действующим законодательством.

Обсудив данный законопроект, Государственная Дума Российской Федерации приняла решение об его отклонении, аргументируя это следующими фактами:

- во-первых, тем, что регулирование правоотношений в области социального туризма включено в разрабатываемый Комитетом проект федерального закона «О туризме» отдельной главой;
- во-вторых, законопроект не поддержало Правительство Российской Федерации;
- в-третьих, имелось отрицательное заключение Правового Управления Аппарата Государственной Думы, в котором говорилось о большом количестве недоработок в законопроекте, и рекомендовалось рассмотреть вопрос об урегулировании названных отношений не путем принятия специального законодательного акта, а в рамках Федерального закона «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», внося в него соответствующие дополнения.

Как итог, необходимо отметить, что на сегодняшний день никаких дополнений в ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» касаясь социального туризма так и не было внесено, проекты на рассмотрение больше не вносились, а нормы, регулирующие сферу социального туризма, так и остались «разбросаны» по разным законам.

Таким образом, возникает необходимость разработки и осуществления следующих мер:

1. определение социальной туристской политики государства;

2. систематизация всех правовых норм, регулирующих социальный туризм;
3. создание нового Федерального закона «О социальном туризме в Российской Федерации» с учетом замечаний к предыдущему законопроекту, либо внесение соответствующей главы в Федеральный закон от 24.11.1996 N 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации».

Айбасов А. М.

студент 2 курса
Карагандинский экономический
университет Казпотребсоюза

Научный руководитель:

Магдатова К. Ж.

преподаватель кафедры правового
регулирования экономических отношений
Карагандинский экономический
университет Казпотребсоюза
kmagdatova@mail.ru

Перспективы развития транспортной отрасли в республике Казахстан

Аннотация: Действенное развитие транспортной инфраструктуры окажет мультипликативное воздействие на экономику страны, рост торговли, становление межхозяйственных отношений, развитие рыночной инфраструктуры, снижение доли транспортных расходов в структуре затрат, что приведет к повышению ценовой конкурентоспособности отечественных товаров и услуг, собственно что и обуславливает актуальность рассматриваемой темы.

Ключевые слова: транспортная отрасль, конкурентоспособность, межхозяйственных, международный потенциал, централизованного управления, транспортной инфраструктуры.

В современном мире значительно повышается транспортная отрасль в экономике каждого государства, вследствие того уровень развития транспорта напрямую влияет на конкурентоспособность экономики и защищенность государства. Большая территория нашей страны и сравнительно невысокая плотность населения, быстрый и высокий темп финансового развития Казахстана, достигнутый в последние годы, все это, безусловно, создают потребности в перевозках. Естественно, поток и передвижение, как населения, так и грузов в сфере межхозяйственных

связей, экономического развития и взаимодействия областей Казахстана с каждым годом становится все более востребованной услугой. Но, конечно кроме экономической функции, транспорт осуществляет и социальную функцию, то есть налаживает обеспечение контактов населения, как в рамках дружественного, родственного общения, является непосредственной основой в организации отдыха, образования, культурного развития, а также в решении различных социальных вопросов. Республика Казахстан располагается вдали от основных мировых рынков, и именно по этой причине наша экономика отличается высокой грузоемкостью.

Еще, хотелось бы обозначить, что больше 80% грузоперевозок приходится как раз на сухопутный транспорт. Транспортная отрасль имеет большой международный потенциал, который пока, на наш взгляд, недостаточно задействован. Согласно статистике, мировая торговля развивается высокими темпами, особенно в течение последних двух десятилетий. Ежегодный товарооборот между Европой и Азией, составляет около \$400 млрд. К 2019 г. с легкостью может достичь \$1 трлн. Именно, выгодное географическое месторасположение Казахстана необходимо использовать для прохождения грузопотоков между Европой и Азией, что в свою очередь будет содействовать наращиванию доходов в бюджеты транспортных компаний и что немаловажно в госбюджет Казахстана¹. Быстрое развитие рыночных отношений в Республике Казахстан повлекло за собой основательную структурную перестройку огромной транспортной отрасли. Но, естественно кроме становления транспортной деятельности в торговых целях потребовалось также добиться совместимости национальных транспортных систем в различных государствах. В итоге прямо сказать «научно-технической революции на транспорте» возросла естественным образом роль договора перевозки грузов. На месте структур централизованного управления автотранспортом постепенно складываются новые системы, отвечающие рыночным требованиям и крайне успешно развивающиеся в новых условиях. За 2018 год автотранспортом республики перевезено 4 103,6 млн. тонн грузов.

И как говорится, грех не пользоваться своими возможностями, в плане, естественными географическим превосходством, что в свою очередь требует приведения транспортной системы Казахстана в соответствие международным требованиям и стандартам, что под собой предполагает необходимость проведения глобальной модернизации отрасли. Конечно, выполнить данную работу необходимо в короткие сроки с тем, чтобы конкуренты не перехватили инициативу в собственные руки, предоставив для масштабных международных перевозок альтернативные казахстанским транспортные пути и соответствующий международным требованиям уровень обслуживания грузовых и пассажирских перевозок. На сегодняшний

¹ Щербанин Ю.А. Интермодальный транспорт: некоторые теоретические аспекты // Научные статьи и материалы ИМП РАН, 20 июня 2017 г. // [Электронный ресурс] <http://socionet.ru/publication.xml> (Дата обращения 10.11.2019)

день состояние транспортного комплекса в Казахстане располагается «под прицелом» как отечественных, так и иностранных экспертов, и ими же оговорены главные минусы.

Самые яркие из них отмечены вопросами неудовлетворительной организации международных перевозок, которые используются на транспорте, устаревшие на сегодня технологии, а еще невысокий уровень сервиса транспортных услуг. Логистика, которая обеспечивает в развитых странах наибольшую часть выгод от рационализации транспортных потоков, их оптимального взаимодействия, в Казахстане находится пока в начальной стадии становления. Период экономического мирового кризиса, естественно сказался на нашу страну, тем самым выявив глобальные проблемы транспортного комплекса республики, которые как раз и понижают возможность маневрировать в структурной перестройке экономики. Таким образом, именно благодаря кризису правительство нашего государства и руководство регионов стали уделять значительно больше внимания современному и перспективному развитию транспорта в Казахстане. Понятно, что проблемы снижают эффективность функционирования транспорта Казахстана в сравнении с развитыми государствами, а также влияют на снижение безопасности грузовых и пассажирских перевозок. Учитывая, то, в каком состоянии находится транспортная система, понятно, что в данный момент, она не может обеспечить в полной мере потребности экономики, учитывая как огромную территорию Казахстана, так и амбициозные планы Правительства по перспективному развитию экономического потенциала республики.

Какие же задачи, считаем мы необходимыми ставить перед предстоящим этапом развития транспортной отрасли Казахстана? Ну, во первых, это конечно же повышение эффективности деятельности, а также новое строительство объектов транспортной инфраструктуры, и естественно модернизация действующей инфраструктуры, также необходимо ускорить товародвижения и крайне важно снизить транспортные издержки, соответственно немаловажным этапом будет являться и повышение безопасности и устойчивости деятельности отрасли, а также доступности транспортных услуг для населения. Нашей стране необходимо развивать международное сотрудничество в сфере транспорта, так как именно благодаря этому, на территорию нашей страны поступает новая техника и технологии, тем самым происходит внедрение международного опыта. Вместе с тем, чтобы выполнить и ввести в жизнь государственные Программы проектов, которые как раз ориентированы на развитие и совершенствование инфраструктуры, на строительство новых транспортных объектов и ремонт действующих транспортных сетей, необходимо привлечь государственные и частные инвестиции.

Хотелось бы подчеркнуть, что на выполнение программ развития транспортной системы страны предусмотрено инвестировать 2,8 трлн. тенге

на период до 2030 года¹. В планах довести до хорошего и удовлетворительного уровня 85% автодорог республиканской и 70% дорог местной сети, повысить скорость грузового сообщения по железным дорогам на 15-20%, в том числе, по международным коридорам – на 20-30%². Стоит подчеркнуть, что транспорт Казахстана – сложная отрасль, которая существует свою в плотной взаимосвязи со всеми отраслями и экономическими секторами республики. Взять хотя бы, в качестве примера управление разными видами транспорта, ведь задумайтесь, оно осуществляется в рамках нескольких министерств и ведомств, что в первых крайне неудобно, а во вторых предполагает тесную координацию и обеспечение методологического единства в подходах к стратегии развития. Для того, чтобы обеспечить развитие транспортной отрасли и экономики республики в целом, а также повысить эффективность и качество транспортных услуг, привлечь инвестиции в усовершенствование и обновление транспортных коммуникации необходимо прежде всего реформировать экономическую модель транспорта. На наш взгляд для начала необходимо выделить три направления модернизации:

1. Переоснащение транспортного парка;
2. Техническое и технологическое совершенствование транспортной инфраструктуры;
3. Усовершенствование организации перевозок с повсеместным внедрением логистических методов и совершенствованием управления отраслью и транспортными компаниями.

В свою очередь, решение проблем автотранспорта Казахстана требует как усиления научного обеспечения отрасли, проведения проектных исследований и разработки отраслевых системных рекомендаций по перспективному развитию с учетом международного опыта, так и формирования межотраслевой координации развития отрасли с другими отраслями экономики на основе маркетинга транспортных услуг и логистики. Необходимо также внедрить современный опыт строительства и организации транзитных перевозок в рамках международного транзитного коридора «Западная Европа – Западный Китай» на остальных транспортных коридорах республики³. Немаловажным является усиление внимания к организации пассажирских перевозок в Казахстане для улучшения экологической ситуации в крупных городах республики и сокращения доли легкового транспорта на дорогах. В развитии общественного транспорта необходимо внедрять современные методы логистики и маркетинга,

¹ Стратегия развития транспортной отрасли государства до 2030 года // [Электронный ресурс] <http://www.mtk.gov.kz/> (Дата обращения 09.11.2019)

² Материалы новостных сайтов и электронных отраслевых порталов по транспорту: [Электронные ресурсы] <http://loginfo.ru/issue/129>, <http://www.indpg.ru/transport>, www.transport.com.ua, www.trans-port.com.ua и другие (Дата обращения 02.11.2019)

³ Китай продолжает развитие высокоскоростных программ // [Электронный ресурс] <http://www.rbcdaily.ru/>, /2017/12/03/world/ 562949979244396 (Дата обращения 10.11.2019)

использовать обратную связь и пожелания населения при совершенствовании перевозок пассажиров. Одним из важнейших решений является повышение квалификации руководящих кадров в отрасли и основных компаниях-перевозчиках (требуется формировать систему повышения квалификации руководителей и ведущих специалистов в отрасли с последующим переходом к непрерывному обучению), а также повышения качества обучения водителей АТС путем усиления контроля качества подготовки/переподготовки (формирование рейтингов и «черных списков» автошкол).

Вместе с тем, должно быть четко сформирована гибкая тарифная политика в области транзитных перевозок и устранения нефизических барьеров в организации транзитных перевозок, в частности совершенствования пропуска транспорта на таможенных постах и при прохождении границы. Но, также нельзя не отметить, содействия реконструкции НПЗ в Казахстане для стабильного, бесперебойного обеспечения автотранспорта республики автомобильным бензином на уровне стандартов Евро – 4 и Евро – 5¹.

Мы считаем, что реализация предложенных рекомендаций позволит ускорить развитие отрасли и обеспечить ожидаемые доходы государства от транзитных перевозок и перевозок внутри страны. Успешность перспективной деятельности отрасли, ее конкурентоспособность на международном рынке транспортных услуг, реализация транзитного потенциала, а также соответствие потребностям внутренней экономики, социальным потребностям населения зависят от преодоления сложившихся отставаний, диспропорций и барьеров развития.

¹ Транспортная стратегия Республики Казахстан до 2020 года. Астана, 2015г. – с.14.
//[Электронный ресурс] www.tranco.kz/pr/doc/transportstrat.doc. (Дата обращения 12.11.2019)

Алкенова Ж. А.
студентка 3 курса
Карагандинский Экономический
университет Казпотребсоюза
www.balau.kz@bk.ru
87471894810

Научный руководитель:
Сопыханова А. Б.
доцент кафедры правового регулирования экономических отношений
Карагандинский Экономический
университет Казпотребсоюза
sopyhanova09@mail.ru
87014812748

Роль договора контрактации в деятельности сельской потребительской кооперации

Аннотация: В данной статье рассматриваются вопросы освещения особенностей правового регулирования контрактации в свете действующего законодательства и освещение его основных гражданско-правовых аспектов, имеющих немаловажное значение для развития не только сельскохозяйственных отношений, но и для экономики в целом.

Ключевые слова: Договор контрактации, сельскохозяйственная продукция, закупки, продажи, производитель продукции, заготовитель-контрактант

Роль села никогда не была второстепенной при достижении государственных стратегических целей. Земля и ее недра, воды, растительный и животный мир, другие природные ресурсы находятся в государственной собственности. Историческое развитие каждого общества, строя или государства тому подтверждение. Если сделать краткий экскурс в историю, и обратить внимание на прошлое столетие, то можно увидеть много общего с селом и сельским хозяйством, в целом.¹ Логическая цепочка развития земельных отношений, а также правомочий по владению и пользованию им уходят даже к временам Царской России. В частности, в реформах царя Николая 1867-1868 гг. одним из важных был земельный вопрос. По этим документам вся земля в Казахстане объявлялась собственностью государства и, только после этого передавалась, но с существенными ущемлениями, в пользование казахам. Например,

¹ Фадеев И.С. История Республики Казахстан. Учебник для вузов. Изд. 5-ое. ИКФ “Фолиант”. Астана, 2000. С.137.

собственные земли казахов передавались им же за определенную плату. Плодородные земли и близлежащие территории рек и озер занимались казачьими войсками.

Коллективизация при «народно-крестьянской власти» в первые года советской власти тоже не принесла ощутимых эффектов отношениям на селе. В 1926-1927 года, под руководством печально знаменитого Ф.И.Голощекина, был осуществлен насильственный передел пахотных и пастбищных угодий. Около 1360 тыс.десятин сенокосов и 1250 тыс. десятин пашни были отобраны у зажиточных хозяйств и переданы беднякам и середнякам. Однако ожидаемого эффекта эта мера не принесла. Не имеющие скота хозяйства не могли воспользоваться переданными им сенокосами и пастбищами и, в большинстве случаев отказывались от этой затеи.

Вероломное нападение фашистской германии и оккупация гитлеровцами западных районов СССР привела к тому, что резко возросла значимость Казахстана в экономике страны. Но и это удалось нелегким трудом, ценой огромного напряжения и лишений (работали в основном женщины и дети). Именно с конца 80-х и начала 90-х прошлого столетия, впервые заговорили о реальных преобразованиях в экономике, в том числе в сфере сельскохозяйственных отношений. Даже на сегодняшний день, по прошествии десяти лет независимости нашего государства, реформирование села не доведена до логического конца. Надо признать, что именно сельское хозяйство, его труженики наиболее сильно пострадали от несовершенства советской экономики, и именно они более всего ощутили на себе всю ее ущербность при переходе к рынку.¹ Общеизвестно и доказано историей, что при любых революционных катаклизмах основная тяжесть болезненных перемен приходится на село и Казахстан не стал исключением.

Суверенный Казахстан, строя стратегические планы на будущее, в свете послания Президента РК Н.А.Назарбаева “Казахстан - 2030”, помимо основных отраслей, доминирующих на сегодняшний день в развитии экономики, не должен забывать и таком стратегическом секторе экономики как сельское хозяйство, в том числе его правовому обеспечению.

Ведь, задолго до начала радикального реформирования экономики Казахстана объективная логика развития постепенно приводила к уменьшению монополии государства, возрастанию экономической самостоятельности субъектов хозяйствования. Сложилась вполне реальная возможность эволюционного превращения хозяйственного договора,

¹ Г.К. Сапарова, О.П. Зайцева, Б.Б. Доскалиева. Управление деловой активностью организации потребительской кооперации Казахстана. Учебное пособие. Караганда, 2001.С.39

заклучавшегося во исполнение государственного задания, в договор, призванный заменить недееспособные рычаги и средства централизованного планирования.¹

Для западной экономической практики все более типичным становится “производство на заказ” (и не только со стороны государства), производство на основании предварительного заключения соглашения о поставке продукции, в котором оговариваются сроки, технические характеристики, объемы поставок, цена и т.п. Все это в единстве с детальным определением взаимных прав и обязанностей уменьшает риск, являющийся неотъемлемым атрибутом предпринимательства, обеспечивает экономическую и социальную устойчивость функционирования как отдельной корпорации, так и экономики в целом.

Новая система и принципы управления экономикой предполагают существенные изменения в процесс формирования хозяйственных связей. На смену жесткому принудительному прикреплению поставщиков к потребителям приходит формирование хозяйственных отношений на основе принципа свободы договора.

Договор контрактации регулирует отношения по заготовке сельскохозяйственных продуктов и сырья.

В целях углубления реформ на селе и финансового оздоровления сельской экономики Правительство Республики Казахстан приняло соответствующее Постановление на основании которого в установленном законодательством порядке предусматривалось:

1) провести комплекс мер по завершению процесса ликвидации несостоятельных хозяйств, не имеющих реальных возможностей по восстановлению своей платежеспособности;

2) принять меры по совершенствованию во всех сельскохозяйственных организациях внутривозвратных производственных отношений, оптимизации структуры производства, выделению убыточных участков и полному обеспечению занятости сельского населения;

3) обеспечить переход крестьянских (фермерских) хозяйств и сельскохозяйственных товаропроизводителей на патентную систему налогообложения.

Но самое главное, это безусловно то, что исходя из реалии сегодняшнего времени и потребностей общества, главой государства определено, что

¹ Е.Б.Аймагамбетов, А.М.Невматулин, Е.К.Ертысбаев. Некоторые вопросы развития сельской потребительской кооперации Казахстана.//Вестник КазГУ, 2001, №3. С.18.

следующим сектором экономики, на который будет направлена вся деятельность государственного аппарата в ближайшие годы, будет являться сельское хозяйство. Причем, по сравнению с прошлыми годами здоровья, строительства дорог, культуры и т.д., возрождению села отводится период в три раза больше других.

Договор контрактации – это соглашение, по которому одна сторона – производитель, обязуется передать в установленные сроки другой стороне – заготовителю выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию.

Договором контрактации регулируются отношения по заготовке сельскохозяйственных продуктов и сырья.

Повышение уровня правовой защиты производителя с целью уравнивания его экономических возможностей с возможностями заготовителя является основным направлением юридического нормирования отношений по контрактации. В связи с тем, что специфика сельскохозяйственного производства (зависимость от погодных, климатических условий и т.д.) делает производителя наиболее уязвимой стороной договора.

Содержание договора контрактации охватывается общим понятием договора поставки, и, в связи с этим договор контрактации является разновидностью договора поставки.

Такой двойственный характер контрактации обуславливает особый характер ее правового регулирования.

Особенности договора контрактации заключаются в том, что:

- он имеет свою сферу применения, т.е. опосредует отношения лишь в области товарооборота между городом и деревней ;
- он является единственной правовой формой закупок сельскохозяйственной продукции;
- договор контрактации имеет свой особый субъективный состав – стороной, продающей продукцию в нем выступает всегда производитель сельскохозяйственной продукции;
- предметом договора контрактации может быть лишь продукция сельского хозяйства, произведенной стороной договора;
- исполнению рассматриваемого обязательства, особенно по закупкам продуктов растениеводства, присущ циклический характер, определяемый условиями сельскохозяйственного производства.

Гражданским кодексом Республики Казахстан очерчен и достаточно ясно освещен круг обязанностей как производителя, так и заготовителя, а также ответственность сторон по договору контрактации.

Главной целью законодательного регулирования контрактации является обеспечение интересов производителя, т.е. лица, ведущего массовое производство сельскохозяйственной продукции. (как в своих интересах – извлечение прибыли, так и в интересах общества – удовлетворение продовольственных нужд потребителей).

В регулируемой подсистеме должны существовать регуляторы этого свободного поведения экономических субъектов, к которым можно отнести ценовое регулирование, а именно:

- применение антимонопольного комплекса ограничений и различных форм квотирования;
- осуществление экономических и социальных программ, кредитование и субсидирование;
- закупка продукции в целевые фонды;
- выпуск ценных бумаг;
- организация взаиморасчетов между товаропроизводителями и потребителями сельскохозяйственной продукции;
- правовое регулирование отношений в АПК.

Анализируя экономическую ситуацию в агропромышленном комплексе, надо признать очевидное: товарный рынок формируется. Во-первых, крайне необходимо иметь республиканское законодательство и программы, обеспечивающие создание рынка на всем экономическом пространстве Казахстана и, во-вторых, очень важно создать условия акимам, чтобы они могли экономическими (не административными) методами воздействовать на спрос и предложение. Другими словами, предоставить акимам возможность стимулировать сельскохозяйственных производителей и обеспечивать нормальный спрос у потребителей продукции.

Формирование системы рыночных отношений между товаропроизводителями и потребителями сельскохозяйственной продукции должно происходить на базе имеющейся или одновременно создаваемой производственной и социальной инфраструктуры. Наиболее ответственными блоками в этой инфраструктуре при создании рыночных отношений являются блоки, связанные с реализацией продукции, материально-техническим обслуживанием, финансово-кредитным обеспечением.

Следует лишь добавить, что эти отношения, как и все системы регулирования рынка, должны строиться на принципах, наиболее четко учитывающих специфику агропромышленного производства.¹

Для аграрного сектора Казахстана создание новой системы отношений оказывается весьма сложным процессом, поскольку аналогов подобного реформирования в практике не было. Поэтому формирование рыночных отношений в аграрном секторе экономики должно основываться на глубоких теоретико-методологических исследованиях аграрного рынка. Все это должно способствовать достижению тех стратегических и экономических целей, намеченных в стратегии “Казахстан -2030”.

Артамонова В. А.

курсант 3 курса

ВЮИ ФСИН России

e-mail:nnikishkin@yandex.ru

89042667608

Научный руководитель:

Ешкилева Н. А.

Старший преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

юридического факультета

ВЮИ ФСИН России

e-mail:eshkileva@mail.ru

89206287173

Отцовский капитал: юридическое обоснование, перспективы и реальность

Аннотация: В последнее время российское государство уделяет особое внимание такому направлению социальной политики, как демография населения. Снижение рождаемости вынуждает государство думать над дополнительными мерами по поддержке семей и стимулированию демографического роста. Одной из назревшей проблем стало решение вопроса о предоставлении такой поддержки в виде материнского капитала не только матерям, но и отцам.

Ключевые слова: государственная поддержка, материнский капитал, отцовский капитал, социальные гарантии.

Необходимо отметить, что первый Закон о поддержке государством семей, имеющих детей, появился в 2006 году¹. В основе данного Закона

¹ А.Т. Кудайбергенов «Кто кормит страну?» //Вестник Каз НУ 2014г, № 3.С12.

лежало положение о материнском капитале. Материнский капитал представляет собой форму государственной поддержки семей, в которых рождены, либо усыновлены, два и более ребенка. Основным направлением такой формы государственной поддержки стало улучшение жилищных условий семьи в целом, получение образования детьми, возможность повышения уровня пенсионного обеспечения матерью. Материнский капитал выдается из средств государственного бюджета, направленные государством в Пенсионный фонд РФ.

Наиболее важные изменения, которое произошло с программой материнского капитала за последний год, – это расширение целей, на которые можно потратить средства. С 1 января 2018 года малоимущие родители, доходы которых в среднем на члена семьи ниже полуторного размера прожиточного минимума в регионе проживания, могут получать ежемесячное пособие из средств маткапитала в размере прожиточного минимума в данном регионе (в среднем — это около 11 – 13 000 рублей). Такая возможность была введена Федеральным законом от 28 декабря 2017 года № 418-ФЗ «О ежемесячных выплатах семьям, имеющим детей»².

Однако прорывом в данной области законодательства стало следующее. До 2019 года правовые нормы, регламентирующие распоряжение средствами материнского капитала, распространялись только на женщин, в связи с чем нарушались права мужчин, воспитывающих детей без матери (в случае ее смерти), либо отдельно от нее (в случае лишения ее родительских прав). Как мы видим, споры о восстановлении справедливости и приравнивании отцов и матерей в области осуществления данного им право на дополнительную государственную поддержку, велись на протяжении 13 лет. До этого времени отцы-одиночки не пользовались предоставленными государством правами и льготами по следующим причинам: 1) одинокий отец не всегда (точнее чаще всего) не является им официально; 2) сами одинокие отцы вынуждены работать «как все», потому что материальное обеспечение семьи лежит на их плечах; 3) мужская психология не подразумевает «слабости», и поэтому многие отцы не обращаются за помощью. Ко всему добавлялась еще и не решенная проблема в возможности получения отцом-одиночкой материнского капитала. Однако с августа 2019 года решение данной проблемы воплотилось в правовые нормы и были закреплены в Законе. С этого времени отцы, усыновившие детей с 1 января 2007 года, и не воспользовавшиеся таким правом, получили возможность его реализовать.

Необходимо отметить, что введение федерального отцовского капитала поддерживали 74% семей, о чем свидетельствует социологический мониторинг Общественной палаты РФ, которая ранее выступала с данной

¹О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей : ФЗ №256 [в ред. от 02.08.2019] // URL – [http:// legalacts.ru/doc...zakon-ot-29122006-n-256-fz-o/](http://legalacts.ru/doc...zakon-ot-29122006-n-256-fz-o/) (Дата обращения 09.11.2019)

²Материнский капитал в России - URL – <http://pfrfp.ru/materinskij-kapital/> (Дата обращения 09.11.2019)

инициативой¹. Она же стала и инициатором данной программы. Так, в мае ею был представлен доклад, в рамках последнего было озвучено предложение ввести «Отцовский капитал». Мера государственной поддержки семей при рождении третьего ребенка выражается в выплате единовременного пособия, размер которого будет приравнен к текущему размеру «Материнского капитала», который на сегодняшний день составляет 453 тыс. рублей.

Напрашивается вопрос, почему – именно «отцовский»? Представители палаты считают, что роль отца в современной семье является недооцененной, несмотря на то, что мужская половина чаще всего несколько более активно участвует в поиске средств к существованию, чем женская, так как представительницы последней как раз заняты детьми. Отцовский капитал, по их мнению, должен не только стимулировать ответственность перед семьей, поощряя рождение детей, но также способствовать появлению возможностей для добычи все тех же средств к существованию. Основное отличие «Отцовского капитала» от «Материнского капитала» заключается в перечне способов его применения.

Хотелось бы отметить, что изначально Общественная палата видела необходимость введения «Отцовского капитала», как направление не только на возникновение желания у семьи произвести на свет еще детей, но и на возникновение возможности их вырастить. На то, чтобы семья после рождения третьего ребенка и последующих детей не распалась, чтобы отец действительно мог найти способы обеспечить семью всем необходимым. По ее мнению, «Отцовский капитал» можно было бы потратить на развитие своего дела (приобретение средств производства, оборудования, скота и техники для ведения фермерского хозяйства), на приобретение автомобиля, который, собственно, также может быть полезен в деле заработка. Одно из основных условий получения выплаты – на момент появления ребенка семья должна жить в зарегистрированном браке с ребенком, также появившимся в этом браке. Однако с таким ограничением были согласны не все законодатели, некоторые хотели бы распространить действие закона на случаи с усыновленными детьми. Как мы видим, большинство положений так и не было принято.

Безусловно, рассматриваемый Закон, введя новые положения о государственной поддержке отцов, ввел определенные ограничения, согласно которым на нее не могут рассчитывать отцы, лишенные родительских прав, либо в отношении которых отменено усыновление ребенка, на основании чего данное право и возникло, а также совершившие умышленное преступление против личности в отношении несовершеннолетнего. Кроме того, в данные изменения не включен пункт о том, что отец может направить средства отцовского капитала на накопительную часть его пенсии.

¹ Россияне поддержали введение отцовского капитала - URL – <http://info.sibnet.ru/article/557530/> (Дата обращения 09.11.2019)

Как мы видим, вышеуказанные изменения все же идут по пути развития социальной поддержки семей. К тому же, мы видим определенные плюсы данного введения. Так, например, сближаются права мужчин и женщин, равенство которых закреплено в Конституции. И хотя очевидно, что такое равенство нелепо как с точки зрения природы, так и по многовековому опыту нашей культуры, оно является законом. Кроме того, такой подход государственной поддержки поможет скрепить находящуюся в кризисе семью.

Бочарникова К. М.
курсант 4 курса
Псковский филиал
Академии ФСИН России;
kb.maximovna@mail.ru
8-999-043-96-49

Научный руководитель:
Михайлова О. Е.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Псковский филиал Академии ФСИН России,
к.ю.н., доцент;
ostanina545@mail.ru
8-921-114-83-22

Проблемы правового регулирования брачно-семейных отношений лиц, отбывающих наказания в исправительных учреждениях

Аннотация. В статье рассматриваются проблемы регулирования брачно-семейных отношений с осужденными, содержащимися в местах лишения свободы. В частности, освещаются вопросы заключения брака, развода, раздела семейного имущества и алиментов. Поднимается вопрос о корыстности брачно-семейных отношений с осужденными. Анализируются законодательные акты, регулирующие данные отношения.

Ключевые слова: супруги, имущество, брак, семья.

Брак и семья относятся к числу таких сфер, интерес к которым не ослабевает с момента их возникновения и до настоящего времени. Они занимают значительное место в жизни общества. «Немного есть общественных сфер, которые соединяли бы в себе многие аспекты человеческой жизнедеятельности и выходили на все уровни практики: от

общественно-исторического до индивидуального, от экономического до духовного. Семья – одно из них»¹.

Как известно, брак является добровольным актом, вследствие которого у супругов появляются взаимные личные и имущественные права и обязанности. Для официальности заключения брака производится его оформление в форме государственной регистрации в органах ЗАГСа².

Заключение брака с осужденным проводится в помещении, которое определяет начальник исправительного учреждения, заранее согласовав это с сотрудником ЗАГСа.

Отметим некоторые отличия в порядке заключения брака в случае нахождения одного или двух супругов в местах лишения свободы. Для таких лиц предусмотрены определенные ограничения, которые заключаются в отсутствии органа ЗАГСа и места регистрации брака, количестве и участниках брачной церемонии и т.п.

Лицо, изъявляющее желание заключить брак с заключенным, обязано предоставить в исправительное учреждение специальный бланк заявления о заключении брака, которое заранее необходимо получить в органах ЗАГСа.

По причине отсутствия возможности у второй стороны посещения органов ЗАГСа первая, при наличии разрешения, например, следователя, должна пригласить в исправительное учреждение нотариуса, который производит контроль за тем, как осужденный заполняет свою сторону бланка.

Правилами внутреннего распорядка исправительного учреждения устанавливаются все этапы и правила заключения брака: процедуры регистрации брака с осужденным, подозреваемым и обвиняемым³.

Брак с заключенными несет определенные последствия. Так, например, у лиц, которым по закону нельзя иметь судимых родственников, могут начаться проблемы на работе. Кроме того, неблагоприятные моменты могут наступить и для лиц, которые ранее не были знакомы, а познакомились по переписке. Лица, содержащиеся в местах лишения свободы, пишут письма на волю женщинам часто в корыстных целях, а те, в свою очередь, об этом не задумываются. Лица, находящиеся в исправительных учреждениях, используют все возможные способы облегчить себе существование. Для осужденного возникают приятные привилегии, заключающиеся в возможности ходить на длительные свидания, на которых можно вступить в интимные отношения, в лице жены также появляется возможность получать передачи с едой и сигаретами, вещами и теплой одеждой.

¹Харчев А.Г. Социология воспитания. М.: Мысль, 1990. С. 321.

²Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ(в ред. от 18 марта 2019 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации.1996. № 1.

³ Об утверждении Правил внутреннего распорядка следственных изоляторов уголовно-исполнительной системы :приказ Минюста России от 14 октября 2005 № 189(в ред. от 31 мая 2018 г.) // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти, 2005. № 46.

В этом часто состоит холодный расчет осужденных. После освобождения данные лица отправляются на прежнее место жительства и часто забывают о супруге. В ином случае, если освободившийся не уходит из семьи, он может оказаться не тем, за кого себя выдавал. Бывший заключенный может отрицательно влиять на семью своим образом жизни.

Кроме того, освободившийся может потребовать развод с целью получения своей доли¹ имущества, так как совместно нажитое имущество делится между супругами пополам.

Нередко невесты заключают с осужденными брачные контракты во избежание имущественных претензий с их стороны. Но бывают случаи, когда в заключении брака с осужденным проявляется расчетливость невесты, претендующей на недвижимость и деньги осужденного жениха.

Расторжение брака с осужденным может иметь односторонний характер, то есть согласие супруга, отбывающего наказание, на данное действие не требуется.

Развод, осуществляемый по инициативе осужденного, может быть произведен исключительно в судебном порядке. У свободной же стороны имеется такое преимущество, как отсутствие необходимости в получении согласия от мужа.

В результате заключения брака у супругов появляется совместная собственность, если брачным договором не установлено иное.

За осужденным сохраняется право на имущество, являющееся общей совместной собственностью супругов. При этом, учитывая правомочия владения и пользования имуществом, собственник, находящийся в местах лишения свободы, фактически не имеет возможности пользоваться этим правом.

Так, например, согласно п. 2 ст. 35 СК РФ при совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Иными словами, один из супругов более свободен и даже бесконтролен при распоряжении общим имуществом. Находясь в местах лишения свободы, осужденный не всегда может знать о нарушении своего права собственности на общее супружеское имущество².

Безусловно, в случае отчуждения общего имущества у супруга-осужденного есть возможность защищать свои нарушенные права.

Известны случаи, когда имущество, зарегистрированное на имя супруга-осужденного, является в соответствии со ст. 34 СК РФ общим. Второй член семьи имеет право распорядиться таким имуществом, и, если сделка не согласована с первым, то она будет нарушать права одного из супругов. В лучшем случае лицо, не находящееся в местах лишения свободы, через своего представителя может получить доверенность на оформление

¹ Миняева Т.Ф. Правовое регулирование семейных отношений осужденных, отбывающих лишение свободы // Рос.юстиция. 2015. № 7.С.279.

² Дерюга Н.Н. Расторжение брака лиц, осужденных к лишению свободы // Рос.юстиция. 2000. № 2. С. 48.

сделки, надлежащим образом оформленную и пересланную по месту проживания представителя.

Часть 2 ст. 38 Конституции РФ устанавливает, что забота о детях, их воспитании – равное право и обязанность родителей. Данная конституционная норма обеспечивается и конкретизируется семейным законодательством. Родительские права и обязанности обладают определенными особенностями. Например, В.А. Рясенцев выделяет следующие специфические признаки родительских прав:

1. срочный характер, так как принадлежат родителям только до совершеннолетия детей;
2. сочетание интересов родителей и детей;
3. их осуществление является одновременно и обязанностью родителей – отказаться от родительских прав родители не могут (однако, в принудительном порядке по закону можно обязать родителей содержать своих детей, а за неосуществление личных неимущественных прав детей к родителям применяется такая мера, как лишение родительских прав);
4. родительские права в равной мере принадлежат обоим родителям.

Уголовно-исполнительное законодательство предусматривает особые условия содержания в местах лишения свободы осужденных женщин, находящихся в состоянии беременности, кормящих матерей и женщин, имеющих несовершеннолетних детей.

При этом отсутствует законодательное регулирование вопроса о содержании осужденных мужчин, которые имеют малолетних детей, или же являются отцами-одиночками.

Таким образом, заключение брака с лицом, отбывающим наказание в исправительном учреждении, возможно и не имеет сложностей в проведении этой процедуры. То же можно сказать и о разводе с лицом, осужденным к лишению свободы. В нормативных документах предусмотрены все этапы, правила процедур брака и развода, а также прочие нюансы. Осужденные не теряют свою дееспособность, следовательно, имеют право на создание семьи.

Винокурова А. В.
Студентка 4 курса
Юридического института
Иркутского государственного университета
annavinokuova@mail.ru
89500762435

Раздел имущества по семейному законодательству

Аннотация: В статье раскрываются преимущества внесенного в Госдуму нового законопроекта в семейном законодательстве, дана оценка вступления нового закона в силу.

Ключевые слова: Семейный кодекс РФ, законопроект, имущество, суд

В Госдуму внесен законопроект, детально прописывающий один из самых острых семейных вопросов: как делить имущество между супругами. Который совершенствует отношения собственности в семейном праве.

В госдуму был внесен законопроект о вопросе раздела имущества между супругами. С такой инициативой выступили Комитет Госдумы по госстроительству и законодательству, а также Комитет Госдумы по вопросам семьи, женщин и детей.

Такой законопроект детально конкретизирует и прописывает, как делить имущество между супругами. Одна из главных новаций – это то, что имущество будет делиться один раз. Теперь бывшим супругам не придется затевать долгие судебные процессы, чтобы разделить недвижимость, банковские счета и тд. Кроме того, инициатива детально прописывает, как распределить между супругами долги, когда кто-то набрал кредитов¹. Когда непосильный долг стал общим, появится возможность совместной процедуры семейного банкротства. А разводиться можно будет в «рассрочку», то есть если разделить какое-то имущество нельзя, один из бывших супругов заплатит другому компенсацию. Когда сумма велика, суд даст такую рассрочку.

По данным Судебного департамента при Верховном суде РФ, за полгода суды рассмотрели 11,2 тысячи дел о разделе совместно нажитого имущества супругов. Истцам присуждено более 2,5 миллиарда рублей.

Как поясняют правоведы, сегодня на практике общее имущество супругов рассматривается не как единый комплекс, включающий абсолютно все, и как набор отдельных вещей.

¹ Антокольская М.В. Семейное право. Учебник - М.: Юрист, 2000. С. 258

Как сообщил председатель Госдумы по государственному строительству и законодательству, предлагается закрепить в Семейном кодексе РФ положение о том, что общее имущество супругов представляет собой совокупность всех «активов» и «пассивов», нажитых супругами в браке¹. Чтобы не рассматривать многократно судебные споры о разделе имущества одних и тех же супругов, законопроектом предлагается установить правило, что делится сразу все общее имущество супругов в долях. Такое правило предусматривается не только для раздела в судебном порядке, но и для соглашений супругов о разделе общего имущества - определять доли каждого из них во всем общем имуществе. То есть все, что нажито супругами в браке, будет считаться общим имуществом.

Прежде чем начать раздел имущества, суд должен будет определить размер общего имущества, а потом установить размер доли каждого. Классический вариант: все пополам². Но возможны и отдельные соглашения, где одному достается треть, другому две трети и т.п. Потом будет составлен перечень объектов, что кому передается в зачет их доли.

Бывает, что один из супругов тайно что-то продает из общего имущества или тратит деньги из неприкосновенного семейного бюджета, чтобы побаловать лично себя. Предусматриваются поправки, что если сделки проводились без согласия второго супруга, это будет основанием для уменьшения размера доли в общем имуществе, причитающейся тому супругу, что занимался продажей.

Таким образом, такого рода внесение в Семейный кодекс РФ значительно упростит судебные разбирательства и значительно в равных долях распределит имущество супругов.

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 03.08.2018) //Российская газета от 27.01.1996.№ 17

² Симонян С.Л.Имущественные отношения между супругами. - М.: Контур, 1998. - С. 107.

Глебова В. А.
Студент 3 курса
ФГБОУ ВО Саратовская
государственная юридическая академия
avocadolegs@gmail.com
8-987-338-21-29

Научный руководитель:
Бахарева О. А.
к.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО Саратовская
государственная юридическая академия
olga.25.09@yandex.ru

Процессуальное положение судебного эксперта в гражданском судопроизводстве

Аннотация: в данной статье рассматривается статус эксперта в гражданском производстве, приводится сравнительная характеристика статуса в уголовном и гражданском праве с ссылками на современное законодательство. Также в работе анализируется проблема правового статуса и предлагаются пути её решения.

Ключевые слова: судебная экспертиза, гражданский процесс, права эксперта, правовой статус эксперта.

Судебная экспертиза в современном мире стремительно развивается в своем научном и правовом плане. Технический прогресс и введение в экспертных учреждениях инновационного оборудования открыли экспертам новые возможности в виде проведения новых видов экспертиз. С большим кругом познаний приходит и большее количество обязанностей и прав, новых задач и требований к возможным путям решений.

Определение эксперта остается неизменным – это лицо, обладающее специальными знаниями по касающимся рассматриваемого дела вопросам и назначенное судом для дачи заключения. Такое определение нам дает АПК.¹ В ГПК РФ² же толкования данному субъекту процесса не дано, хоть и упоминаются случаи необходимого назначения экспертизы, права и обязанности эксперта.

В целом, к помощи эксперта чаще прибегает именно уголовное судопроизводство. О роли экспертизы в уголовном процессе говорили

¹Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. От 26.07.2019)//Собрание законодательства Российской Федерации от 4.11.2019

²Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ//Собрание законодательства Российской Федерации от 4.11.2019

многие правоведы, велись интенсивные исследования и дискуссии. В отличие от гражданского процесса, в котором вопрос экспертной деятельности несколько обделен.¹ Обусловлено это отсутствием необходимости привлечения данного субъекта к содействию по каждому гражданскому делу.

Процессуальная деятельность эксперта (как гражданском, так и уголовном судопроизводстве) подразделяется на два этапа, каждый из которых имеет свои собственные цели и дает специалисту особые обязанности и права: исследовательская деятельность и деятельность в судебном разбирательстве. Первый представляет из себя получение экспертом вопросов и дачей обоснованных заключений. На данной стадии суд выносит решение о назначении судебной экспертизы², обращается к экспертному учреждению и формирует вопросы. Второй этап предполагает личное присутствие эксперта на судебном разбирательстве, пояснение своих исследований и подтверждение верности токования его выводов. Иногда данный этап считают нецелесообразным в гражданском судопроизводстве – вызов эксперта в суд ради лишь подтверждения своих же слов кажется излишним.³ Эксперт является в суд только по имеющемуся вызову от судьи, это является его обязанностью, но как такового права участия в судебном разбирательстве он не имеет - ни в ГПК, ни в АПК, ни в Законе о ГСЭД.

В отличие от зарубежного права, в нашем гражданском процессе эксперт не является ни квалифицированным свидетелем, ни помощником судьи, призванным восполнить недостатки знаний судьи при рассмотрении некоторых дел. Эксперт заменим - в качестве него могут выступать как физические, так и юридические лица, например, институты или лаборатории; при неуверенности в заключении одного специалиста, лицо, заинтересованное в экспертизе, может требовать проведение её в другом учреждении и другим лицом.⁴

Если мы говорим, что правовой статус эксперта состоит из его прав и обязанностей, до в данной ситуации было бы очевидным предложить его

¹ Воронин С.А. «Процессуальные права и обязанности эксперта в гражданском судопроизводстве». [Электронный ресурс]: «Киберленинка» (дата обращения: 19.11.2019)//URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/protsessualnye-prava-i-obyazannosti-eksperta-v-grazhdanskom-sudoproizvodstve>

² Ст.80 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ//Собрание законодательства Российской Федерации от 4.11.2019

³ Чернова М.Н. «Статус эксперта в гражданском судопроизводстве на различных этапах выполнения процессуальных функций». [Электронный ресурс]: «Киберленинка» (дата обращения: 19.11.2019)//URL:<https://cyberleninka.ru/article/n/status-eksperta-v-grazhdanskom-sudoproizvodstve-na-razlichnyh-etapah-vypolneniya-protsessualnyh-funktsiy/viewer>

⁴ Федеральный закона от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации». [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 10.11.2019)//URL:http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_31871/

расширение. А именно отразить в законодательстве право эксперта на участие в судопроизводстве как по вызову судом, так и собственному желанию. Говоря о данной перспективе, стоит исключить понятие личной заинтересованности эксперта в исходе дела, что запрещено ст. 18 ГПК РФ, и понимать как исключительно научный подход к разрешению любых поставленных вопросов. Как известно, каждый эксперт является специалистом, а главное для второго - дать консультацию, помочь суду в осуществлении конкретного процессуального действия, в предоставлении информации справочного или опытного характера.¹ Данные изменения позволят сократить количество непонимания между участниками судопроизводства и экспертом.

Судебная экспертиза должна развиваться не только в своем научном исследовательском аспекте, но и правовом – вместе с расширением возможностей в лаборатории стоит получить их расширение в суде. Два этих компонента взаимосвязаны слишком тесно, чтобы упускать из виду пропорциональное их развитие – расширив правовой статус эксперта, расширяется возможность скорейшего разрешения гражданских дел.

Долганова А. С.

студент 3 курса

Национальный исследовательский университет

Высшая школа экономика – Пермь

alexandra28051999@gmail.com

Научный руководитель

Ерахтина О. С.

доцент кафедры гражданского и

предпринимательского права,

к.ю.н., доцент

Национальный исследовательский университет

Высшая школа экономики – Пермь

oerahtina@hse.ru

Система органов управления акционерным обществом в РФ: общая характеристика и проблема распределения компетенции

Аннотация: в статье рассматривается система органов управления акционерным обществом в Российской Федерации. Раскрывается компетенция каждого из органов данной системы и проводится анализ объёма и порядка осуществления ими деятельности. Обозначается проблема

¹ Статья «Специалисты и эксперты: когда и зачем их привлекают в суд?»/[Электронный ресурс]URL:<https://ceur.ru/library/articles/jekspertiza/item101006/> (дата обращения: 17.11.2019).

неравномерного распределения полномочий между органами управления акционерным обществом в законе и уставе общества. Также предлагаются варианты решения данной проблемы.

Ключевые слова: корпоративное управление, акционерное общество, система управления, руководство компанией, юридические лица.

Согласно действующей редакции пункта 1 статьи 53 Гражданского Кодекса Российской Федерации, юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами ¹. Так, акционерное общество, являясь юридическим лицом, приобретает гражданские права и принимает на себя гражданские обязанности через свои органы. Именно поэтому огромное значение имеет изучение правовой природы и практического назначения и вопросов, составляющих компетенцию каждого органа системы управления акционерным обществом.

Высшим органом управления хозяйственным обществом, является общее собрание акционеров. Достаточно широкий ряд полномочий данного органа закреплён в статье 48 Федерального Закона «Об акционерных обществах» ². Например, к компетенции общего собрания акционеров относится внесение изменений и дополнений в устав общества, а также утверждение устава в новой редакции; решение вопросов о проведении реорганизации и ликвидации общества; определение номинальной стоимости, категории или же типа объявленных акций и прав, представляемых данными акциями. Также к компетенции общего собрания акционеров относятся вопросы, касающиеся увеличения или, наоборот, уменьшения уставного капитала общества. Перечисленный выше перечень лишь малая часть от тех вопросов, решение которых российское законодательство относит к полномочиям общего собрания. Если же изучить весь перечень вопросов, составляющих компетенцию общего собрания, то можно прийти к выводу о том, что на этом органе лежит огромная ответственность за принятие ключевых решений деятельности общества. Именно этот орган осуществляет роль связующего звена между обществом и его акционерами. Таким образом, данный орган можно назвать волеобразующим органом акционерного общества, который идентифицирует само общество как корпорацию и объединение капиталов ³.

¹ Гражданский Кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

² ФЗ «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

³ Овчинникова А.А. Общее собрание акционеров: понятие, признаки и значение //

Вторым типом органов, который мы рассмотрим в данной статье, является совет директоров (наблюдательный совет). Его компетенция определена в статье 65 Федерального Закона «Об акционерных обществах»¹. Совет директоров общества определяет приоритетные направления деятельности общества; созывает годовое и внеочередное общее собрание акционеров. Также совет директоров имеет право на принятие решения об увеличении уставного капитала общества путём размещения дополнительных акций в пределах количества и категорий объявленных акций; вправе давать рекомендации по размеру дивидендов по акциям и порядку его выплат. Именно совет директоров может определять направления использования резервного фонда и иных фондов общества. В целом, данный орган решает вопросы общего руководства деятельностью общества, помимо тех, что отнесены к компетенции общего собрания. Совет директоров, в том числе, определяет принципы и подходы к организации в обществе внутреннего контроля и внутреннего аудита. Таким образом, по мнению многих практикующих юристов, совет директоров выступает «сердцевиной» акционерного общества, через которую проходит решение наиболее важных вопросов развития бизнеса².

И третьим типом органов акционерного общества является исполнительный орган. Законодательством предлагается два типа данного органа: он может быть единоличным и коллегиальным. Полномочия единоличного органа (директора, генерального директора) перечислены в перечне статьи 69 Федерального Закона «Об акционерных обществах», а коллегиального (дирекция, правление) — в статье 70 этого же Закона³. Важно отметить, что единоличный исполнительный орган является обязательным органом для любого акционерного общества, в то время как создание коллегиального осуществляется по усмотрению самого общества. Когда в обществе существуют оба органа, единоличный орган является председателем коллегиального. В целом, компетенция данных двух органов схожа. Они осуществляют руководство текущей деятельностью общества, за исключением тех вопросов и функций, которые уставом общества отнесены к полномочиям общего собрания или же совета директоров. Именно исполнительный орган общества организует выполнение решений как

Гражданское законодательство РФ: современное состояние, тенденции и перспективы. Краснодар: Научно-исследовательский институт актуальных проблем современного права, 2017. С. 126.

¹ ФЗ «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

² Беляев Ю.К. Оценка деятельности советов директоров корпоративных структур: компенентностный подход // Актуальные проблемы экономического развития. Белгород: Белгородский государственный технологический университет, 2011. С. 91.

³ ФЗ «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

общего собрания акционеров, так и совета директоров. Однако в отличие от коллегиального исполнительного органа только единоличный может действовать от имени общества без доверенности, в том числе представлять его интересы. Если же давать оценку исполнительному органу акционерного общества, как элементу системы управления, то можно сделать вывод, что исполнительный орган имеет некую остаточную компетенцию. Так, исполнительный орган общества осуществляет полномочия, которые относятся к руководству текущей деятельностью, но за исключением тех функций, которые уставом общества и нашим законодательством закреплены за высшими коллегиальными органами общества¹. Однако в силу того, что полномочия исполнительного органа также регулируются и локальными актами общества, сложно утверждать, что подобная ситуация характерна абсолютно для всех акционерных обществ в Российской Федерации. Скорее, такой вывод исходит из общего правила, которое, конечно, имеет множество исключений.

Несмотря на то, что наше законодательство закрепляет ряд полномочий за каждым конкретным органом акционерного общества, а также даёт учредителям возможность самостоятельно определять компетенцию органов по отдельным вопросам, главной проблемой для большинства акционерных обществ в Российской Федерации остаётся проблема неравномерного распределения полномочий между их органами. Как следствие, это приводит к тому, что исполнительный орган общества обретает безграничную «власть», совет директоров создаётся без определённой на то цели, а общее собрание акционеров теряет свою ценность при принятии самых различных решений общества.

Корнем указанной выше проблемы является то, что при учреждении общества и его устава, у учредителей не всегда есть чёткое представление о том, для каких целей и задач создаётся каждый из органов системы. По этой причине зачастую при распределении полномочий между органами учредители «доверяют» законодателю и закрепляют за каждым из органов тот ряд вопросов, решение которых предлагается им Законом². Такой подход к наделению органов правами и обязанностями приводит к полнейшему хаосу во всей системе управления.

Особенно данная ситуация характерна для совета директоров, так как ряд важных вопросов финансово-хозяйственной деятельности общества составляет альтернативную компетенцию совета директоров и общего собрания акционеров. Примечательно, что акционерным обществам, участниками которого являются менее 50 человек, законодатель вообще даёт право не создавать этот орган. Однако если мы рассматриваем общество с

¹ Абросимова О.А. Проблемные вопросы статус единоличного (коллегиального) исполнительного органа АО // Научный альманах. 2018. №9-1(47). с. 172.

² ФЗ «Об акционерных обществах» от 24 ноября 1995 г. № 208-ФЗ (ред. от 27.12.2018 г.). Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс». URL: <http://www.consultant.ru> (дата обращения: 10.11.2019).

большим количеством участников, то определить цели создания совета директоров не составит труда – осуществление стратегического руководства обществом, а также снижение нагрузки на общее собрание акционеров путём передачи части его полномочий в компетенцию совета директоров. И здесь возникает всё тот же логичный вопрос: какая часть полномочий должна быть передана совету директоров, а какая - закреплена за общим собранием акционеров?

Например, мы полагаем, что стоит с особой осторожностью относить решение вопроса о проведении дополнительной эмиссии ценных бумаг общества к компетенции совета директоров. Ведь необходимо учитывать тот факт, что нашим законодательством не предъявляется требований о независимости членов данного органа. Соответственно, если решение данного вопроса относить к перечню полномочий совета директоров, то есть риски, что такое решение может быть принято против действительных интересов общества и в дальнейшем оно может негативно сказаться на деятельности общества, так как порой процедура дополнительной эмиссии приводит к таким серьёзным последствиям, как изменение структуры имущества общества.

Множество вопросов возникает у практикующих юристов и в отношении роли единоличного исполнительного органа общества, которого часто обвиняют в непрофессионализме, а также ошибочном наделении его в соответствии с уставом теми полномочиями, которые предоставляют ему безграничную «власть» на управление акционерным обществом¹. Например, В.А. Борисенко в своей работе отмечает: «имеющее место банкротство акционерных обществ позволяет сделать вывод о существовании проблемы ответственности высшего руководителя за ведение хозяйства»².

Из таких соображений рядом авторов предлагается введение в акционерных обществах «Положения о генеральном директоре», в котором бы содержались определённые требования к кандидату на должность, а также устанавливался бы перечень полномочий этого органа, который бы носил рекомендательный характер, но при этом служил неким ориентиром для учредителей³. Например, требования к возрасту и уровню образования, а также профессиональному стажу кандидата. Предполагается, что именно данные характеристики оказывают непосредственное влияние на профессионализм будущего генерального директора.

По нашему мнению, создание таких положений об органах хозяйственного общества могло бы стать весьма достойным решением

¹ Дурдыева Д.А., Дзукаева А.Л. Проблемы и особенности управления акционерными обществами как фактор обеспечения конкурентоспособности корпораций // Вестник экспертного совета. 2017. №2 (9). С. 147.

² Борисенко И.Л. О хронических проблемах управления акционерными обществами // Вестник Воронежского государственного технического университета . 2013. №6-2. С. 138.

³ Борисенко И.Л. Указ. соч. С. 138.

проблем, возникающих при определении полномочий и коллегиальных органов управления. Так, первым вопросом, который бы решало каждое из таких положений стало бы разграничение и распределение компетенции между всеми органами системы. Каждое общество, опираясь на законодательство, а также на данные положения, могло бы чётко определить перечень полномочий каждого органа общества, чётко установить цели и задачи его деятельности. Ещё одним вопросом, который был бы урегулирован данными положениями, стали бы требования к лицам, претендующим на статус члена того или иного органа общества. Например, как мы уже отмечали ранее, такими требованиями могут выступать возраст или уровень образования лица. Таким образом, положения бы чётко закрепили те направления деятельности общества, которые находятся в компетенции каждого из органов системы управления. Помимо организационных моментов, «Положения» могли бы содержать в себе некоторые инструкции и принципы, которые могли бы применять органы общества для ведения эффективной и добросовестной политики управления обществом и его ресурсами. Такие положения, по нашему мнению, могли бы стать органичным дополнением к уже существующему Кодексу корпоративного управления.

Исходя из вышеизложенного, очевидно, что вопрос распределения компетенции между органами акционерного общества, несмотря на имеющиеся законодательные нормы и рекомендательные положения Кодекса корпоративного управления, вызывает множество сложностей на практике. Очень часто учредители и участники бездумно относятся к процессу наделения органов общества определёнными полномочиями, что в дальнейшем приводит к возникновению трудностей, например, таких как безграничная «власть» единоличного исполнительного органа или отсутствие функционального назначения совета директоров. По-нашему мнению, принятие «Положений» об органах акционерного общества могли бы решить многие вопросы, которые существуют в управлении акционерным обществом на данный момент.

Дудырева М. А.
Студент 4 курса
ПФ ФГБОУ ВО «РАНХиГС
при Президенте РФ»
dudyreva_m@mail.ru
8-902-792-94-94

Научный руководитель:
Эккерт Т. В.
Старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
ПФ ФГБОУ ВО «РАНХиГС
при Президенте РФ»
vlecke3@mail.ru
8-961-755-71-61

Актуальные проблемы и развитие электронных доказательств в арбитражном процессе РФ

Аннотация: статья посвящена различным электронным доказательствам и проблемам их практического применения в арбитражном процессе РФ. Приводится практика арбитражных судов РФ по вопросам использования данных доказательств. Выявляются пробелы в законодательстве и предлагается их законодательная регламентация.

Ключевые слова: доказательства, электронный документ, электронная переписка, скриншот, мессенджеры, судебная практика.

Благодаря информатизации общества в арбитражных судах Российской Федерации (далее – РФ) очень часто используется электронный документ как средство доказывания. В настоящее время имеется достаточно много проблем по данному вопросу.

Хотелось бы начать с того, что ни один из нормативно-правовых актов РФ (далее – НПА) не содержит в себе определения «электронный документ» как доказательство. Также нет указания на признаки, необходимые для признания судом его в качестве допустимого доказательства и приобщения к материалам дела.

Согласно пункту 11.1 статьи 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»¹ электронный документ является документированной информацией, представленной в электронной форме, т.е. в виде, пригодном

¹ Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 01.05.2019). [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.11.2019).

для восприятия человеком с использованием ЭВМ, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

Необходимо различать понятия «электронный документ» и «электронное сообщение». В соответствии с пунктом 10 статьи 2 вышеуказанного закона электронным сообщением признается информация, которая передана или получена пользователем информационно-телекоммуникационной сети.

Правовой природой доказательств на электронных носителях вызвано достаточно много споров. По данному вопросу в науке существует несколько видений¹. Первое – доказательства, находящиеся на электронных носителях относятся к письменным доказательствам; второе – характеризуются как вещественные доказательства; третье – являются самостоятельным средством доказывания; четвертое – электронные доказательства имеют смешанную правовую природу (относятся как к письменным, так и к вещественным доказательствам).

Я придерживаюсь крайней точки зрения, поскольку электронный документ сосредотачивает в себе информацию, имеющую значение для правильного разрешения спора, но отличается своей специфической формой существования такой информации как запись на электронном носителе.

Процессуальная доктрина, а также судебная практика определяют такие виды доказательств на электронных носителях как электронные доказательства, включающие в себя сведения, которые распространяются через электронную почту; отчеты о доставке электронного сообщения, скриншоты, СМС и ММС-сообщения; электронные документы, которые подписаны электронной подписью; аудио- и видеозаписи, фотодокумент на электронных носителях и т.п.².

Для того чтобы электронный документ впоследствии стал доказательством, он должен быть получен в соответствии с процессуальными правилами собирания доказательств.

Перейдем непосредственно к электронной переписке как к доказательству в арбитражном процессе.

В соответствии с пунктом 3 статьи 75 Арбитражного процессуального кодекса РФ³ (далее – АПК РФ) документы, которые получены через факсимильную, электронную или иную связь, в т.ч. с использованием информационно-телекоммуникационной сети Интернет, допускаются в

¹ Нахова Е.А. Проблемы применения электронных доказательств в гражданском процессе и административном судопроизводстве // Закон, 2018. № 4. С. 81-90.

² Боннер А.Т. Традиционные и нетрадиционные средства доказывания в гражданском и арбитражном процессе: Монография. М., 2013. С. 340-544.

³ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 26.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 25.10.2019). [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.11.2019).

качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены АПК РФ, другими федеральными законами, иными НПА или договором.

Как правило, суд принимает электронную переписку в качестве доказательства, когда договор содержит положения о необходимости подтверждения факта осуществления работ, услуг по электронной почте.

К примеру, дело о неисполнении обязательств по договору поставки. Доказательством исполнения обязательств ответчиком является электронная переписка сторон. Договор поставки между сторонами заключен путем обмена документами по электронной почте. Ответчик направил истцу устав, свидетельства о государственной регистрации, постановке на налоговый учет, выставлен счет на предоплату. Истцом по электронной почте направлены ответчику платежные поручения о перечислении предоплаты, уведомление о готовности принять товар. По мнению суда стороны воспринимали письма по электронной почте, направленные с определенных IP-адресов, как исходящие от уполномоченных лиц сторон.

В последние годы скриншоты все чаще используют как способ доказывания. Отличием от электронной переписки является то, что для признания скриншота доказательством не требуется соответствующего указания на то в договоре.

Основная проблема, связанная со скриншотами - отсутствие легального понятия «скриншот» и требований, которые предъявляются к таким доказательствам.

Для того, чтобы скриншот был признан доказательством, необходимо чтобы он соответствовал свойствам доказательств в арбитражном процессе (относимость, допустимость и достоверность).

Анализ судебной практики, который представлен в письме Федеральной налоговой службы России от 31.03.2016 N СА-4-7/5589¹, содержит требования которым должен соответствовать скриншот, для того чтобы быть впоследствии признанным доказательством: дата и время получения распечатанного скриншота, электронно – вычислительный центр или интернет-сайт; информация о лице, которое вывело скриншот на экран и распечатку, сведения о программном обеспечении и использованной компьютерной технике.

Следовательно, скриншотом является снимок экрана, который показывает на странице в сети Интернет то, что видит пользователь, подтверждает размещение информации, которая подлежит раскрытию.

Например, решение Арбитражного суда апелляционной инстанции г. Владивосток от 30.03.2017 по делу № А51-26305/2015². Благодаря скриншоту

¹ Письмо Федеральной налоговой службы от 31 марта 2016 г. № СА-4-7/5589 «О понятии «скриншот» («снимок экрана») и порядке его использования». [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.11.2019).

² Решение Арбитражного суда апелляционной инстанции г. Владивосток от 30.03.2017 по делу № А51-26305/2015. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс»

был доказан факт наличия переписки между компаниями и согласования передачи доверенности на водителя для произведения в адрес покупателя отгрузки товара.

Система интернет-телефонии «Skype» позволяет осуществлять обмен информацией, файлами, фотографиями, текстовыми сообщениями. Проявления взаимодействия контрагентов также являются доказательствами в арбитражных судах РФ.

К примеру, постановление Арбитражного суда Московского округа от 01.02.2017 № Ф05-21794/2016 по делу № А40-56723/16¹. Ответчиком представлена копия документа, который поименован как договор займа, подписан от имени генерального директора компании. Ответчик указал на то, что данный договор получен им в электронном виде посредством системы «Skype» от истца. Суд, рассмотрев факт обмена документами через систему «Skype», установил, что подлинник договора займа не представлен и истец факт подписания данного договора отрицает.

Имеет сходство со «Skype» и другой мессенджер - WhatsApp. Как правило, арбитражными судами такая информация в совокупности с другими доказательствами признается в качестве допустимых доказательств.

Поскольку в процессе доказывания с каждым разом все чаще используются электронные доказательства, необходимо на законодательном уровне закрепить понятие электронного документа как доказательства.

Электронный документ как доказательство – это документированная информация об обстоятельствах, которые подлежат установлению по делу, представленная в электронной форме, пригодной для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах, содержащая атрибуты и реквизиты, позволяющие ее идентифицировать, а также полученная с соблюдением процессуального порядка собирания доказательств.

Таким образом, необходимо отметить острую необходимость в законодательной регламентации электронных доказательств как самостоятельных средств доказывания.

(дата обращения: 07.11.2019).

¹ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 01.02.2017 № Ф05-21794/2016 по делу № А40-56723/16. [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 07.11.2019).

Егоров Б. Д.
Студент 4 курса
Пермский государственный
национальный исследовательский университет
boris1889@yandex.ru
89027911115

Научный руководитель:
Загоруйко И. Ю.
Преподаватель кафедры
предпринимательского права,
гражданского и арбитражного процесса

**Вопросы преюдициальности постановления о прекращении
уголовного дела по нереабилитирующим основаниям в гражданском
судопроизводстве**

Аннотация: Институт преюдиции в гражданском судопроизводстве претерпел существенные изменения, в том числе, и в части перечня правоприменительных актов, которые законодатель наделил преюдициальным значением. В настоящей статье автор проведет анализ положений института преюдиции в гражданском процессе, касающихся вопросов преюдициальности судебных актов постановленных в порядке уголовного судопроизводства, а также выделит некоторые проблемы, возникающие при их применении в судебной практике и возможные пути решения таких проблем.

Ключевые слова: основание освобождения от доказывания, преюдиция, фактические обстоятельства дела подлежащие доказыванию, постановление о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям.

Термин «преюдиция» имеет латинское происхождение (от лат. *praejudicialis*), что означает «относящийся к предыдущему судебному решению» или «налагаемый на основании предыдущего решения»¹.

Исследуя цели введения процессуального правила преюдиции, различные авторы, в т.ч. М.А.Гурвич², Е.А. Лукьянова³, Е.А.

¹ Поляк М.И. Преюдиция в гражданском, арбитражном, уголовном, административном судопроизводстве // СПС КонсультантПлюс. 2018. С.169

² Гурвич М.А. Судебное решение. Теоретические проблемы. М., 1976. С. 169.

³ Лукьянова И.Н. Проблемы института преюдиции как инструмента правовой определенности в современном гражданском судопроизводстве // Законы России: опыт, анализ, практика. 2015. N 12. С. 28 — 32.

Нахова¹, сошлись во мнениях о том, что такая необходимость возникла для исключения случаев постановления судебных решений с противоположными выводами относительно обстоятельств подлежащих доказыванию, что, бесспорно, негативно влияет на вопрос доверия граждан к судебной системе, а также для исключения необходимости повторного доказывания обстоятельств, которые уже были установлены при рассмотрении другого судебного дела.

ГПК РФ не оперирует термином «преюдиция», вместе с тем, нормы данного института закреплены в положениях ч. 2, ч. 3 и ч. 4 ст. 61 Кодекса (в ред. ФЗ) от 18.07.2019 № 191-ФЗ и ФЗ от 28.11.2018 № 451-ФЗ), устанавливающих основания для освобождения от доказывания. Анализируя положения ст. 61 ГПК РФ, с учетом разъяснений данных в п. 9 ПП ВС РФ от 19.12.2003 № 23, можно выделить три вида судебных актов имеющих преюдициальный характер, к которым, следует относить: судебные акты предусмотренные ч. 1 ст. 13 ГПК РФ, судебные акты предусмотренные ст. 15 АПК РФ, а также судебные акты постановленные по уголовному делу или по делу об административном правонарушении. Общим условием возникновения преюдициальности для всех видов судебных актов является то, что все они должны вступить в законную силу по состоянию на момент рассмотрения гражданского дела. Отличием первого и второго вида судебных актов от третьего, является то, что преюдициальностью они наделяются только в отношении лиц, которые участвовали в деле, в рамках которого постановлены данные судебные акты. Третий вид судебных актов обладает преюдициальностью в отношении относительно определенного круга лиц, к которому законодатель отнес прежде всего лицо в отношении которого вынесен судебный акт, а также иные лица, которые участвуют в деле о гражданско-правовых последствиях действия такого лица.

К третьему виду судебных актов имеющих преюдициальное значение при рассмотрении гражданского дела, с учетом изменений внесенных в ч. 4 ст. 61 ГПК РФ ФЗ от 28.11.2018 № 451-ФЗ, законодатель относит вступившие в законную силу приговор суда по уголовному делу, иные постановления суда по этому делу и постановления суда по делу об административном правонарушении, которые становятся обязательны для суда, рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого они вынесены, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом. Следует отметить, что в предыдущей редакции ч. 4 ст. 61 ГПК РФ, законодатель устанавливал преюдициальность только приговора суда по уголовному делу, что порождало множество проблем в правоприменительной практике, в т.ч. постановления судебных решений с противоположными выводами относительно обстоятельств подлежащих доказыванию.

¹ Нахова Е.А. К вопросу о концепции бесспорных обстоятельств в цивилистическом и административном судопроизводстве Российской Федерации // Ленинградский юридический журнал. 2017. N 1. С. 216 — 228.

Бесспорно, придание преюдициального значения, помимо приговора суда, постановлениям суда по уголовному делу, а также постановлениям суда по делу об административном правонарушении, является огромным шагом в развитии института преюдиции в гражданском процессе, необходимость введения таких правил была обусловлена проблемами, возникающими в правоприменительной практике, особенно при рассмотрении дел о гражданско-правовых последствиях деяний, уголовное преследование за совершение которых было прекращено по нереабилитирующим основаниям.

Так, в Постановлении от 02.03.2017 г. № 4-П, Конституционный Суд РФ, с учетом положений п.п. 1 и 4 Декларации основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью (утверждена Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/34 от 29.11.1985 г.), подчеркнул важность предписаний Конституции РФ о соблюдении и защите прав и свобод человека и гражданина на основе равенства всех перед законом и судом, об обеспечении доступа к правосудию и компенсации причиненного ущерба, предполагающих обязанность государства как предотвращать и пресекать в установленном законом порядке какие бы то ни было посягательства, способные причинить вред и нравственные страдания личности, так и обеспечить пострадавшему от преступления возможность отстаивать, прежде всего в суде, свои права и законные интересы любыми не запрещенными законом способами. Исходя из этого, Конституционный Суд РФ постановил, что потерпевшему должно обеспечиваться содействие со стороны государства в лице его уполномоченных органов в получении доказательств, подтверждающих факт причинения такого ущерба.

Полагаем, что именно в развитие такого толкования положений Конституции РФ, а также во исполнение поименованного Постановления Конституционного Суда РФ, законодатель расширил круг имеющих преюдициальный характер судебных актов постановленных в рамках рассмотрения уголовного дела, а также дела об административном правонарушении.

Вместе с тем, с учетом того, что постановление суда о прекращении уголовного дела может быть принято на любом этапе рассмотрения дела, в т.ч. и до начала судебного следствия, справедливо возникает вопрос о том, насколько приоритетней будет являться судебный акт о прекращении уголовного дела по нереабилитирующим основаниям (к примеру истечение сроков давности уголовного преследования - п. 3 ч. 1 ст. 24 УПК РФ, вследствие акта об амнистии – ч. 4 ст. 24, п. 3 ч. 1 ст. 27 УПК РФ, и пр.), по отношению к аналогичному правоприменительному акту, постановленному следователем или дознавателем на стадии предварительного расследования (дознания или предварительного следствия). В данном случае закон предписывает необходимость прекратить производство по уголовному делу и уголовное преследование независимо от того на какой стадии уголовного судопроизводства оно находится, для этого необходимо только согласие (отсутствие возражений) подозреваемого или обвиняемого (подсудимого).

Однако правовые последствия принятия правоприменительного акта о прекращении уголовного дела и уголовного преследования, применительно к институту преюдиции, совершенно разные и прежде всего для восстановления прав потерпевших от преступного посягательства: если уголовное дело прекращено постановлением следователя или дознавателя, то сведения содержащиеся в таком постановлении не имеют преюдициального значения и оцениваются судом наряду с другими доказательствами (см. абз. 4 п. 1 резолютивной части Постановления Конституционного Суда РФ от 02.03.2017 г. № 4-П), если же уголовное дело прекращено судом (даже в случае, когда суд не приступил к исследованию доказательств), то постановление суда становится преюдициальным в отношении вопроса о том, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом (ч. 4 ст. 61 ГПК РФ).

Представляется, что такая конструкция института преюдиции в гражданском судопроизводстве ставит в неравное положение потерпевших от преступления: в первом случае на потерпевшего возлагается обязанность доказывания того было ли в отношении него совершено противоправное действие и совершено ли оно лицом, в отношении которого прекращено уголовное дело, а у лица, в отношении которого прекращено уголовное дело, соответственно, имеется процессуальная возможность оспорить данные обстоятельства, во втором же случае, потерпевший освобождается от обязанности доказывания, а лицо, в отношении которого прекращено уголовное дело, соответственно, не вправе оспорить такие обстоятельства.

Особенно остро вопрос об обеспечении восстановления прав потерпевшего может возникнуть, в случае, когда уголовное преследование в отношении подозреваемого или обвиняемого только начато, и доказательства добыты органами предварительного расследования не в полном объеме. В таких случаях, для потерпевшего от преступления вопрос о возможности защитить свои права в порядке гражданского судопроизводства может быть поставлен в зависимость от его правовых знаний необходимых для доказывания, наличия достаточного времени для добывания и представления суду доказательств, от его материального положения, дающего возможность оплачивать услуги специалистов, экспертов, а также от многих других обстоятельств, которые не возникли бы в случае проведения полноценного предварительного расследования и прекращения уголовного дела судом. Напротив, у лица, в отношении которого прекращено производство по уголовному делу на стадии предварительного расследования, особенно в случаях, когда такое лицо не намерено добросовестно принять меры к восстановлению прав потерпевшего (а таких случаев на наш взгляд большинство), появляется правовая возможность оспаривать все обстоятельства имеющие значение для гражданского спора о правовых последствиях совершенного преступления, затянуть вопрос о возмещении, либо сделать его невозможным.

Учитывая изложенное, вполне уместно говорить о некотором несовершенстве правового регулирования преюдиции в гражданском судопроизводстве в рассматриваемой части, в т.ч., ставить вопрос о его несоответствии гарантированному ст. 19 Конституции РФ принципу равенства всех перед законом и судом, несоответствии провозглашенным Декларацией основных принципов правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью (утверждена Резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/34 от 29.11.1985 г.) принципам скорейшей компенсации лицам ставшим жертвами преступления нанесенного ущерба, обязывающим государство содействовать тому, чтобы судебные и административные процедуры в большей степени отвечали потребностям этих лиц.

Каковы же пути решения исследуемой проблемы? Как уже было указано выше, для принятия решения о прекращении уголовного дела и уголовного преследования по нереабилитирующим основаниям, необходимо согласие подозреваемого или обвиняемого. На наш взгляд за счет расширения этого правового условия возможно устранение поименованной проблемы, поскольку соглашаясь с прекращением уголовного дела и уголовного преследования, лицо в отношении которого ведется производство по уголовному делу вправе возражать против такого процессуального решения и требовать рассмотрения своего дела судом по существу, неся при этом все сопутствующие риски. Соглашаясь же с прекращением уголовного дела и преследования, лицо должно фактически соглашаться с обстоятельствами подозрения или обвинения, а значит должно признавать и то обстоятельство, что применительно к гражданско-правовым последствиям, вменяемое ему противоправное действие имело место и совершено оно именно им. Такое признание фактических обстоятельств дела, в рамках производства по уголовному делу, должно иметь одинаковую правовую природу с институтом признания стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения (ч. 2 ст. 68 ГПК РФ), и являться одним из обязательных условий для прекращения уголовного дела по нереабилитирующим основаниям, а также основанием для освобождения от доказывания в гражданском судопроизводстве.

Таким образом, уместно говорить о необходимости дополнения положений ч. 2 ст. 27 УПК РФ, условием о том, что прекращение уголовного преследования допускается в том случае, если подозреваемый или обвиняемый признает то обстоятельство, что вменяемые ему противоправные действия имели место и совершены они именно им, что освобождает любое заинтересованное лицо от обязанности доказывания этих обстоятельств и препятствует ему оспаривать их при рассмотрении судом дела о гражданско-правовых последствиях таких действий. В дополнение к этому, необходимо дополнить ч. 4 ст. 61 ГПК РФ, положениями о том, что постановление следователя или дознавателя о прекращении уголовного дела и уголовного преследования по нереабилитирующим основаниям подозреваемого или обвиняемого является обязательным для суда,

рассматривающего дело о гражданско-правовых последствиях действий лица, в отношении которого они вынесены, по вопросам, имели ли место эти действия и совершены ли они данным лицом.

Жаворонкова Е. В.

Студент 3 курса

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России»

zhkaterina@bk.ru

Научный руководитель:

Карзенкова А.В.

доцент кафедры частного

права внебюджетного факультета

ФКОУ ВО Пермский институт ФСИН России»

Совместное завещание супругов как новелла в наследственном праве

Аннотация: в данной статье рассматривается новый институт наследственного права совместное завещание супругов. Производится анализ общих положений данного института, мнений авторов, потенциальные проблемы его развития, а также зарубежный опыт совместного завещания супругов.

Ключевые слова: совместное завещание, новелла наследственного права, институт наследственного права.

С 1 июня 2019 года российское законодательство дает возможность гражданам составления совместного завещания. Данная возможность теперь есть у супругов, официально зарегистрировавших брак в органах записи актов гражданского состояния, о чем нам свидетельствует ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации»¹. При расторжении брака или признании его недействительным совместное завещание утрачивает свою юридическую силу.

Законодательство, на сегодняшний день не дает нам четкого понятия совместному завещанию, однако из установленных норм мы можем определить, что совместное завещание подразумевает собой совместное, по

¹ Федеральный закон от 19.07.2018 № 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации» // [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_189010/ (дата обращения: 09.11.2019).

обоюдному согласию между супругами определение последствий в случае их смерти, при этом, смерти как одного из супругов, так и одновременно обоих. Супруги вправе оформить завещание на их общее имущество, или же имущество личное каждого из них любым лицам, определенным ими, а также определить доли наследников. Помимо этого они вправе, напротив, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, при этом, не указывая причин данного решения. Возможно включение и иных завещательных распоряжений, осуществление которых предусмотрено существующим гражданским законодательством. Таким образом, важно отметить, что данное завещание не отменяет действие таких норм, как определение обязательной доли в наследстве и запрет наследования для недостойных наследников, что уже установлено законодательством для оформления индивидуального завещания.

Что касается формы завещания, совместное завещание подлежит не только удостоверению нотариусом, как уже принято в индивидуальном завещании, но и видеофиксации, при условии, если оба супруга не заявили о возражении. Составление совместного завещания в закрытой форме, а также при чрезвычайных обстоятельствах или в порядке считается не допустимым.

Как было сказано выше, при расторжении брака или признании его недействительным совместное завещание утрачивает свою юридическую силу, согласно п. 4 ст. 1118 ГК РФ¹. Однако это не единственное основание прекращения действия завещания. Помимо него существует односторонний выход, при таком волеизъявлении одного из супругов. Один из супругов в любое время имеет право совершить последующее завещание, полностью или частично отменяющее условия совместного завещания. В данном случае нотариус будет обязан уведомить другого супруга о совершении такого факта. Законодатель не устанавливает, что по юридической силе дает больший вес: индивидуальное завещание или совместное. Поэтому, действует общее правило: последующее завещание отменяет силу предыдущего.

Существуют разные мнения авторов по поводу данного нововведения. Многие правоведы начали давать этому свою профессиональную оценку еще до написания законопроекта. В первую очередь, следует обратить внимание на критику данной новеллы, содержащуюся в Экспертном заключении на Законопроект. Она в первую очередь указывает на юридико-технические недостатки и на отсутствие в Законопроекте однозначного регулирования вопросов, которые неизбежно возникнут при введении в практику норм, позволяющих заключать совместное завещание. Основные вопросы заключаются в следующем: является ли такое завещание односторонней сделкой либо же договором, каково соотношение обязательств пережившего супруга из совместного завещания и принципа свободы завещания. Также

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ // [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_189010/ (дата обращения: 09.11.2019).

заслуживает внимания следующий довод авторов Заключения: «легкость в отказе от совместного завещания в значительной степени сводит на нет все его возможное функциональное назначение, что, видимо, лишний раз свидетельствует об отсутствии объективной необходимости в нем».

Однако многие авторы придерживаются и положительного мнения, они отмечают, что обсуждения данных изменений шли очень давно: еще несколько лет назад предлагалось предусмотреть в отечественном законодательстве институты наследственного договора и совместного завещания, но многие указывали на недостатки инициативы. Сейчас многие моменты доработаны, поэтому наследственное право только выиграет от поправок. Новые для российского права конструкции уже доказали свою эффективность в других странах, таких как Германия, Великобритания, США.

Исходя из различных оценок и мнений, мы можем выделить несколько потенциальных проблем совместного завещания супругов.

Во-первых, так как в совместном завещании может быть просто указано, что все имущество (как совместное, так и личное) наследуется после смерти одного супруга другому, то могут возникнуть проблемы, если один супруг является титульным собственником либо участником общества с ограниченной ответственностью. В случае смерти одного супруга отсутствует документ, позволяющий другому, который все наследует, ввести его в реестры, в участники общества как титульного владельца. Если в отношении совместной собственности еще что-то можно придумать, предусмотрев, например, специальную редакцию свидетельства о собственности, выдаваемого пережившему супругу, то неизвестно как переживший супруг будет пользоваться личным имуществом в данной ситуации до своей смерти.

Во-вторых, проблематичным будет сохранение тайны завещания в случае смерти одного из супругов. Нотариус, при наступлении этого события вправе разглашать только сведения, касающиеся его последствий. В то же время в сложившейся практике нотариусы знакомят наследников с завещанием, особенно в тех случаях, когда конкретные лица лишены наследства, так как они вправе оспорить завещание. Знакомить наследников с совместным завещанием не допустимо, так как выделить из него положения, касающиеся только умершего супруга, невозможно. Остается вопрос, как передавать в суд это завещание при желании его оспорить, при этом, не нарушив тайну завещания по отношению ко второму супругу.

Кроме того, возникают вопросы по поводу возможности пережившего супруга совершить последующее завещание и отменить совместное завещание в одностороннем порядке. Так, появляется возможность возникновения проблемы для наследников умершего супруга, уже оформивших к этому моменту свои права. Нет установленной нормы о том, что последующее завещание, отменяющее совместное завещание, не должно действовать в отношении того имущества, права на которое уже оформлены

наследниками умершего супруга. А равно, наследники по совместному завещанию не наделяются никакими средствами правовой защиты в случае, если переживший супруг отменит это завещание и распорядится своим имуществом. Таким образом, в силу того, что институт совместного завещания является новым для российского законодательства, уже замечены явные пробелы, которые необходимо заполнить.

В настоящее время в российском судопроизводстве пока не сложилась практика по донному нововведению. Однако специалисты отмечают, что граждане все более активно начинают составлять совместные завещания: начиная с 1 июня, оформлено 244 совместных завещания, причем резкий скачок случился в августе: пришли около 190 пар¹.

В зарубежных странах данная практика уже активно применяется. Институт совместного завещания предусмотрен законодательством таких стран как Германия, Великобритания, США (отдельные штаты) и другие.

Если обратить отдельное внимание, например, на Германию, то их законодательство предоставляет право совместного завещания для супругов относительно давно. К примеру, супруги, владеющие совместно определенным имуществом, могут назначить третье лицо наследником. Содержание совместного завещания может охватывать все то, что может быть последней волей супругов. В качестве взаимных обязательств выступают только назначение наследника, имущество и обязанности, соответствующие нормам обязательств в договоре о наследстве. Главное требование к совместному завещанию аналогично - в завещании супругов должно четко прослеживаться обоюдность их волеизъявления.

В английском праве данные завещания признаются договором, обязывающим пережившего супруга не отзывать и не изменять свое завещание после смерти первого супруга. Как показывает практика, обычно в них супруги указывают в качестве наследника другого (пережившего) супруга и совместных детей этих супругов.

Обратную ситуацию мы можем наблюдать во французском законодательстве. Интересно заметить, что французский гражданский кодекс запрещает как совместные, так и взаимные завещания, а именно кодекс устанавливает следующее: «завещание не может быть сделано в одном акте двумя или несколькими лицами, как в пользу третьего лица, так и в качестве взаимного и обоюдного распоряжения²».

¹ Российская газета / учредитель Правительство Российской Федерации/ Федеральный выпуск № 184(7942), 20.08.2019.

² Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) от 21.03.1804 (с изм. и доп. по состоянию на 01.09.2011)/ // [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_189010/ (дата обращения: 09.11.2019).

Кантаев М. А.
Студент 3 курса
Национальный исследовательский университет
Высшая школа экономики – Пермь
magomed_59@mail.ru
8-919-456-28-11

Научный руководитель:
Брюхина Е. Р.
доцент кафедры гражданского и
предпринимательского права
к. ю. н., доцент
Национальный исследовательский университет
Высшая школа экономики – Пермь
ber-20@mail.ru
8-902-471-96-15

Право инвалидов и лиц с ОВЗ на реабилитацию в Российской Федерации

Аннотация. В настоящей статье автор рассматривает понятия физическая культура и спорт как один из факторов социальной интеграции инвалидов и лиц с ОВЗ посредством развития социального предпринимательства. Автор акцентирует внимание на проблемах обеспечения доступа к спорту и физической культуре лицам с ОВЗ и инвалидам. В статье рассмотрена законодательная база, посвященная социальному предпринимательству, лицам с ОВЗ и инвалидам, а также проанализированы статистические данные и государственные программы, направленные на вовлечение в спорт всех категорий граждан.

Ключевые слова: социальное предпринимательство, социальная интеграция, лица с ОВЗ, физическая культура, право на реабилитацию.

Спорт и здоровый образ жизни являются основополагающими факторами устойчивого развития любого общества и государства. Роль спорта обусловлена тем, что здоровый образ жизни благоприятно сказывается не только на общем укреплении здоровья населения, но и также в том, что спорт – это, безусловно, развитие эстетических и нравственных качеств человека, поддержание психо-эмоционального состояния, организация общественно-полезной деятельности и досуга населения, профилактика заболеваний, воспитание подрастающего поколения и др. Для инвалидов и лиц с ОВЗ, помимо всего вышесказанного, спорт является действенным способом реабилитации, абилитации и, непосредственно, социальной интеграции. Согласно аналитическим данным Федерального

реестра инвалидов на 1 августа 2019 года насчитывается 11 276 578 человек рассматриваемой категории, среди которых лишь 17,2% систематически занимаются спортом. В связи с этим представляется актуальным исследование мер по увеличению вовлеченности в спорт данной группы населения.

Важным фактором мотивации инвалидов к занятиям физической культурой и спортом является возможность быть полезным обществу, быть его полноценной частью. Активные физкультурные занятия, являются формой общения, восстанавливают психическое равновесие, снимают ощущение изолированности, возвращают чувство уверенности и уважения к себе, дают возможность вернуться к активной жизни.

24 сентября 2008 г. Россия подписала Конвенцию о правах инвалидов, приняв на себя обязательства по обеспечению прав этой категории. Статья 9 Конвенции предусматривает, что инвалидам должна быть предоставлена возможность ведения независимого образа жизни и участия во всех аспектах жизни общества. Говоря об участии в спортивных мероприятиях, п 5. ст. 30 Конвенции обязывает государства-члены принимать надлежащие меры: «для поощрения и пропаганды как можно более полного участия инвалидов в общепрофильных спортивных мероприятиях на всех уровнях»¹.

Среди федеральных законов, направленных на защиту инвалидов, необходимо отметить ФЗ «О социальной защите инвалидов в РФ». Статья 2 закона раскрывает понятие социальной защиты и подразумевает «систему гарантированных государством экономических, правовых мер и мер социальной поддержки, обеспечивающих инвалидам условия для преодоления, замещения (компенсации) ограничений жизнедеятельности и направленных на создание им равных с другими гражданами возможностей участия в жизни общества»². Так, учитывая ориентированность государства на защиту инвалидов и лиц с ОВЗ, важно обеспечивать доступ к спорту и физкультурно-оздоровительным услугам данной категории населения.

Отчет Минспорта о ходе реализации государственной программы РФ «Развитие физической культуры и спорта» за 2018 год свидетельствует о прогрессивной тенденции в силу того, что доля граждан РФ, систематически занимающихся физической культурой и спортом, в общей численности населения, составила 39,8%, в то время как в 2008 г. данный показатель составлял 15,9%, а в 2015 г. – 31,7%.

Однако здесь же прослеживается низкий уровень вовлеченности в систематические занятия спортом инвалидов и лиц с ОВЗ, потому что основной рост общего показателя происходит благодаря обучающимся и студентам, среди которых систематически занимаются спортом 83 %.

В попытках развития физической культуры и спорта государство сталкивается с такими проблемами, как дефицит высококвалифицированных

¹ Конвенция о правах инвалидов от 13.12.2006г. // СПС «Гарант».

² ФЗ «О социальной защите инвалидов в РФ» от 24.11.1995 N 181-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // СПС «КонсультантПлюс».

кадров в субъектах РФ; нехватка врачей спортивной медицины; необходимость частого внесения изменений в Госпрограммы; отсутствие преемственности в работе с инвалидами и лицами с ОВЗ и неразвитость служб сопровождения инвалидов и их семей и др.

Член Комитета Совета Федерации по Регламенту и организации парламентской деятельности Эдуард Исаков в интервью Парламентской газете выделил причины, обуславливающие труднодоступность физической культуры и спорта для инвалидов и лиц с ОВЗ. Так «по данным Минспорта, процент доступности спортивных сооружений для инвалидов в регионах крайне низок». Выходит, что у человека с инвалидностью из небольшого города или посёлка нет выбора — остаётся только ехать за несколько десятков или сотен километров до рекомендуемого спортивного объекта, либо получать услуги платно. Логично, что оба варианта инвалиду не подходят.

В целях повышения уровня вовлеченности населения, в том числе инвалидов и лиц с ОВЗ, в физическую культуру и спорт государство утверждает ряд спортивно-ориентированных проектов и программ, например, с 2019 года впервые в истории существования комплекса ГТО люди с ОВЗ получили возможность участвовать в сдаче норм ГТО и теперь при сдаче нормативов, каждый может стать обладателем знака отличия «Готов к труду и обороне». Однако, в настоящее время данный проект реализован лишь в 14 субъектах РФ, что обуславливает необходимость уделения внимания данным нововведениям и иным субъектам, в которых инвалиды и лица с ОВЗ также должны иметь доступ к сдаче норм ГТО.

Спортивные мероприятия, в которых принимают участие люди с ОВЗ и инвалиды, проводятся по всей стране, однако некоторые регионы отличаются особой активностью. Одним из таких является Пермский край. Так, в рамках фестиваля «Пермский период. Новое время» в июне 2019 г. в Перми прошел XVIII краевой Фестиваль спорта для детей с ОВЗ. Председатель Регионального отделения Общероссийской общественной организации «Всероссийская Федерация спорта лиц с поражением опорно-двигательного аппарата» в Пермском крае Александр Ивонин подчеркнул, что в фестивале спорта детей-инвалидов приняло участие порядка 500 юных прикамских спортсменов с поражением опорно-двигательного аппарата, нарушением слуха и зрения, синдромом Дауна, детским церебральным параличом¹.

Логично предположить, что государство не в состоянии справиться со всеми социальными проблемами общества. В связи с этим социальное предпринимательство может помогать государству решать актуальные проблемы общества.

2019 год ознаменовал новый этап в истории российского социального предпринимательства, так как в этом году Президентом РФ были

¹ В Прикамье стартовал XVIII Фестиваль спорта детей-инвалидов Пермского края. [Электронный ресурс]: URL: <https://permkrai.ru/news/v-prikame-startoval-xviii-festival-sporta-detey-invalidov-permskogo-kraya/> (дата обращения: 12.11.2019)

утверждены изменения в ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ».

Так, законодательное определение «социального предпринимательства» отразило в себе всю суть данного термина: «предпринимательская деятельность, направленная на достижение общественно полезных целей, способствующая решению социальных проблем граждан и общества»¹.

Рассматривая существующие социальные предприятия в Пермском крае, следует подчеркнуть, что социальных предприятий, ориентированных именно инвалидов и людей с ОВЗ критически мало. В соответствии с Федеральным реестром инвалидов на 1 августа 2019 года в Пермском крае насчитывается 202 846 человек с разными группами инвалидности. При этом, «не смотря на наличие поддержки и популяризации идеи социального предпринимательства со стороны государства, количество социальных предпринимателей не превышает 1% компаний»².

Данные отчета реализации программы «Создание условий для занятий физической культурой и спортом лиц с ОВЗ в Пермском крае» свидетельствуют о низком уровне участия инвалидов и лиц с ОВЗ в сфере физической культуры. Так, по итогам 2018 года систематически занимаются физической культурой и спортом, в общей численности данной категории населения, лишь 19%, что подтверждает необходимость создания социальных предприятий, направленных на вовлечение в спорт инвалидов и лиц с ОВЗ.

В целях социальной интеграции инвалидов и лиц с ОВЗ, повышения уровня доступа данной категории лиц к физической культуре и спорту, важно обеспечить реальный «шаговый» доступ к объектам спорта. В связи с этим, одним из путей решения проблемы является корректировка «политики» современных фитнес-клубов, число которых растет с каждым годом, о чем свидетельствуют данные по форме 1-ФК в период с 2008 по 2016 гг. Министерства спорта РФ. Так, если в 2010 году число фитнес-клубов достигало 15818 единиц, то в последующем с каждым периодом прослеживался определенный прогресс, 20011 клубов в 2012 г., 24655 клубов в 2014 году и 24213 клубов в 2016 году. Однако, Минспорта пришло к выводу, что спортивные клубы не стали организационной основой для занятий физической культурой и спортом различных категорий и групп населения. При этом по данному показателю страна продолжает существенно отставать от наиболее развитых спортивных стран в мире, где от 40% до 95% занимающихся спортом делают это в спортивных клубах.

На основании вышеуказанных данных Минспорта затрагивала потенциальную возможность разработки и утверждения Паспорта проекта

¹ ФЗ от 24.07.2007 N 209-ФЗ «О развитии малого и среднего предпринимательства в РФ» // СПС «КонсультантПлюс».

² Полякова А.А. Социальное предпринимательство на примере Пермского края: значение, проблемы, перспективы // Журнал Экономика и бизнес: теория и практика. 2018г. С. 99.

«Спортивный клуб – основа эффективной организации развития физической культуры и спорта среди различных категорий и групп населения». Однако в настоящее время такой проект не нашел отражения в действительности.

Более того, большинство существующих фитнес-клубов не располагают соответствующей материально-технической базой, квалифицированного кадрового состава, программы индивидуальных и групповых занятий для инвалидов и лиц с ОВЗ. Данная категория граждан также не рассматривается как льготная и получает доступ к услугам клубам на общих основаниях в отличие от школьников, студентов и пенсионеров.

В связи с этим важно обеспечить государственное стимулирование коммерческого сектора, а именно индустрии фитнес-клубов на учет потребностей инвалидов и лиц с ОВЗ путем обеспечения имущественной, информационной, финансовой помощи и иных мер поддержки в целях обеспечения максимального доступа лиц с ОВЗ и инвалидов к физической культуре и спорту. Данная поддержка может проявляться, как в особом льготном налогообложении фитнес-клубов, предоставлении соответствующих субсидий и иных мер. Большим шагом вперед, как отмечает Эдуард Исаков может стать внедрение электронного сертификата на получение инвалидом технических средств реабилитации и услуг по реабилитации и абилитации. Сертификат позволит получать за счёт бюджета те товары и услуги, которые фиксируются в карте лица при формировании индивидуальной программы. При этом, если в перечень предоставляемых услуг включить физкультурно-оздоровительные мероприятия и предусмотреть на это финансовые ресурсы, то лицу с ОВЗ будет проще выбрать желаемое спортивное учреждение.

Важно подчеркнуть, что обеспечение доступа инвалидам и лицам с ОВЗ в фитнес-клубы может создать почву для новых социальных предприятий, к примеру, занимающимися переквалификацией тренеров, тренеров-инвалидов, способных после программы обучения трудоустроиться в любой фитнес-клуб и оказывать лицам с ОВЗ и инвалидам качественные спортивные и физкультурно-оздоровительные услуги.

Итак, интеграция лиц с ОВЗ и инвалидов в общество является одним из приоритетных направлений социальной политики государства, поэтому необходимо принимать всевозможные меры для оказания поддержки государству в этом направлении, в том числе благодаря использования потенциала коммерческих фитнес-клубов. Подразумевается, что подобные меры позволят увеличить долю лиц с ОВЗ и инвалидов, систематически занимающихся физической культурой и спортом, что существенно способствует их реабилитации, абилитации и социальной интеграции, потому что физкультуру и спорт во многих случаях можно рассматривать не только как средство реабилитации, но и как постоянную форму жизненной активности – социальной занятости и достижений.

Колдина Ю. Р.
магистрант 1 курса
Липецкий государственный технический университет
jul.koldina@yandex.ru

Научный руководитель:
Королёва Е. В.
доцент кафедры уголовного и гражданского права, к.ю.н.
Липецкий государственный технический университет
katyshe_lip@mail.ru

Проблемы осуществления трудовой деятельности иностранных граждан в РФ

Аннотация: в данной статье рассматриваются проблемы привлечения к трудовой деятельности иностранных граждан в РФ. Проведенный анализ правовых норм строится на положениях трудового и миграционного законодательства, которые раскрывают различные аспекты привлечения и использования иностранных работников.

Ключевые слова: иностранные граждане, высококвалифицированные специалисты, проблемы правового регулирования, меры по совершенствованию законодательства.

Ежегодный поток иностранной рабочей силы пополняет рынок труда и существенно влияет на состояние общества и несет в себе политическую, экономическую, демографическую угрозу безопасности страны. Бесконтрольные миграционные потоки могут привести к деструктивному влиянию на социальную инфраструктуру и другие важные аспекты жизни, поэтому важным направлением является законодательное регулирование данного процесса. Усиление глобализации обуславливает объективный характер миграции рабочей силы, которая становится неотъемлемой составляющей рынка труда любой страны. Качество государственной миграционной политики умение управлять этим процессом и создавать условия для предотвращения негативных последствий становятся определяющими при обеспечении развития трудового потенциала страны, формирования (перенаправления) миграционных потоков и повышении социально-экономической отдачи от них.

Геополитическое положение нашего государства делает его объектом притязания трудовых мигрантов. Их поток – это не временное явление, а закономерное развитие общественных отношений. Согласно сводке основных показателей миграционной ситуации Главного информационно-аналитического центра МВД России за январь – сентябрь 2019 года – 14 940 455 млн. человек поставлено на миграционный учет, 91 391 тысяч

человек получили разрешение на работу, в том числе высококвалифицированных специалистов – 25 715 тысяч человек, оформлено патентов иностранными гражданами и лицами без гражданства – 1 389 689 млн. человек¹.

Эти данные указывают на масштаб миграционного потока, въезжающего в страну. Именно в связи с этим важным направлением является разработка мер по совершенствованию и адаптированию системы регулирования труда, исходя из текущих обстоятельств и реалии в обществе. Особенно остро стоит проблема нелегальной миграции, решить данную проблему за довольно короткий период сложно, поскольку решение требует международного сотрудничества, иногда недостатки в этой сфере вызывают возникновение и увеличение потока нелегальных мигрантов.

Однако, изменения последних нескольких лет состоялись практически во всех сферах миграционного законодательства, которые предопределили и направили миграционные процессы в новое русло своего развития и вызвали потребность нового подхода к пониманию этого явления. Существующая законодательная база в сфере регулирования труда иностранных граждан находит свое отражение не только в Трудовом кодексе РФ, но и в ряде иных актов законодательства, которые раскрывают различные аспекты привлечения и использования иностранных работников.

Трудовые отношения как вид социальных отношений занимают особое место в жизни каждого человека². Трудовой кодекс РФ долгое время не содержал законодательных конструкций о регулировании труда иностранных граждан, в основном все вопросы регулирования труда строились на общих положениях. Но специфика отношений в этой сфере требовала закрепления отдельной главы. Неоднократные мнения, высказываемые по этому вопросу в научных трудах конференций и диссертациях, требовали проработки и внесения поправок в законодательство. Безусловно, введение специальной главы ТК РФ о регулировании труда иностранных граждан послужило важным фактором на пути совершенствования законодательства. Однако, специфика этих отношений требует детальной проработки отдельных положений, если мы обратимся к гл. 50.1 ТК РФ, то увидим, что в законодательстве отсутствуют положения об уровне квалификации, опыта высококвалифицированного специалиста. Исходя, из содержания ст. 13.2 Федерального закона РФ от 25 июля 2002 г. №115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в РФ» (далее – Закон об иностранных

¹ Сводка основных показателей деятельности по миграционной ситуации в Российской Федерации за январь - сентябрь 2019 года: Официальный сайт МВД России [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://xn--b1aew.xn--p1ai/Deljatelnost/statistics/migracionnaya/item / 18630841>.; (дата обращения: 18.11.19)

² Колдина, Ю.Р. Морально-этические императивы в трудовых отношениях [Текст]/ Ю.Р.Колдина, Е.В. Королёва // Нравственные императивы в праве, образовании, науке и культуре. – 2018. – С.220-225.

гражданах) содержится лишь перечисление определённых качеств и навыков без указания на точные квалификационные требования. Относительно выплаты заработной платы существуют нижние и верхние границы оплаты труда. В этом случае положение о квалификации должно исходить от самого работодателя, поскольку именно он заинтересован в привлечении работников соответствующего квалификационного уровня, что он и отражает в ходатайстве. Действительно, по мнению, Е.А. Малышева «оценку компетентности и уровня квалификации иностранных граждан, привлекаемых в качестве высококвалифицированных специалистов, оценивает исключительно работодатель и заказчик работ (услуг), который сам несет и соответствующие риски»¹.

Исходя из этого, законодательство необходимо дополнить положениями о профессиональной квалификации, наличии установленного опыта работы для этой категории работников, исходя из единообразия толкования и отнесения работника к категории высококвалифицированного специалиста. Необходимо в ст. 327.2 ТК РФ внести следующую информацию, относящуюся к высококвалифицированным специалистам, а именно, о высшем образовании, о наличии опыта работы по специальности не менее 5 лет, наличии подтверждающих сертификатов о повышении квалификации на производственных предприятиях, тем не менее данный список не будет являться исчерпывающим, поскольку будет исходить, в частности, от работодателя и его требований, а также зависеть от объема и функциональности производства, где необходим высококвалифицированный специалист.

В настоящее время ТК РФ является главными из таких актов, в котором содержатся общие требования к трудовым отношениям с участием иностранных лиц. Кроме того, действует ряд специальных актов, закрепляющих требования к трудовой деятельности иностранцев на территории РФ. Общим подходом для всех актов является закрепление равных требований, прав и обязанностей работников, с определёнными ограничениями для иностранцев. Данные ограничения можно оценить, как дискриминацию, что представляется неверным. Указанные нормы права направлены на защиту интересов граждан РФ, что является главной обязанностью государства.

Ограничения, предусмотренные федеральным законодательством, в частности, системой квотирования рабочих мест в отношении иностранцев нельзя считать дискриминационными. Основной целью введения специальных норм для иностранных граждан в первую очередь является не ущемление в трудовых правах и свободах, не получение преимуществ гражданами РФ, а создание основ приоритетного трудоустройства с учетом специфики того или иного вида труда, а также защита государством тех сфер

¹ Малышев, Е.А. Государственное управление в сфере внешней трудовой миграции: теория и практика [Текст]: монография / Е.А. Малышев. – М.: Юстицинформ, 2017. – 254 с.

трудовой деятельности, которые в случае вмешательства лиц в процесс могут нанести серьезную угрозу безопасности государства.

Главным фактором оформления трудовых отношений является предоставление разрешительных документов иностранным гражданином при приеме на работу. Документы, предъявляемые иностранным гражданином или лицом без гражданства при приеме на работу, помимо тех, которые установлены в ст. 65 ТК РФ, определены в ст. 327.3 ТК РФ.

Иногда возникают обстоятельства, не зависящие от воли сторон, которые требуют внесения изменений в трудовой договор. Например, перевод на другую работу в связи с медицинскими показаниями создает сложность при изменении самой трудовой функции, отличающейся от указанной в разрешении на работу или патенте. Следует отметить, что в ТК РФ, а именно, в ст. 327.4 не предусмотрено основание для временного перевода иностранного работника в связи с медицинскими показаниями на необусловленную в разрешении на работу или патенте трудовую деятельность для такого перевода понадобится изменение сначала разрешительных документов.

Для урегулирования этой ситуации необходимо внести изменение в ст. 327.4 ТК РФ и указать на то, что в случае исполнения иностранным работником его трудовой функции возникнет ситуация, в виду которой работник по медицинским показаниям не может исполнять работу, обусловленную разрешительными документами, то работодатель может временно перевести на другую работу с более легким трудом на период не превышающий одного месяца. За это время иностранный работник сможет оформить разрешительные документы, которые позволят, изменив трудовую функцию и остаться на новом месте работы с учетом медицинских показаний.

Спорным вопросом является применение в отношении работников оснований перевода к другому работодателю (п. 5 ч. 1 ст. 77 ТК РФ) и отказ работника от перевода на работу в другую местность (п. 9 ч. 1 ст. 77 ТК РФ). Это вызвано ограничением, установленным разрешением на работу или патенте. Не применяется и положение п. 2 ч. 1 ст. 77 ТК РФ прекращение трудовых отношений на основании истечения трудового договора, если, конечно, не заключен срочный трудовой договор с иностранным гражданином.

Наибольшее количество специальных оснований прекращения трудового договора предусмотрено действующим законодательством именно для договоров, заключенных с иностранными гражданами, временно пребывающими на территории Российской Федерации. Как вытекает из п. 1 ч. 1 ст. 327.6 ТК РФ трудовой договор расторгается в случае «приостановление действия, окончание срока действия, аннулирование разрешения на привлечение и использование иностранных работников»¹.

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс]: федеральный 366

Приостановление действия разрешения свидетельствует о нарушении положений миграционного законодательства, а именно, п. 11 ч. 1 ст. 18 Закона об иностранных гражданах, свидетельствует о его временном приостановлении. Работодателю дается предписание миграционным органом об устранении выявленных нарушений.

В законодательстве не содержится сведений о порядке и сроках расторжения трудового договора по п. 1 ч. 1 ст. 327.6 ТК РФ. Учитывая данное положение прекращение трудовых отношений с временно пребывающими иностранными гражданами является правом работодателя и в этом случае работодатель должен выплатить иностранному работнику выходное пособие в размере двухнедельного заработка (ст. 327.7 ТК РФ).

В ТК РФ наибольшее внимание уделяется трем категориям иностранных граждан: постоянно проживающие, постоянно пребывающие и временно пребывающие, не акцентируя внимание на высококвалифицированных работниках, которые, как и прежние категории, имеют определённые особенности привлечения к трудовой деятельности. Все положения о высококвалифицированных специалистах зафиксированы в Законе об иностранных гражданах. Представляется, что ТК РФ является основным базовым нормативным актом по отправлению и заключению трудовых отношений, именно поэтому необходимо внести изменения в действующее законодательство. В числе требований законодателя к порядку организации труда высококвалифицированных работников следует назвать требования к трудовым функциям высококвалифицированных специалистов они не могут привлекаться для занятия религиозной деятельностью, а также в области торгового обслуживания розничной торговли товарами (включая фармацевтические товары) (п. 1.2 ст. 13.2 Закона об иностранных гражданах)¹.

Наиболее важным аспектом при привлечении к труду иностранных граждан является осознание того, что миграция имеет свою собственную динамику различных форм в каждой стране². Трудовая миграция является неизбежным следствием, поэтому Правительство РФ должно не бороться с этим явлением, а вводить его в правовое русло, что требует формирования научно обоснованной миграционной политики в соответствии с требованиями времени ³. Существовавшая до настоящего времени

закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/ (дата обращения: 18.10.2019).

¹ О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации [Электронный ресурс]: федеральный закон от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ – Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37868/ (дата обращения: 18.10.2019)

² Колдина, Ю.Р. Миграционная политика и гражданско-правовое положение иностранных граждан [Текст] / Ю.Р. Колдина // Государство, Общество и Церковь: миграция и межкультурное многообразие. – 2018. – С. 90-94.

³ Колдина, Ю.Р. Ограничение на осуществление иностранными гражданами трудовой деятельности на территории РФ [Текст] / Ю.Р. Колдина, Е.В. Королёва // Актуальные проблемы права. – 2019. – С. 57-60.

законодательная база, касающаяся вопросов правового регулирования иностранных граждан, не отвечала требованиям¹, сложившимся в обществе, что вызвало необходимость закрепления в ТК РФ отдельной главы 50.1, посвященной как особенностям прекращения трудовых отношений с иностранными работниками, так и другим положениям являющимся немаловажными для вступления в трудовые отношения с иностранными лицами.

Колдомова П. Ю.

Студент 3 курса

Уральский государственный

юридический университет, институт прокуратуры

E-mail: polina.polli.koldomova@mail.ru

Адаптация трудового регулирования в условиях взаимодействия людей-работников и роботов.

Аннотация: Поскольку действующее трудовое законодательство разработано в «доцифровой» период развития общества и нацелено на регулирование трудовых отношений индустриальной эпохи, изменения в правовом урегулировании сферы труда в ближайшие годы объективно неизбежно, что оправдывается динамикой прогресса и массового явления роботизации в условиях современности. Важнейшими направлениями в развитии данного права следует признать трансформацию регулирования в области взаимодействия людей-работников и роботов при совместном выполнении работы на благо производственному результату. Автором показаны подходы к правовому регулированию взаимодействия работников и «новых технологий» в рамках трудовой сферы, в том числе на примере автоматизации юридической деятельности.

Ключевые слова: робот, искусственный интеллект, роботизация, трудовое регулирование, гарантии работника.

Следует заметить, что единого обозначения термина «робот» не находится. Однако в ходе изученного материала выяснился ряд характерных ему признаков, что и является опорой выдвигаемого мною толкования этого слова. Замечу, что объектом исследования статьи выступает не всякая автоматизированная машина, а именно интеллектуальные агенты с присущими человекоподобными элементами устройства в программе и

¹ Колдина, Ю.Р. История развития законодательства об иностранных гражданах [Текст] / Ю.Р. Колдина, Е.В. Королёва // Конституционные ценности российской государственности (к 25-летию Конституции Российской Федерации и 100-летию Первой Конституции РСФСР). – 2018. – С. 80-84.

внешнем механизме. Роботы – интеллектуальные агенты, трансграничные сущности и автоматизированные версии человека, созданные по принципу живого организма для осуществления производственных и других операций по заранее заложенной программе, управляются через получение информации о внешнем мире от датчиков, дистанционно и путём физического воздействия человека на управляющий механизм, выполняют поручаемые им функции в пределах той или иной области во благо производственному процессу.

Исходя из предлагаемой трактовки термина робот есть основания полагать, что такое техническое изобретение способно претендовать на правовое регулирование в трудовой сфере по причине выполнения обусловленной в программе функции реализации производственной задачи, то есть труда и в связи с взаимодействием с людьми-работниками, а соответственно стороной трудовых отношений как в совместном исполнении работы, так и опосредованном «контакте».

Роботы, о которых хочется сказать в связи с их эффективным вкладом в трудовые процессы многих предприятий составляют специфическую подгруппу нетипичных элементов, что отражает их обособленность в силу ряда характерных для них моментов. Сущность и функционирование робототехники проистекает от человеческого целеполагания и достаточно разумно определить интеллектуальных агентов в зависимость от руководящих ими непосредственно работников, которым поручено: включение, контроль, мониторинг работы и ответственность за данными подопечными в пределах своих полномочий. Причём необходимо исключить возможность наделения роботов самостоятельными правами и обязанностями, даже при том факте, что усовершенствованная машина больше не является рабочим инструментом, а становится исполнителем определенных трудовых функций наряду с работником, а в некоторых случаях – вместо него, это ни в коем случае не отменяет их основного предназначения – эксплуатации механизма человеком. Соответственно дискуссия на тему обладания роботами собственной правоспособностью не может быть принята за фактическую основу и не даёт нам достаточных данных определять роботов в качестве субъектов трудовых отношений, даже вспомогательного уровня.

Хотелось бы уделить особое внимание нарастающей тенденции обсуждения информатизации юридической деятельности. Современность характеризуется наличием сложных правоотношений, вытекающим последствием является востребованность юридических услуг. В различных областях права, начиная с взыскания долга, оспаривания штрафа и заканчивая заключением различных договоров, уже используются юридические программы-роботы. Замечу, что распространение автоматизации ограничивается низшим звеном юридических специалистов, в силу разумного подхода того, что претендовать ключевым фигурам статьи на должность представителей в суде и самих судей, говорить преждевременно.

В мире уже существует пример робота-адвоката, созданного английским специалистом Джошуа Браудером. Его изобретение бесплатно помогает опротестовать штраф за парковку, и урегулировать другие несложные вопросы правовой специфики. Неоспоримыми плюсами внедрения роботов в любую юридическую компанию это прежде всего отсутствие необходимости выплаты заработной платы, предоставления предусмотренных трудовым законодательством гарантий и компенсаций. По сути, работодатель получает непрерывный рабочий процесс, который лишен пресловутого человеческого фактора: ежегодного оплачиваемого отпуска, невыхода на работу, отпуска по уходу за ребёнком или временной нетрудоспособности работника¹. Выгода для работодателя очевидна. Так же данное устройство преследует цель – решить поставленную задачу правовыми инструментами, что, в свою очередь, исключает коррупционный элемент или возможность неоправданного обогащения специалистов в области юриспруденции за счет клиентов, так как зачастую оплата оказанных услуг не имеет фиксированного формата.

Несмотря на очевидные плюсы роботов-юристов говорить о полном замещении актуальных вакансий роботами в нынешнее время – неправильно даже в перспективе. Конституция Российской Федерации закрепила право на получение квалифицированной юридической помощи, а квалифицированной она может быть только при наличии образования, профессиональных навыков, умения разъяснить смысл нормативно-правовых установлений и последствия совершения юридических и фактических действий, направленных на защиту или восстановление прав, свобод и законных интересов каждого. В то время как сам по себе робот-юрист лишь запрограммированная техника, имеющая в содержании механизма совокупность нормативно-правовой базы и способная решать казусы посредством включённых в программу алгоритмов. Следует оставить справедливое замечание, что функция – упрощения некоторых операций в деятельности юриста успешно может исполняться высокими технологиями, но она должна осуществляться при контроле человека-работника. Для функционирования роботизированной системы и устранения возможных сбоев в программе необходимы обновление информации, обслуживание, отладка, настройка, проверка совершённых действий, мониторинг результатов и другие обязанности по управлению за роботом.

Таким образом, обозначается главный вопрос статьи, который в свою очередь имеет актуальность перед трудовым правом в условиях цифровизации: как урегулировать трудовые отношения на рабочих местах, труд на которых включает взаимодействие работника и робота с искусственным интеллектом?

¹ Юрий Счастливый Источник:Роботы-юристы. Поможет ли искусственный интеллект? // «ЭЖ-Юрист» 2017. №№19 (970). URL: <https://www.eg-online.ru/article/344886> (дата обращения: 17.11.2019).

Одной из главных проблем следует признать необходимость правового регулирования в области безопасности труда, когда роботы разделят рабочее пространство с людьми. Должны быть разработаны и утверждены стандарты безопасности, в том числе на международном уровне. Отчет Европейского агентства по безопасности и гигиене труда «Прогноз новых и возникающих рисков для безопасности и гигиены труда, связанных с цифровизацией, к 2025 году» содержит данные, указывающие на то, что роботизация позволяет освободить людей от тяжелой физической работы и агрессивной по химическим или эргономическим параметрам окружающей среды¹. С другой стороны, возникают проблемы, связанные с безопасностью работников, так как программное обеспечение имеет уязвимости. Эти риски могут носить физический характер, они могут касаться столкновения робота и человека из-за непредсказуемого поведения робота после машинного обучения, а могут носить психосоциальный характер, например, при необходимости для человека работать в темпе робота. Риском становится и «размывание» фактического рабочего времени лица, контролирующего роботизированный производственный процесс, так как роботу не требуется времени на отдых, а работник будет отслеживать ситуацию, контролировать которую он обязан в силу выполняемой трудовой функции, даже находясь вне рабочего места. Потому перед законодателем ставится непростая задача определить с учётом специфики производства и используемого на нём робота подходящее, что значит не ухудшающее положение работника - время исполнения его трудовых обязанностей, установить режим рабочего времени именно для категории работников, которые взаимодействуют с роботом и контролирует его процесс.

Среди психосоциальных рисков, связанных с использованием робототехники на производстве, названы повышение уровня стресса, переутомление вследствие интенсификации труда, дискриминация, прекаризация, возможная безработица, всё перечисленное может быть основанием для применения в отношении работника ряда гарантий, что должно быть закреплено в качестве случая в статье 165 Трудового Кодекса Российской Федерации, являющихся следствием повышения скорости процессов производства, увеличения доли интеллектуального труда, необходимости для работника быть в постоянной доступности и требований к мобильности. Данные гарантии могут содержаться в главе 28 Трудового Кодекса Российской Федерации, наименование которой «другие гарантии и компенсации». Нужно иметь ввиду и тот факт, что в соответствии со статьей 74 Трудового кодекса Российской Федерации работодатель вправе изменить условия трудового договора по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда, а по пункту 2 статьи 81 Трудового кодекса Российской Федерации он вправе уволить работника

¹ Трансформация правового регулирования труда в цифровом обществе. Искусственный интеллект и трудовое право /Филипова, И.А. — Нижний Новгород: Нижегородский госуниверситет им. Н.И. Лобачевского, 2019. с.55

из-за сокращения численности или штата работников. Проведение сокращения по экономическим соображениям – право работодателя, подтвержденное судебной практикой. Для работодателя нет препятствий в инвестировании в робототехнику и искусственный интеллект с последующим сокращением работников. Содержащаяся в законе гарантия – обязанность работодателя предложить работнику иные вакантные рабочие места – является недостаточной. В дополнение к этому, например, во Франции работодатель обязан составить план адаптации работников к изменениям и использовать имеющиеся у него возможности по переобучению работников. В европейском трудовом праве особое внимание уделяется возможностям работников на своевременное получение информации о предстоящих изменениях. Российскому трудовому законодательству следует принять тенденцию зарубежных стран, предоставив работнику в приведённых случаях определённую гарантию своего положения¹.

Присутствует потребность и в законодательном регулировании ограничений по программированию роботизированных систем в целях недопустимости подвергания работников-людей дискриминации, например, при оценке физиологических реакций людей на металл из которого изготовлен робот при трудоустройстве.

Урегулирование данных пробелов носит решабельный характер и уже принимаются разного рода меры, что играет в пользу работодателей, которые заинтересованы в наибольшей автоматизации производства. Какие же меры должны быть заблаговременно приняты для минимизации рисков массовой роботизации производства? Внедрение новых технологий, которые влияют на условия труда работников – членов профсоюза, является обязательным предметом переговоров. Работодателю необходимо заранее уведомлять профсоюз об изменениях, прежде чем вносить их, чтобы у профсоюза было время обсудить решение работодателя и последствия его принятия для работников.

Во-вторых, по мнению представителей Международной организации труда, уже сейчас необходимо решать вопрос о налогообложении использования роботов, которые заменят труд людей, вводить безусловный базовый доход, а также стараться «тормозить» процессы, снижая скорость внедрения новых технологий для того, чтобы дать больше времени работникам на адаптацию к новым условиям.

Выводом служит факт о том, что человеческий труд сложно заменить усовершенствованным железом, его можно лишь сделать эффективнее с помощью него. Согласитесь, затруднительно поставить на весы роботов и людей-специалистов в определённых профессиях. Они, без сомнений не устают, не болеют, не уходят в отпуск по уходу за ребёнком и

¹ Трансформация правового регулирования труда в цифровом обществе. Искусственный интеллект и трудовое право /Филипова, И.А. — Нижний Новгород: Нижегородский госуниверситет им. Н.И. Лобачевского, 2019. с.71

могут работать сверхурочно, но также они и не испытывают чувств, не имеют жизненного опыта, который просто необходим во многих ситуациях. Технологический сдвиг бесспорно произойдет в ближайшие годы, а трудовое право без изменений будет препятствовать его развитию, что в итоге сделает переход к роботизации более социально травматичным, во избежание этого парадигма права в сфере труда требует своей актуализации.

Крохалева А. А.
Курсант 2 курса
Омская академия МВД России
Krokhaleva2000@mail.ru
8-923-672-90-25

Научный руководитель:
Квасников Е. С.
Преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин
Омская академия МВД России
evgen1219@mail.ru
8-923-768-91-10

Гражданско-правовые аспекты хранения вещественных доказательств в деятельности органов внутренних дел.

Аннотация: В данной статье рассматриваются вопросы, связанные с хранением вещественных доказательств в деятельности органов внутренних дел. В частности, речь идет об ответственности за изъятые вещественные доказательства, об их надлежащем хранении в специализированном для этого месте, а также целесообразности создания ведомственных объектов для хранения вещественных доказательств в органах внутренних дел.

Ключевые слова: хранение вещественных доказательств, ответственность, специализированное помещение.

В настоящее время вопросы обеспечения сохранности вещественных доказательств органом внутренних дел (далее – ОВД) остаются открытыми. Зачастую, при ненадлежащем хранении вещественных доказательств, в зависимости от различных обстоятельств, к гражданско-правовой ответственности привлекается либо ОВД, либо хранитель, с которым заключен соответствующий договор.

Ответственность за ненадлежащее хранение будет нести виновное лицо. Вина ОВД выражается в не осуществлении властно-распорядительных полномочий по передаче вещественных доказательств, то есть в

противоправном бездействии, которое выражается в необеспечении сохранности изъятого имущества, поскольку указанное обеспечение лежит на должностном лице, принявшем решение об изъятии.¹

В случае если вещественные доказательства утратили свои свойства, либо иным образом были повреждены, либо утрачены по вине хранителя, с которым был заключен договор хранения, последний будет нести указанную ответственность.²

В данных отношениях речь идет о хранении в силу закона³, к которому применимы нормы о гражданско-правовом договоре хранения. Однако ввиду специфики возникающих отношений границы применения таких норм в настоящее время не установлены.

Признавая предметы в качестве вещественных доказательств, следователь (дознатель) становится их законным хранителем и несет ответственность за их сохранность. Вместе с тем, вещественные доказательства бывают различных видов и свойств. Каким образом обеспечить сохранность, например, скоропортящихся продуктов? Или как обеспечить сохранность изъятых диких животных, если на территории обслуживания ОВД отсутствует питомники или зоопарки с условиями для их содержания? Или крупногабаритных предметов?

Постановлением Правительства РФ от 08.05.2015 № 449 установлены правила хранения вещественных доказательств в целом и их специфических видов. Так, изъятые вещественные доказательства, должны находиться при уголовном деле и передаваться вместе с ним при изменении уполномоченного лица, осуществляющего расследование уголовного дела. При этом в ходе осуществления хранения вещественных доказательств принимаются меры, обеспечивающие сохранность у изъятых предметов признаков и свойств, в силу которых они имеют значение вещественных доказательств по делам и материалам, а также имеющихся на них следов, а равно сохранность самих вещественных доказательств, если они не могут быть переданы на хранение потерпевшим, их родственникам, сторонам либо другим лицам, а также организациям в установленном законом порядке. Местом для хранения может выступать камера хранения, которая может находиться в подразделениях ОВД, судах, органах прокуратуры, юстиции и других уполномоченных органах и которая соответствует требованиям

¹ Ершов О.Г. К вопросу о противоправности в действиях (бездействии) следователя при ненадлежащем хранении вещественных доказательств. СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения^ 16.11.2019).

² Апелляционное определение судебной коллегии по гражданским делам Самарского областного суда от 01.10.2018 по делу № 33-10852/2018. СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

³ Гражданский кодекс Российской Федерации: Часть первая – четвертая: [Принят Гос. Думой 23 апреля 1994 года, с изменениями и дополнениями по состоянию на 10 апреля 2009 г.] // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 22. Ст. 906.

законодательства об условиях хранения, то есть является специально оборудованным для хранения местом.

При невозможности хранения вещественных доказательств вышеуказанным образом закон позволяет передавать вещественные доказательства юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю, к которым предъявляются такие же требования относительно наличия у них условий и прав на хранение, на основании договора хранения. При этом издержки по обеспечению специальных условий хранения этих вещественных доказательств должны быть соизмеримы с их стоимостью.¹

Следователь (дознатель) несет ответственность за сохранность вещественных доказательств до того момента, пока не передаст их иному лицу. Поэтому встает вопрос об оперативном заключении договора хранения с лицом, имеющим соответствующие условия для хранения, в связи с чем, зачастую возникают проблемы.

4 мая 2016 года Министерство экономического развития РФ в Письме № ОГ-Д28-5908 разъяснило, что заключение государственного контракта по закупке услуг, связанных с хранением вещественных доказательств по уголовным делам, должно осуществляться с учетом Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Соответственно, ни о какой оперативности при решении вопроса о хранении вещественных доказательств в данном контексте не может идти речи, поскольку речь идет о заключении государственных контрактов с установленными процедурами.

Не всегда можно незамедлительно внести изменения в план-график закупок; разместить извещение об осуществлении закупки в единой информационной системе в определенный срок; обосновать в документально оформленном отчете невозможность или нецелесообразность использования иных способов определения поставщика (подрядчика, исполнителя); обосновать цену контракта и иные существенные условия контракта. В случае проведения торгов, их процедура требует длительных сроков, зачастую совершенно не совместимых со сроками уголовного судопроизводства. Тем более, следователь (дознатель) не вправе самостоятельно заключать такой контракт, поскольку данным правом наделен ОВД (юридическое лицо).

Следовательно, указанному сотруднику необходимо инициировать заключение такого контракта. Каким образом это сделать, законом не установлено, равно как не установлены специальные правила и порядок передачи вещественных доказательств другим органам и лицам; контроля за

¹Постановление Правительства РФ от 08.05.2015 № 449 «Об условиях хранения, учета и передачи вещественных доказательств по уголовным делам». СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 16.11.2019).

их сохранностью, а также ответственность сотрудника за утерю и порчу доказательств.

В уголовно-процессуальном кодексе Российской Федерации (далее – УПК РФ) четко сказано, что следователь (дознатель) должен обеспечить сохранность вещественных доказательств. Представляется, что следователь как субъект уголовно-процессуального права действует в рамках УПК РФ. То есть, его деятельности не должна касаться гражданско-правовая специфика хранения вещественных доказательств. Однако по гражданскому кодексу Российской Федерации (далее – ГК РФ) до передачи должным образом вещественных доказательств на хранение, он является законным хранителем и несет ответственность за их сохранность.

Думается, что такого дуализма применения норм УПК РФ и ГК РФ относительно указанной ответственности за надлежащее обеспечение сохранности вещественных доказательств быть не должно.

С обозначенным вопросом связан другой вопрос, относительно оснований возникновения гражданско-правовой ответственности хранителей. Предположим, что время и средства для заключения государственного контракта о хранении все-таки имеются. Однако на территории обслуживания ОВД, организации или индивидуальные предприниматели, имеющие условия и наделенные правом в соответствии с законодательством Российской Федерации на хранение вещественных доказательств соответствующих свойств и видов отсутствуют. Тогда каким образом ОВД обеспечить надлежащее хранение вещественных доказательств? Ведь заключив контракт с хранителем, у которого отсутствуют вышеуказанные регалии, в случае порчи вещественных доказательств, ОВД будет нести риск привлечения к ответственности, поскольку поклажедатель должен был убедиться в способности хранителя обеспечить надлежащее хранение.

Таким образом, на сегодняшний день актуальным остается вопрос о хранении вещественных доказательств. Действующее законодательство, касающееся вопросов порядка хранения вещественных доказательств, во многом не соответствует современным реалиям.

Частично данную проблему может решить создание ведомственных объектов хранения изъятых вещественных доказательств различной специфики в границах обслуживания ОВД на районном и региональном уровнях. Зарубежный опыт хранения вещественных доказательств оправдывает существование таких объектов.

В данном случае в большей степени разрешится вопрос об ответственности следователей (дознателей) за хранение изъятых вещественных доказательств, оперативная передача на хранение которых является одним из главных факторов освобождения от установленной ответственности. Ведь пока они не переданы, следователь (дознатель) хранит их в местах, совершенно не предназначенных для хранения, что может повлечь их порчу или утрату, вследствие чего он несет гражданско-правовую ответственность.

Куликова Е.С.
студент 2 курса
Пермский государственный
гуманитарно-педагогический университет
kulikovalikulikova@yandex.

Научный руководитель:
Довгяло В. К.
заведующий кафедрой правовых дисциплин и
методик преподавания права,
к.и.н., доцент
Пермский государственный
гуманитарно-педагогический университет

Совершенствование правового регулирования суррогатного материнства в РФ

Аннотация: в статье рассмотрены основные законы и нормативные акты, регламентирующие суррогатное материнство, а также основные правовые пробелы, связанные с данным явлением.

Ключевые слова: суррогатное материнство, вспомогательные репродуктивные технологии, договор о суррогатном материнстве.

С начала XXI века значительное развитие и популярность получил такой вид услуги, как суррогатное материнство. Это один из способов рождения ребенка с привлечением третьего лица, а также эффективный метод решения бесплодия. Также это является одной из причин популярности суррогатного материнства, так как многие семейные пары, не имеющие возможность родить ребенка, но при этом финансово обеспечены, имеют шанс на создание полноценной семьи.

Явление суррогатного материнства вызвало резонансное мнение в обществе. С точки зрения нравственности, это использование женщины как инкубатора, а также один из способов поправить демографическую проблему в стране.

Такой вариант использования репродуктивной функции женщины не имеет достаточного правового регулирования. На данный момент в России правовые аспекты суррогатного материнства определены следующими законами и нормативными актами: Семейного кодекса РФ¹; Приказа Министерства здравоохранения РФ «О применении вспомогательных

¹Семейный кодекс Российской Федерации: ФЗ от 29 декабря 1995 г. №223-ФЗ; принят Гос. Думой 8 декабря 1995 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 16.

репродуктивных технологий в терапии женского и мужского бесплодия»¹, Федерального закона «Об актах гражданского состояния»².

Обращаясь к ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»³, в статье 55 трактуется само понятие суррогатного материнства, как договор, заключенный между биологическими родителями, предоставившими свой генетический материал, и женщиной, согласившейся на вынашивание и рождение их ребенка, между биологическими родителями и суррогатной матерью.

В юридической практике возникают вопросы о правовой природе данного договора, о его рассмотрении в рамках гражданского законодательства и семейного.

Так, по мнению Ю.А. Дроновой, договор о суррогатном материнстве носит гражданско-правовой характер⁴.

Однако, по мнению Л.В. Кужаловой и И.Г. Морозовой, применение репродуктивных технологий с участием суррогатной матери, относится к имущественным договорам, заключаемых в семейном праве⁵.

Если дать юридическую характеристику данного договора с гражданско-правовой точки зрения, то можно сделать следующие выводы.

Основной целью данного договора является оказание услуги суррогатной матери, то есть услуга по вынашиванию и рождению ребенка. Договор является консенсуальным, из данного пункта следует, что суррогатная мать берет на себя ответственность по вынашиванию, рождению ребенка и передаче его биологическим родителям. Также договор является возмездным, а это значит, что его стоит рассматривать в рамках статьи 779 ГК РФ пункта 2, но на данный момент такой вид возмездного оказания услуг не упомянут в перечне договоров. Предметом договора будут являться действия сторон, направленные на оказание услуги. Обязательства сторон возникают с момента соглашения об оказании услуг.

Рассматривая вторую точку зрения, когда данный вид отношений следует считать семейно-правовым, то стоит обратиться к статье 4 Семейного кодекса РФ. В данной статье подтверждается возможность применения гражданского законодательства к имущественным и личным

¹ О применении вспомогательных репродуктивных технологий (ВРТ) в терапии женского и мужского бесплодия: приказ Министерства здравоохранения РФ от 26 февраля 2003 г. № 67 // СПС «КонсультантПлюс».

² Об актах гражданского состояния: ФЗ от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ: принят Гос. Думой 22 октября 1997 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1997. — №47. — Ст. 5340.

³ Об основах охраны здоровья в Российской Федерации: ФЗ от 21 ноября 2011 г.: принят Гос. Думой 1 ноября 2011 №323-ФЗ // Рос.газета. — 2011 г.

⁴ Дронова Ю.А. Что нужно знать о суррогатном материнстве. М.: Городец, 2007. — Ст.20-36.

⁵ Кужалова Л.В., Морозова И.Г. Справочник юриста по семейному праву. Спб.: Питер Пресс, 2007.—51-55.

неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством.

Еще одной из проблем является установления правовых связей, которые возникают между: медицинским учреждением и биологическими родителями, между медицинским учреждением и суррогатной матерью, между биологическими родителями и суррогатной матерью ¹. Не проработанным правовым аспектом является вопрос о возможности применения норм гражданско-правовой ответственности при неисполнении или ненадлежащим исполнении сторонами условий договора. Юридическая практика показывает многочисленные случаи, когда суррогатная мать после рождения отказывалась отдавать ребёнка его биологическим родителям.

Исходя из выводов сделанных выше, целесообразнее данный вид договора будет отнести к гражданскому законодательству, а именно определить его к главе 39, выделив его как самостоятельный договор об оказании услуг суррогатной матери.

Таким образом, в данной статье отмечены лишь несколько непроработанных аспектов регулирования. Динамичное развитие медицины и использование новых методов вспомогательных репродуктивных технологий вызвало бурную реакцию со стороны общества с одной стороны, а с другой стороны повлекло за собой наличие правовых пробелов. Поэтому на данный момент практика применения суррогатного материнства нуждается в дальнейшем законодательном регулировании.

Лысенко М. В.

Курсант 2 курса

Омская Академия МВД России

mariakarate2000@gmail.com

8-961-719-28-82

Научный руководитель:

Жданова А. Н.

Старший преподаватель кафедры

гражданско-правовых дисциплин

Омская Академия МВД России

Alix2008@yandex.ru

Наследственный договор: в поисках баланса интересов

Аннотация: В данной статье рассматривается новый для российского гражданского законодательства институт наследственного договора. В ходе анализа соответствующего положения в Гражданском Кодексе РФ о

¹ Толстикова О. М. Проблемы правового регулирования суррогатного материнства в России. Иркутск. Вопросы частного права, 2017. — Ст.83-86.

наследственном договоре, было выявлено множество неточностей, которые могут отрицательно отразиться в применении указанной нормы на практике. Также в статье мы попытались выявить конкретные дискуссионные вопросы о правовой природе наследственного договора, а также равенстве прав его сторон и предложить возможные варианты их решений.

Ключевые слова: наследственный договор, равенство сторон, правовая природа наследственного договора, наследники.

В результате реформы в российском гражданском праве произошло множество изменений в Гражданском Кодексе РФ. Одним из последних нововведений стало принятие законопроекта Государственной Думы № 801269-6 «О внесении изменений в части первую, вторую и третью Гражданского Кодекса РФ». Впоследствии, в российское гражданское право было введены такие конструкции как: «совместное завещание» и «наследственный договор». Ссылаясь на положительный опыт реализации института наследственного договора зарубежными странами, мы постараемся дать оценку наследственному договору в Российской Федерации.

Согласно п. 1 ст. 1140.1 ГК РФ Наследственный договор – двухстороннее соглашение, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию.¹ Здесь речь идет о двух сторонах, при которых первая сторона обязуется передать в соответствии с условиями договора второй стороне определенное имущество, но взамен сторона наследования, обязуется содержать и выполнять определенные обязанности, установленные договором в пользу наследодателя. Согласно данной статье мы можем проследить тот факт, что наследственный договор может быть и многосторонним. Это отражается в пункте 3, в котором указано что: «В случае отказа стороны наследственного договора от наследства наследственный договор сохраняет силу в отношении прав и обязанностей других его сторон. На это также указывает положение пункта 8 данной статьи: «Наследодатель вправе заключить один или несколько наследственных договоров с одним или несколькими лицами, которые могут призываться к наследованию». Данная формулировка статьи может привести к неточностям при ее реализации на практике.

Итак, в наследственном договоре в качестве сторон выступают наследодатель и его контрагент, а также в качестве выгодоприобретателя может быть назначено третье лицо. Таким образом, в соответствии с ч. 2 ст. 1118 ГК РФ наследодателем может стать любое лицо, обладающее на

¹"Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья)" от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019) Доступ из справочно-правовой системы «Консультант-Плюс. (дата обращения: 16.11.2019)

момент заключения договора дееспособностью. В свою очередь контрагентом может быть любое лицо, отвечающее требованиям ст. 1116 ГК РФ (в частности, находиться в живых или быть зачатым на момент открытия наследства). Также необходимо заметить, что наследодатель имеет право заключать договор с несколькими контрагентами, в результате чего все имущество будет распределено между ними. В ч. 1 рассматриваемой статьи помимо контрагента, речь идет и о третьем лице в пользу которого направлено завещательное распоряжение. Выгодоприобретателем, получающим имущество в порядке наследования после смерти наследодателя, может быть кто угодно, в том числе гражданин, не зачатый к моменту заключения договора (наследственный договор в пользу, например, будущих детей контрагента).

Данное нововведение в российском законодательстве имеет ряд неточностей и недостатков в области положений о механизмах защиты прав стороны наследников. Законодатель, закрепил ряд положений о правах наследодателя, которые могут ограничить права других сторон. К примеру, п. 8. ст 1140.1 ГК РФ говорит нам о том, что если на одно и то же имущество наследодатель составил несколько наследственных договоров, которые были заключены с разными лицами, то в случае смерти наследодателя применению подлежит именно тот наследственный договор, который был заключен ранее. И тут встает вопрос о том, что же делать в данной ситуации другим субъектам наследования, которые в равной мере осуществляли исполнение обязанностей (например, осуществляли содержание наследодателя) с целью получения установленного договором имущества, но в результате чего после смерти наследодателя все имущество перешло в руки наследника с которым ранее был заключен договор, а что же делать другим субъектам добросовестно выполнявшим условия наследодателя? Данное положение отражает существенные нарушения прав стороны наследования наследственного договора. Оно также свидетельствует о ключевом отличии наследственного договора от завещания, где при наследовании будет учитываться именно то завещание, которое было составлено последним.

При решении данного вопроса законодатель выбрал такой правовой ориентир, как с залоговые обязательства (ст. 342 ГК РФ), обеспечивая защиту в большей степени тех наследников, с которыми наследственный договор был заключен ранее (по аналогии со старшинством залогов).

На наш взгляд, такое решение вопроса при множественности наследников одного и того же имущества в рамках действия нескольких заключенных наследственных договоров нельзя признать удачным. Дело в том, что наследственные правоотношения обладают определенной спецификой по сравнению с обязательственными правоотношениями. В наследственных правоотношениях в разных ситуациях на первый план выходят нравственные критерии (например, основания для определения круга недостойных наследников, или основания, при наличии которых наследник имеет право на обязательную долю в наследстве). Именно этот

критерий нравственности и сложившихся доверительных отношений с лицами, потенциально являющимися наследниками, учтен законодателем при возникновении случаев составления нескольких завещаний в разные промежутки времени. Наследодатель должен всегда иметь право передумать по субъективным критериям личностного отношения к наследникам. Именно поэтому существует такое понятие, как «последняя воля наследодателя».

В связи с этим считаем, что правоотношения в случае составления нескольких наследственных договоров на одно и то же имущество должны регулироваться по аналогии с составлением нескольких завещаний в разные периоды времени (ст. 1130 ГК РФ).

Кроме того, редакция ст. 1140.1 ГК РФ, действующая в настоящее время, никоим образом не защищает права наследников, заключивших с наследодателем последующие наследственные договоры. Если оставить имеющееся в настоящий момент регулирование считаем необходимым предусмотреть обязанность наследодателя уведомлять других наследников о факте заключения ранее наследственного договора по поводу этого имущества.¹

Следующим аспектом, отражающим преобладание прав наследодателя по отношению к наследникам, будет положение, закрепленное в п. 12 ст. 1140.1 ГК РФ. Согласно положению закона, даже после заключения наследственного договора наследодатель вправе совершать с данным имуществом различного рода сделки, а также имеет право отчуждать его (продавать, дарить), даже если данные действия приведут к потере имущества лицо призванное к наследованию. Эта норма является императивной, то есть соглашение об ином ничтожно.

Следует заметить, что в Германском Гражданском Уложении существует аналогичное правило, изложенное в ст. 2286, в соответствии с которой наследодатель вправе отчуждать свое имущество либо совершать в отношении него какие-либо сделки. Безусловно, иное бы ограничивало правоспособность наследодателя и было бы неприемлемым. Однако, как в данном случае защитить интересы наследников? В ст. 2287 ГГУ отражено, что если наследодатель с целью причинения вреда своему наследнику, совершит дарение своего имущества в пользу другого лица, в этом случае наследник в соответствии с условиями договора после смерти своего наследодателя вправе потребовать от одаряемого вернуть данное имущество, согласно правилам о возврате неосновательного обогащения в течение трех лет с момента перехода наследства. Также в случае, если наследодатель уничтожил или повредил наследуемое имущество с целью причинения вреда

¹ Презентация книги третьего тома ГЛОССА. Наследственное право. 05.10.2018
[Электронный ресурс] (дата обращения: 16.11.2019 г.)
<https://www.youtube.com/watch?v=RI4ocR-j2Gw>

наследнику, то будет возвращена стоимость данного имущества, поскольку наследник не в состоянии исполнить завещательный отказ.¹

Стоит отметить, что в законодательстве других зарубежных стран эта проблема урегулирована по-разному. Так, например, в ч. 1 ст. 1307 Гражданского Кодекса Украины указано, что на имущество, которое указано в условиях наследственного договора, нотариус вообще налагает запрет отчуждения, что в свою очередь приводит к защите законных прав наследников.² По гражданскому законодательству Латвийской республики (ст. 648) в отношении недвижимого имущества наследодатель имеет право совершать какие-либо сделки, но только лишь с согласия наследника, которое будет дано им при составлении наследственного договора. Что касается движимого имущества, в этом случае наследодатель имеет право на его отчуждение, но лишь в той разумной мере, благодаря которой права и интересы наследников не будут нарушены или ущемлены каким-либо образом. Но если же в результате действий наследодателя права наследника были все-таки нарушены, то для защиты своих интересов и для разрешения данной ситуации, он имеет право обратиться в суд.³

Таким образом, проанализировав рассматриваемую статью ГК РФ, а также изучив положения зарубежного законодательства, мы смогли выявить ряд проблем, касающихся ущемления интересов стороны наследования по наследственному договору. Для того, чтобы исправить данную ситуацию мы предлагаем внести в указанную норму некоторые дополнения, изложив в п. 12 ст. 1140.1 следующим образом: «Наследодатель после заключения наследственного договора будет вправе совершать со своим имуществом различного рода сделки, но при условии того, что если в результате данных сделок законные интересы наследников пострадают, то наследодатель будет обязан компенсировать все затраты, которые наследник понес при добросовестном исполнении обязанностей предусмотренных условием договора». В результате данной редакции закон позволит, не ущемляя прав наследодателя, учесть интересы его наследников, а так же урегулировать проблему неравенства сторон наследственного договора.

¹ Германское гражданское уложение 1896 г.
http://www.pravo.vuzlib.su/book_zl169_page_8.html. [Электронный ресурс] (дата обращения: 16.11.2019)

² Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-IV (ред.03.10.2019) [Электронный ресурс] <http://meget.kiev.ua/kodeks/grazdanskiy-kodeks/glava-90/>. (дата обращения: 16.11.2019)

³ Гражданский закон Латвийской Республики 1992 года. URL: <http://law.edu.ru/norm/norm.asp?normID=1260168&subID=100123791,100123794,100125693,100125917,100125927#text>. [Электронный ресурс] (дата обращения: 16.11.2019).

Никитин Т. Ф.
Национальный исследовательский
университет «Высшая школа экономики»,
магистрант, г. Пермь
Email: nikitintimur@gmail.com
8 919 45 43 243

Научный руководитель:
Кондратьева К. С.
К.ю.н, доцент,
Национальный исследовательский университет
«Высшая школа экономики»
kcenua-9@mail.ru

Правовые аспекты «банкротного туризма» в российской федерации

Аннотация: в данной статье анализируется «банкротный туризм» как видовое явление трансграничной несостоятельности. Определяются основные проблемы, возникающие при его регулировании: установление компетентного суда, применимого права, придание трансграничного эффекта судебному акту, выносимого в рамках процедур несостоятельности. Сопоставляются положения, содержащиеся в судебных актах, касающиеся обозначенных проблем, с положениями доктрины международного частного права, зарубежного и российского законодательства в области несостоятельности. На основе приведенного анализа предлагаются пути решения выявленных проблем «банкротного туризма».

Ключевые слова: несостоятельность физических лиц, «forumshopping» трансграничная несостоятельность; «банкротный туризм»

Трансграничная несостоятельность, призванная обеспечить справедливое удовлетворение требований кредиторов, является неотъемлемой частью современного товарооборота.

Будучи ограниченным объемом настоящей работы считаю необходимым оговориться, что несмотря на отсутствие единообразного подхода к определению трансграничной несостоятельности, в целях упрощения восприятия материала, последняя изложена как общественные отношения, осложненные иностранным элементом, возникающие в связи с несостоятельностью их субъектов

С развитием национальных правопорядков в правовой действительности появилось явление «forumshopping»: ситуации, при которой субъект

выбирает наиболее удобную юрисдикцию, для проведения регулирования общественных отношений, участников которого он является¹.

В связи со стремительным ростом банкротств физических лиц² частным случаем «forumshopping» становится «банкротный туризм», под которым в литературе принято понимать «жонглирование» должником правовыми порядками различных «продолжниковых» систем законодательства с целью скорейшего проведения процедур несостоятельности и прекращения взятых на себя обязательств³.

Полагаю, что определяющими факторами для должника при «банкротном туризме» выступают быстрота освобождения от принятых на себя обязательств, а также возможность придания трансграничного эффекта выносимым судебным актам.

Но если приведенные выше обстоятельства обладают акцидентными признаками, то такие детерминанты как установление суда, компетентного рассматривать спор о несостоятельности, применимое право, а также способ признания судебного акта в иной юрисдикции, подлежат определению в любом процессе «банкротного туризма» и именно с ними связаны основные проблемы, возникающие в доктрине и судебной практике.

Анализируемые проблемы вызваны отсутствием в системе законодательства Российской Федерации норм, определяющих описанные обстоятельства⁴, как следствие порождающие правовую неопределенность в общественных отношениях в сфере «банкротного туризма».

Актуальность и неоднозначность решения вопроса определения компетентного суда может быть установлена путем анализа материалов судебных дел №А63-9583/2018, А40-56571/12-141-521, А56-14945/2004 и др.

Представляется, что вопрос о подсудности спора о несостоятельности может быть разрешен как на основе концепции СОМІ⁵, так и на основе обозначенного, но, к сожалению, не раскрытого Верховным Судом Российской Федерации «центра тяготения экономических интересов

¹ Мохова Е.В. Несостоятельность, осложненная иностранным элементом: вызовы российской судебной практики. Предпринимательское право. 2013. N 2. С. 7.

² Банкротства граждан - статистика за 9 месяцев 2019 года // [Электронный ресурс]: URL: <https://fedresurs.ru/news/8f252102-75dd-464f-898e-26d27c7d5bf0> (дата обращения 20.11.2019).

³ Хлюстов П. Банкротный туризм - угроза российским кредиторам. По мотивам путешествия Владимира Кехмана // ЭЖ-Юрист. 2016. N 16. С. 7.

⁴ О несостоятельности (банкротстве): Федер. закон Рос. Федерации от 26 октября 2002 г. N 127-ФЗ: принят Гос. Думой Федер. Собр. Федерации 27 окт. 2002 г.; одобр. Советом Федерации Федер. Собр. Рос. Федерации 16 окт. 2002 года // Собр. законодательства Рос. Федерации. - 28.10.2002, N 43, ст. 4190.

⁵ Regulation (EU) 2015/848 of the European Parliament and of the Council of 20 May 2015 on insolvency proceedings. // [Электронный ресурс]: URL: <https://eur-lex.europa.eu/legalcontent/EN/TXT/?qid=1571168292786&uri=CELEX:32015R08482277451> (дата обращения 20.11.2019).

должника»¹. Думается, что при определении последнего необходимо учитывать такие факторы как: очевидное для кредиторов место, в котором должник принимает управленческие решения, нахождение его активов и предпринимательской деятельности.

Вопрос о применимом праве к рассматриваемому спору может быть урегулирован исходя как минимум из двух концепций: необходимости применять право государства, в котором ведется процедура, либо применять право, которое использовали стороны при заключении договора.

Представляется, что более верный подход с точки зрения теоретических воззрений, высказанных как в доктрине несостоятельности, так и в доктрине международного частного права, может быть выражен в следующем: подлежит применению процессуальное право государства, в котором ведется процедура, с применением материального права к сделкам, совершенным субъектами процедуры.

Наконец, вопрос о трансграничном эффекте, вынесенного судебного акта, является одним из важнейших: именно от него будет зависеть достижение итоговой цели процедуры несостоятельности – освобождение должника от принятых на себя обязательств.

Разрешение данного вопроса также возможно исходя как минимум из двух концепций: для придания юридической силы судебному акту необходимо обращаться в российский арбитражный суд с целью приведения в исполнение акта иностранного суда, либо же приводить в исполнение акт иностранного суда без обращения в российский арбитражный суд («автоматическое признание»).

Полагаю, что оптимальным механизмом правового регулирования данного вопроса, позволяющим ограничить сложившийся правопорядок от чуждых ему элементов и одновременно не создавать излишних препятствий экономическим отношениям, осложненным иностранным элементом, является формальная проверка вынесенного судебного акта на предмет его соответствия публичному порядку.

Особая сложность данного вопроса и диаметрально противоположные позиции, высказанные для его разрешения, обнаруживают себя в материалах дел №№ А56-71378/2015 и А40-56571/12-141-521.

Приведенные обстоятельства свидетельствуют о том, что проблемы «банкротного туризма» являются следствием правовой неопределённости, порожденной практически полным отсутствием регламентацией данного явления в системе российского законодательства. Стремительный рост таких банкротств неизбежно приведет к тому, что уклонение законодателем от их решения, будет и дальше приводить к появлению ситуаций, когда должник,

¹ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 21 марта 2019 года № 308-ЭС18-25635 по делу № А63-9583/2018// [Электронный ресурс]: URL: https://kad.arbitr.ru/Document/Pdf/c0ba7316-066d-4926-96ba-369e8201b5ba/ed764622-f282-4325-b382-3c44318525ce/A63-9583-2018_20190321_Opredelenie.pdf?isAddStamp=True (дата обращения 20.11.2019).

размер обязательств которого составляет сумму, превышающую 1/3 от бюджета г. Перми¹, будет злоупотреблять описанной в настоящей работе правовой лакуной.

Рустамова С. А.

Студент 1 курса магистратуры
Национальный исследовательский
Томский государственный университет
sahilarustamova97@mail.ru
8-952-805-08-54

Научный руководитель:

Демидов Н. В.

доцент кафедры трудового права и
права социального обеспечения, к.ю.н.
Национальный исследовательский
Томский государственный университет
fra_nickolas@list.ru

Особенности доказывания по судебным делам о фактических трудовых отношениях

Аннотация: В работе рассматриваются особенности доказывания в суде наличия фактических трудовых отношений, а также приводятся доказательства, используемые сторонами при обосновании своей позиции. Проводится анализ современной судебной практики по рассматриваемой категории дел.

Ключевые слова: трудовой договор, трудовые отношения, фактическое допущение к работе, работодатель, работник.

Одним из наиболее распространённых видов трудовых споров являются споры об установлении наличия факта трудовых отношений. На практике неизменно возникает проблема доказывания наличия трудовых отношений:

В силу требований ст. 56 ГПК РФ обязанность доказывания факта наличия соглашения между сторонами о выполнении работы, а также того, что работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его уполномоченного представителя, лежит на лице, заявившем требование о признании отношений трудовыми². Поскольку п. 2 ст. 71 ГПК

¹ Решение Пермской городской Думы «О бюджете города Перми на 2019 год и на плановый период 2020 и 2021 годов» // [Электронный ресурс]: URL: <http://docs.cntd.ru/document/550296280> (дата обращения 20.11.2019)

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-

РФ указывает на то, что письменные доказательства предоставляются в подлиннике или надлежащим образом заверенными, работник, чаще всего, не имеет каких-либо подлинников документов, а может представить лишь незаверенные копии. Работодатель, напротив, может предоставить суду практически любой документ, заверив его соответствующей печатью, записью «копия верна» и подписью. В суде подобный документ будет воспринят в качестве допустимого доказательства. Так, Д. обратилась в суд с иском к ООО об установлении трудовых отношений, взыскании заработной платы. В подтверждение наличия трудовых отношений с ООО истцом была представлена копия графика сменности сотрудников, работающих в должности ди-джея. Подлинник данного документа либо его заверенная копия истцом не представлены. Ответчик оспаривал возникновение между сторонами трудовых отношений, указав на выполнение истцом работ по договору гражданско-правового характера. Отказывая Д. в удовлетворении исковых требований, суд указал, что документального, юридического подтверждения факта наличия сложившихся между ней и работодателем трудовых отношений нет. Суд не может считать доказанными обстоятельства, подтверждаемые только копией документа или иного письменного доказательства, если он утрачен или не передан суду оригинал документа¹.

Чаще всего в качестве доказательств работниками используются свидетельские показания. Суд критически относится к свидетельским показаниям в случаях, если показания свидетелей противоречивы, если свидетели заинтересованы в исходе дела, а также, если свидетели сами доказывают наличие трудовых отношений с работодателем. Так, М. обратилась в суд с иском к ООО об установлении факта трудовых отношений в должности администратора, взыскании заработной платы, компенсации морального вреда. В обоснование иска указано, что трудовые отношения при трудоустройстве оформлены не были, трудовой договор не выдавался, был заключен договор на оказание услуг, однако копия указанного договора не была выдана. Наличие трудовых отношений истец подтвердила свидетельскими показаниями. Ответчик исковые требования не признал, просил в удовлетворении иска отказать. Суд не принял показания свидетелей, указав, что свидетели с достоверностью не подтвердили, что работа М. носила постоянный характер с подчинением правилам внутреннего распорядка и выполнением определенной трудовой функции. Кроме того, допрошенные свидетели сами являются истцами по требованиям к ООО и факт трудовых отношений между ними и ООО до настоящего времени не установлен².

ФЗ (ред. от 17.10.2019) // СЗ РФ от 18.11.2002. № 46. Ст. 4532.

¹ Решение Ленинского районного суда г. Томска от 14.09.2017 № 2-1285/2017.[Электронный ресурс]: URL:<http://leninsky.tms.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

² Решение Октябрьского районного суда г. Владимира от 21.02.2017 № 2-388

Доказательством выполнения определенной трудовой функции с ведома работодателя могут быть любые документы, относящиеся к трудовой деятельности работника, в которых должны содержаться наименование работодателя, подпись его уполномоченного представителя, печать организации: удостоверение, пропуск, товарные накладные и т.д. Так, Т. обратилась в суд с иском к ИП об установлении факта трудовых отношений и о внесении соответствующих сведений в трудовую книжку. Т. работала в должности продавца, трудовой договор ответчик с ней не заключала, за период трудовой деятельности отпуск ей не предоставлялся, компенсация за неиспользованный отпуск не выплачивалась. Удовлетворяя исковые требования Т., суд указал, что истцом представлены товарные накладные, из которых видно, что получателем товара являлась ИП, а о приеме товара подпись ставила Т. Суд посчитал установленным объяснениями свидетелей, представленными истцом копиями товарных накладных факт наличия трудовых правоотношений между истцом и ИП¹.

В качестве доказательств подтверждения возникших трудовых отношений работники нередко используют фото- и видеозаписи. Однако суд в большинстве случаев не принимает их в качестве допустимых и достаточных доказательств по делу. Так, К. обратился в суд с иском к ООО об установлении факта трудовых отношений. В подтверждение своих требований представил фотосъемки с мобильного телефона с одного из объектов, куда истец выезжал по рабочим моментам. Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд указал, что имеющиеся в материалах дела фотографии с сотового телефона истца с изображением оконных конструкций не подтверждают факт работы у ответчика, поскольку где и когда они сделаны, – неизвестно, самого истца или других работников ООО на них не изображено. Поэтому они не могут быть приняты судом в качестве допустимых и достаточных доказательств по делу².

Электронная переписка с работодателем также используется работниками для подтверждения своих требований в случае возникновения спора и признается судом допустимым доказательством. Так, Г. обратилась в суд с иском к А. о восстановлении на работе, взыскании денежных средств. В обоснование заявленных требований истец указала, что трудовой договор с ней надлежащим образом оформлен не был, но она фактически была допущена к работе в должности маркетолога. Была уволена с работы без законных оснований, в связи с чем просила восстановить ее на работе, а

366/2017.[Электронный ресурс]: URL:<http://oktiabrsky.wld.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

¹ Решение Черногорского городского суда Республики Хакасия от 15.09. 2017 № 2-1405/2017.[Электронный ресурс]: URL:<http://chernogorsky.hak.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

² Решение Ленинского районного суда г. Ульяновска от 06.02.2015 №2-305/2015.[Электронный ресурс]: URL:<http://leninskiy.uln.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

также обязать ответчика внести запись о приеме на работу в трудовую книжку. Ответчик исковые требования не признал. В своем решении суд указал, что из электронной переписки между сторонами следует, что ответчик пользовался терминологией трудового законодательства, указывая на выдачу истцу заработной платы, на возможность ее увольнения во время испытательного срока и без отработки двух недель. Также из электронной переписки следует, что истцу ответчиком была поручена определенная работа, и в назначенное время истец должна была явиться в офис. Также это подтверждается показаниями свидетеля. Оценив собранные по делу доказательства, суд пришел к выводу о том, что между сторонами возникли трудовые отношения, в связи с чем А. был не вправе уволить Г. без достаточных к тому правовых оснований¹.

Стоит отметить, что суды не признают электронные переписки с работодателем достаточными доказательствами, если факт осуществления трудовой функции не подтверждается иными видами доказательств. Так, Н. обратилась в суд искомым заявлением о признании отношений трудовыми, указав в нем, что на основании трудового договора от 01.08.2017 г. была принята на работу в детский сад.. Фактически к работе истец приступила с 05.07.2017 г. В подтверждение своих доводов Н. предоставила распечатку чата «WhatsApp», указав, что для работников была создана группа «WhatsApp». Через сообщения в данной группе работникам давались указания о том, какие работы по подготовке детского сада к приему детей необходимо выполнить. Трудовые отношения оформлены не были, заявление о приеме на работу истец не писала. В своем решении суд указал, что предоставленная распечатка чата «WhatsApp» не может быть принята как доказательство наличия в период с 05.07.2017 по 31.07.2017 г. трудовых отношений. Отказывая истцу в удовлетворении исковых требований, суд пришел к выводу об отсутствии трудовых отношений, поскольку каких-либо доказательств исполнения истцом трудовых обязанностей с подчинением его правилам трудового распорядка, определением круга должностных обязанностей, установлением размера заработной платы в ходе судебного разбирательства по делу представлено не было².

Чтобы подтвердить наличие трудовых отношений, истцы нередко представляют в качестве доказательства доверенность на представление интересов работодателя в суде. Указанная доверенность может подтверждать наличие не только трудовых отношений между работником и работодателем, но и гражданско-правовых отношений, например, по договору оказания юридических услуг. Так, Н. обратился в суд с иском к ФГУП «ГУССТ № при

¹ Апелляционное определение Санкт-Петербургского городского суда от 12.04.2012 № 33-4991/2012.[Электронный ресурс]: URL: <http://sankt-peterburgsky.spb.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

² Решение Анивского районного суда г. Анива от 14.12.2017 № 2-837/2017.[Электронный ресурс]: URL:<http://anivskiy.sah.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

Спецстрое России» об установлении факта трудовых отношений. Трудовые отношения при трудоустройстве оформлены с ним не были. При отсутствии вакансии юриста с ним был заключен договор гражданско-правового характера на оказание юридических услуг. Наряду с иными доказательствами истец ссылаясь на доверенность, выданную от имени предприятия для представления интересов предприятия. Отказывая в удовлетворении исковых требований, суд указал, что утверждение истца о том, что он выполнял трудовую функцию, представляя интересы предприятия в судах по выданной ему доверенности со всеми полномочиями, не подтверждает факт трудовых отношений, поскольку в соответствии с условиями договора истец оказывал юридические услуги. Оказание услуг по выданной ответчиком доверенности предусмотрено условиями договора. В выданной ему доверенности не имеется сведений о том, что представитель является работником ФГУП «ГУССТ № при Спецстрое России»¹.

Помимо рассмотренных доказательств работники ссылаются также и на такие доказательства, как пропуск на территорию работодателя, доступ работника в 1С, ведомость на выдачу заработной платы, график уборки помещений, удостоверение о прохождении аттестации, доверенность на получение материальных ценностей и т.д. Стоит отметить, что ни одно из указанных доказательств не является бесспорным. Поэтому для работников эффективнее подтверждать наличие между сторонами трудовых отношений совокупностью доказательств.

Анализ рассматриваемой категории дел показывает, что суд к признакам трудового правоотношения относит: личный характер прав и обязанностей работника; обязанность работника выполнять определенную, заранее обусловленную трудовую функцию; подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда; возмездный характер (оплата производится за труд)².

В большинстве случаев суд принимает решение не в пользу работника, так как работник обладает ограниченной доказательственной базой, располагая преимущественно свидетельскими показаниями. У работника зачастую нет ни подлинников необходимых документов, ни их заверенных копий, а свидетельские показания не всегда могут подтвердить фактические трудовые отношения. Работник находится в заведомо слабой позиции, так как в большинстве случаев не знает структуру организации, не знает, кто уполномочен работодателем допускать работников к работе и заключать трудовые договоры.

В своем определении Конституционный суд РФ указал, что суды общей юрисдикции, признавая сложившиеся отношения между работодателем и

¹Решение Железнодорожного городского суда Красноярского края от 13.10.2016 № 2-2052/2016.[Электронный ресурс]: URL:<http://gelgor.krk.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

²Решение Кандалакшского районного суда г. Кандалакши от 02.10.2017 № 2-973/2017.[Электронный ресурс]: URL:<http://kan.mrm.sudrf.ru/> (дата обращения: 18.11.2019)

работником либо трудовыми, либо гражданско-правовыми, должны не только исходить из наличия (или отсутствия) тех или иных формализованных актов (гражданско-правовых договоров, штатного расписания и т.п.), но и устанавливать, имелись ли в действительности признаки трудовых отношений и трудового договора, указанные в ст. ст. 15 и 56 Трудового кодекса РФ¹.

Таким образом, в настоящее время судами не всегда реализуется принцип, отражённый в п. 2 ст. 67 ГПК РФ, о том, что ни одно из доказательств не может иметь для суда заранее установленной силы.

Смирнов А. С.
Студент 2 курса
Западно-Уральский институт
экономики и права
Alex.Smirnov17@mail.ru
8-952-337-01-08

Научный руководитель
Михалева Г. Г.
старший преподаватель
кафедры гражданско-правовых дисциплин
Западно-Уральский институт экономики и права
Galina_perm@mail.ru
8-982-486-35-05

Гражданско-правовое регулирование имущественных отношений супругов в соответствии с российским законодательством

Аннотация: в данной статье рассматривается гражданско-правовое регулирование имущественных отношений супругов в соответствии с российским законодательством. Производится анализ гражданско-правового регулирования имущественных отношений супругов.

Ключевые слова: супруги, имущественные отношения, лично неимущественные отношения, имущество, имущественные права.

Для того чтобы разобраться в данном вопросе нужно рассмотреть понятие семьи. И так семья – это группа людей, основанная на кровном родстве или заключении брака. Это маленькая группа, члены которой

¹Определение Конституционного Суда РФ от 19.05.2009 № 597-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Равинской Л.В. на нарушение ее конституционных прав статьями 11, 15, 16, 22 и 64 Трудового кодекса Российской Федерации» // [Электронный ресурс] URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_91448/(дата обращения: 18.11.2019).

связаны общностью быта, взаимной помощью, рождением и воспитанием детей.

Семья признана объектом правового регулирования. Семья рассматривается как совокупность социальных отношений, участниками которых являются ее члены.

Путем анализа ст. 2 СК РФ можно сделать следующее суждение: семейное право регулирует особый тип общественных отношений - отношений между людьми в связи вступлением в брак, созданием семьи, рождением и воспитанием детей.

В соответствии с их правовой природой семейные отношения, регулируемые семейное законодательство, могут быть личными и имущественными.

Рассматривая имущественные правоотношения между супругами, следует отметить, что это общественные отношения, регулируемые нормами семейного права, возникающие между супругами в браке, касающиеся их общей совместной собственности, а также их взаимного материального обеспечения.

Имущественные отношения супругов, в отличие от личных, в большей степени поддаются правовому регулированию и составляют большинство отношений супругов, регулируемых законом. Имущественные отношения супругов нуждаются в правовом регулировании, поскольку, во-первых, права собственности почти всегда могут быть соблюдены, а за неисполнение имущественных обязательств могут применяться санкции. Во-вторых, в имущественных отношениях необходима определенность, и в этом заинтересованы как супруги, так и третьи лица: наследники, кредиторы, контрагенты¹.

Семейное законодательство довольно широко регулирует имущественные права и обязанности супругов, посвящая им как общие принципиально важные положения, так и конкретные нормы, позволяющие учитывать имущественные интересы лиц, состоящих в браке.

Стоит отметить, что права супругов в отношении имущества, приобретенного во время брака, регулируются как семейным, так и гражданским законодательством.

Гражданское право может применяться как к имущественным, так и к личным неимущественным отношениям между членами семьи при условии, что они не регулируются соответствующими нормами семейного права. Но в любом случае применение гражданского права не должно противоречить сути семейных отношений.

Применение гражданского законодательства к семейным отношениям также может осуществляться в случаях, прямо предусмотренных Семейным кодексом. Ряд статей Семейного кодекса устанавливают конкретные

¹ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 29.05.2019) // Справочно-правовая система «Консультант плюс». с. 13-14

нормы Гражданского кодекса, согласно которым необходимо действовать при решении определенных вопросов брака и семейных отношений.

Говоря о соотношении гражданского и семейного права в регулировании собственности в семье, я должен сказать, что большинство отношений, возникающих об использовании, владении, распоряжении семейной собственностью, регулируется гражданским законодательством. Таким образом, общие положения об имуществе супругов в настоящее время включены в Гражданский кодекс¹. Поэтому совместная собственность супругов регулируется одновременно гражданским и семейным законодательством. К ней применимы все общие нормы Гражданского кодекса о собственности в целом и о совместной собственности в частности².

Например: согласно п. 1 ст. 34 СК РФ имущество, приобретенное во время брака, является их совместной собственностью. Аналогичное положение закреплено в п. 1 ст. 256 ГК РФ.

Раздел общего имущества супругов регулируется ст. 38 СК РФ. Раздел имущества, приобретенного в браке, может производиться во время брака и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также в случае подачи кредитором требования о разделе общего имущества супругов для взыскания доли одного из супругов в общей собственности супругов.

Общая собственность супругов может быть разделена между супругами по их соглашению. Такое соглашение может быть заключено в простой письменной форме. По требованию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть заверено нотариально.

В случае возникновения спора раздел общего имущества супругов и определение доли супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке.

При разделении общего имущества супругов суд по заявлению супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. Если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть назначена соответствующая денежная или иная компенсация.

Суд может признать имущество, приобретенное каждым из супругов в момент их отдельного проживания в случае прекращения семейных отношений, имуществом каждого из них³.

Взносы супругов за счет общего имущества супругов в пользу их общих несовершеннолетних детей считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделении общего имущества супругов.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // Справочно-правовая система «Консультант плюс». ст. 256

² Семейное право: Учебник / Под ред. А. Н. Левушкин, А. А. Серебрякова. Ульяновск.: УлГУ, 2011. с. 13-14

³ Гражданское право: Учебник. В 2 т. Т.2 / Под ред. Б.М. Гонгало. М.: Статут, 2018. с. 88

В случае раздела общего имущества супругов во время брака та часть общего имущества супругов, которая не была разделена, и собственность, приобретенная супругами в будущем в браке, являются их совместной собственностью.

Трехлетний срок исковой давности применяется к искам супругов о разделе общего имущества супругов, чей брак расторгнут.

Режим совместного владения имуществом супругов, установленный законом, может быть изменен как до вступления в брак, так и в любое время во время брака путем заключения брачного договора супругами.

Смирнова И.И.

студент

Институт Академии ФСИН России

Научный руководитель:

Юдина Ю. В.

доцент кафедры гражданского права и

процесса юридического факультета

Академии ФСИН России,

к.ю.н., доцент

Проблемы организации правового регулирования алиментных обязательств второй очереди

Аннотация: потребность в изучении правового регулирования алиментных обязательств второй очереди выражается в ее недостаточной научной разработанности и в наличии противоречивых мнений по данному вопросу в научном сообществе. А неточность отдельных правовых норм, применяемых в изучаемой нами области права, требует разработки предложений по совершенствованию действующего законодательства.

Ключевые слова: семейное право, взыскание алиментов, алиментные обязательства второй очереди.

На сегодняшний день в России разработан и действует механизм взыскания алиментов как с членов семьи, относящихся к первой очереди алиментирования (родителей и детей, супругов и бывших супругов), так и с членов семьи – второй очереди алиментирования (братьев и сестер, дедушек и бабушек, внуков, пасынков и падчериц, фактических воспитанников). Однако лишь немногие знают о возможности получения ежемесячного содержания от других категорий граждан, помимо тех, что предусмотрены главами 13 и 14 СК РФ.

Подобная «непопулярность» института алиментных обязательств второй очереди среди населения страны обусловлена, как нам кажется, рядом причин. Первой из которых является низкая отраженность данного вопроса в средствах массовой информации (далее – СМИ)¹.

Общеизвестным выступает тот факт, что СМИ оказывают огромное влияние на социально-культурное, в том числе и правовое, развитие общества. К примеру, по результатам социологического опроса, проведенного среди населения г. Тобольска, 74 % из всех анкетированных лиц в качестве источников правовой информации выбирают интернет, телевидение, радио, а также печатные СМИ и лишь 26 % используют для этого справочные правовые системы, юридическую литературу, посещают специализированные семинары, конференции и юридические бюро².

Эти статистические данные не только подтверждают наше предположение о том, что незначительный охват темы алиментных обязательств второй очереди различными масс-медиа отрицательно сказывается на наличии знаний по данному вопросу у граждан, но и указывают на следующую причину – низкий уровень правовой культуры.

Правовая безграмотность является одной из актуальных проблем современного российского общества. Снижение уровня образования, воспитания, материального благосостояния граждан, глубокое социальное расслоение, а также безработица, наркомания и алкоголизм привело к широкому распространению правового нигилизма в России. Обостряют сложившуюся ситуацию СМИ, которые, являясь основным информационным источником для граждан нашей страны, часто предоставляют некачественную либо неполную правовую информацию.

Все это позволяет нам сделать вывод о том, что низкий уровень правовой культуры является важной причиной, влияющей на юридическую осведомленность граждан по интересующему нас вопросу³.

Еще одной причиной «непопулярности» института алиментных обязательств лиц, относящихся ко второй очереди алиментирования, выступает степень его научной разработанности.

Такой вывод позволяет сделать проведенный нами анализ комплекса научно-исследовательских статей П.А. Матвеева⁴, Н.С. Московцевой⁵, А.А. Серветник⁶, И.И. Кивы¹, посвященных семейным правоотношениям второй

¹ URL: <https://rg.ru> (дата обращения: 03.05.2019).

² Аллаярова Э.М. Правовая информированность населения в условиях современного российского общества // Научно-методический журнал «Концепт». 2016. Т. 11. С. 2412.

³ Аллаярова Э.М. Там же. С. 2414.

⁴ Матвеев П.А. Алиментные обязательства супругов и других членов семьи // В сборнике: Государство и право: теория и практика. Челябинск: Два комсомольца, 2011. С. 152-158.

⁵ Московцева Н.С. Алиментные правоотношения бывших супругов и других членов семьи // Эпоха науки. 2015. № 4. С. 30-35.

⁶ Серветник А.А. Правовые вопросы алиментных обязательств братьев и сестер //

очереди, в которых авторы на основании нормативных правовых актов лишь описывают механизм взыскания алиментов с данной категории алиментобязанных лиц, а не выявляют проблемы ним связанные.

Третья причина неостребованности института алиментных обязательств других членов семьи, как нам кажется, заключается в необходимости предоставления суду обширной доказательной базы для разрешения подобных споров.

Например, мировым судьей Кировского района г. Уфы Республики Башкортостан было рассмотрено дело по иску падчерицы, действующей в интересах ее недееспособной мачехи, о взыскании алиментов на ее содержание. В обосновании своего требования истец указала, что ее мачеха, являясь инвалидом первой группы, нуждается в получении дополнительных средств на свое существование, так как выплачиваемой ей пенсии недостаточно, чтобы покрыть все ее расходы (питание, проживание, приобретение лекарств, медицинское обслуживание, оплата коммунальных услуг). Получение алиментов с ее сына, обязанного уплачивать их в первую очередь, не представляется возможным в связи с его смертью. А ответчики, которые приходятся ей внуками, являются трудоспособными и имеют возможность без ущемления своих потребностей оказывать необходимую материальную помощь, однако делать это добровольно отказываются. Тем не менее решением мирового судьи требования истца были оставлены без удовлетворения. Мировой судья, применил при разрешении спора положения ч. 1 ст. 12 ГПК РФ, ч. 1 ст. 56 ГПК РФ, ст. 95 СК РФ и установил, что недееспособная гражданка не нуждается в средствах на свое содержания, так как предоставленные истцом доказательства этот факт не подтвердили, а ответчики в силу представленных ими доказательств не имеют возможности предоставлять содержание своей бабушке².

Хотелось бы обратить внимание на то, что и проблема возможности взыскания алиментов с обязанных лиц второй очереди, при явной недостаточности средств от обязанных лиц первой очереди, решена неоднозначно.

Например, спорными представляются положения ст. 94 СК РФ, регламентирующей обязанности дедушки и бабушки по содержанию внуков. По мнению Л.М. Пчелинцевой, российский законодатель «не делает различия, по какой линии (отцовской или материнской) существуют родственные отношения между дедушками и бабушками и их внуками. Следовательно, алименты на содержание внуков, при наличии необходимых

Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2016. № 3 (110). С. 95-100.

¹ Кива И.И. Алиментные обязательства других членов семьи // В сборнике: Научные исследования и разработки в эпоху глобализации. Уфа: Аэтерна, 2016. С. 109-111.

² Кива И.И. Алиментные обязательства других членов семьи // В сборнике: Научные исследования и разработки в эпоху глобализации. Уфа: Аэтерна, 2016. С. 109-111.

оснований, могут быть взысканы как с родителей отца, так и с родителей матери ребенка или одновременно с тех и других»¹. Аналогично трактует положения данной статьи С.П. Гришаев, который считает, что, при предъявлении иска на взыскание алиментов к дедушке и (или) бабушке со стороны одного из родителей, суд должен учесть возможность получения содержания от дедушки и (или) бабушки со стороны второго².

При этом вполне обосновано возникает вопрос: верно ли взыскивать алименты на внука с родителей (бабушки и дедушки) лица, осуществляющего свои обязанности по его содержанию? Нам представляется, что нет. Поскольку в соответствии со ст. 94 СК РФ основным условием для получения алиментных выплат с членов семьи, относящихся ко второй очереди, является отсутствие возможности взыскания данных выплат с членов семьи первой очереди. А в рассматриваемом случае ребенок все же получает указанные выплаты от одного из родителей, но их недостаточно, так как второй – свои обязанности не выполняет.

Другая проблема организации правового регулирования алиментных обязательств второй очереди связана с взысканием содержания с нетрудоспособных плательщиков.

Согласно нормам гл. 15 СК РФ действующее законодательство возлагает обязанности по уплате алиментов только на трудоспособных алиментоплательщиков второй очереди (ст. 93, 95-97 СК РФ). Единственным исключением здесь выступают положения ст. 94 СК РФ, которая закрепляет возможность взыскания содержания на внуков с нетрудоспособных бабушек и дедушек. Однако данное исключение скорее связано с их возрастом, который чаще всего является пенсионным, а не с особым ужесточением условий возникновения алиментных обязательств у данной категории лиц.

Нам данная позиция российского законодателя не совсем ясна, потому как вычеркивать нетрудоспособных лиц из круга потенциальных плательщиков алиментов крайне нелогично в связи с тем, что они могут обладать доходным имуществом и (или) значительными средствами.

Вызывает вопросы и содержание ст. 93 СК РФ, которая устанавливает алиментные обязательства братьев и сестер по отношению к своим несовершеннолетним и совершеннолетним нетрудоспособным братьям и сестрам, но наряду с этим не уточняет о каких братьях и сестрах в данном случае идет речь.

Как видно из п. 1 ст. 1143 ГК РФ, наследниками второй очереди признаются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Следовательно, в ст. 93 СК РФ под братьями и сестрами также

¹ Пчелинцева Л.М. Семейное право России. М.: Инфра-М, 2014. С. 419.

² Гришаев С.П. Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (2-е издание, переработанное и дополненное)//СПС КонсультантПлюс.

подразумеваются именно полнородные и неполнородные родственники, что указано как в научной литературе, так и в судебной практике¹.

Однако, несмотря на видимую урегулированность данного вопроса, считаем, что внесение уточнений в ст. 93 СК РФ необходимо для полного и окончательной его правовой определенности.

Кроме вышеперечисленных, в семейном праве Российской Федерации существуют другие проблемы, связанные с организацией правового регулирования алиментных обязательств как первой, так и второй очереди.

К одной из таких проблем относится проблема применения мер юридической ответственности к лицу, обязанному выплачивать алименты по соглашению.

П. 1 ст. 115 СК РФ говорит о том, что виновное в образовании задолженности по алиментам лицо, обязанное выплачивать их по алиментному соглашению, несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. Однако он не предусматривает санкции, применяемые к виновному лицу, обязанному выплачивать алименты по соглашению, в случае, если меры юридической ответственности данным соглашением не предусмотрены.

Как мы уже говорили выше, среди юристов-теоретиков существует две позиции по данному вопросу. Одни склоняются к применению в подобной ситуации норм гражданско-правовой ответственности (ст. 395 ГК РФ)², другие утверждают, что в данном случае следует по аналогии применять санкции, предусмотренные п. 2 ст. 115 СК РФ³. Что интересно, последняя позиция также отражена и в судебной практике⁴, но вместе с тем законодатель не спешит вносить соответствующие дополнения в п. 1 ст. 115 СК РФ для того, чтобы окончательно урегулировать данный вопрос.

Особо остро стоит проблема взыскания алиментов на нуждающихся трудоспособных совершеннолетних лиц, получающих высшее образование по очной форме обучения, которая давно обсуждается не только в научных кругах, но и в обществе в целом.

СК РФ установлено право несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних лиц на получение алиментов со своих родителей, совершеннолетних трудоспособных полнородных или неполнородных братьев и сестер, а также с дедушек и бабушек (ст. 80, 85 и 93-94 СК РФ соответственно).

¹ Алексеева О.Г. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации (учебно-практический) /О.Г. Алексеева, Л.В. Заец, Л.М. Звягинцева. М.: Проспект, 2015. С. 105.

² Карпов М.В. О некоторых вопросах применения мер ответственности в семейно-правовых отношениях // Семейное и жилищное право. 2013. № 2. С. 26.

³ Усачева Е.А. Ответственность плательщика алиментов за ненадлежащее исполнение алиментного соглашения: проблемы теории и практики // Актуальные проблемы российского права. 2015. № 9. С. 114.

⁴ URL: <http://sudact.ru/regular/doc/Q9mxa-7gC43mK/> (дата обращения: 27.04.2019).

Ныне действующее законодательство не предусматривает возможности взыскания алиментов на нуждающегося трудоспособного совершеннолетнего ребенка, продолжающего обучение и получающего высшее профессиональное образование по очной форме обучения.

Согласно ч. 1 ст. 100 Федерального закона «Об образовании в Российской Федерации» количество бюджетных мест по образовательным программам высшего образования устанавливается из расчета не менее чем восемьсот студентов на каждые десять тысяч человек¹, что составляет достаточно маленький процент при современном спросе на образовательные услуги. А получение платного (на внебюджетной основе) высшего образования детьми, которые воспитываются только одним из родителей, зачастую оказывается невозможным, ввиду отсутствия достаточных средств на его оплату.

Представляется справедливой точка зрения Н.Ш. Ибрагимова, О.В. Капитова, О.Ю. Косова, согласно которой закрепление в СК РФ норм, допускающих взыскание алиментов на совершеннолетних нуждающихся детей, получающих высшее профессиональное образование по очной форме, до момента завершения ими обучения, является не только целесообразно, но и справедливо по отношению к родителю, с которым проживает указанный ребенок².

Таким образом, по результатам рассмотрения проблем, связанных с организацией правового регулирования алиментных обязательств второй очереди, мы можем сделать вывод о том, что механизм взыскания алиментов с других членов семьи требует определенной доработки со стороны законодателя.

¹ Об образовании в Российской Федерации [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 29 декабря 2012 г. № 273-ФЗ // СПС «Консультант Плюс: Версия ПРОФ».

² Ибрагимова Н.Ш. . Особенности правового регулирования института алиментных обязательств в семейном праве Российской Федерации // Ленинградский юридический журнал. 2013. № 2. С. 127.

Столярова А.А.,
студент 4 курса
Института подготовки государственных и
муниципальных служащих Академии ФСИН России

Научный руководитель:
Юдина Ю. В.
доцент кафедры гражданского права и
процесса юридического факультета
Академии ФСИН России,
к.ю.н., доцент

Наследственный договор

Аннотация: В статье рассматривается возможность закрепления в действующем гражданском законодательстве такого нового института, как наследственный договор. Анализ норм ГК РФ позволяет прийти к выводу, что новые положения об этом институте не до конца проработаны и требуют внесения существенных дополнений.

Ключевые слова: наследственный договор, завещание, наследодатель, наследники, изменение и расторжение договора.

Институт наследования по завещанию является особо актуальной темой и уже претерпел значительные изменения за прошедшие тысячелетия. Отметим, что до июля 2018 г. в гражданском законодательстве РФ распорядиться своим имуществом на случай смерти можно было при помощи составления завещания, однако, 19 июля 2018 года Президент РФ подписал Федеральный закон № 217-ФЗ «О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации», где закрепился новый способ распоряжения имуществом путем составления наследственного договора. Хотелось бы отметить, что ранее принимались попытки введения данного института в российское законодательство, но данная конструкция не была признана. В настоящее время закон принят, казалось бы, законодатель детально продумал эту норму, однако теоретическое осмысление нововведения говорит об обратном.

Положение п. 1 ч.1 ст. 1140.1 ГК РФ закрепляет, что наследодатель вправе заключить с любым из лиц, которые могут призываться к наследованию (статья 1116), договор, условия которого определяют порядок перехода прав на имущество наследодателя после его смерти к указанным лицам или к третьим лицам (наследственный договор). На первый взгляд достоинством данной новеллы является следующее: граждане наделяются правовой возможностью заранее согласовать все наиболее важные аспекты наследственного правопреемства: возможность указать в договоре будущих

наследников из числа лиц, которые могут призываться к наследованию, или неких «третьих лиц»; способность определить порядок перехода к назначенным наследникам прав на имущество наследодателя; возложить на участвующих в договоре субъектов обязанность совершить после смерти наследодателя какие-либо действия имущественного или неимущественного характера¹. Из данного положения становится очевидным тот факт, что соответствующая сделка является двусторонней в отличие от завещания, к тому же наследственный договор может быть возмездным, так и безвозмездным, предметом которого являются имущественные права, которые переходят после смерти наследодателя.

Заметим, что закрепленное положение имеет ряд недостатков. Не совсем понятно, почему данная норма определяет субъектов как наследодатель и наследник. В ГК РФ прямого определения понятия «наследодатель» нет. Однако систематическое толкование норм наследственного права позволяет прийти к выводу, что наследодатель – это умершее физическое лицо, имущественные права которого переходят к другим лицам (наследникам) в порядке универсального правопреемства². Наследником является лицо, которому после смерти наследодателя перешло все имущество или его часть. Исходя из анализа нормы, получается, что умерший человек заключает договор наследования с будущим наследником, так как гражданская правоспособность лица возникает в момент рождения и прекращается, соответственно, со смертью. С умершим человеком невозможно совершать какие-либо сделки, поскольку он не обладает данной правоспособностью, тем самым понятие «наследодатель» является юридической фикцией.

В законе сказано, что наследственный договор может содержать в себе обязанности наследников совершить какие-либо действия имущественного или неимущественного характера. Данное положение напоминает завещательный отказ или завещательное возложение, однако, в данном случае есть преимущество – необходимо получить согласие будущего наследника совершить после открытия наследства определенные действия, что не предусмотрено ст. 1137 – 1139 ГК РФ. Отметим, что закон не конкретизирует обязанности наследника, а лишь закрепляет их имущественный и неимущественный характер. К числу первых можно отнести, например, пожизненное содержание наследодателя, покрыть расходы на погребение и т.д. Что касается второго случая, то здесь есть некие сложности, поскольку некоторые могут ограничивать правоспособность наследника, а также его конституционные права: выбрать определенную профессию, вступить в брак, проживать в определенном регионе и т.д.³. Но

¹ См.: Наследственный договор: достоинства и недостатки/И.А. Михайлова, 2018. С.36.

² См.: К вопросу о гражданско-правовой природе наследственного договора/ М.Ю. Осипов, 2019. С.17.

³ См.: Наследственный договор как новелла российского гражданского права (критический анализ некоторых положений)/ О.С. Черепанова, 2019. С. 43.

как было сказано выше, наследник может в любой момент отказаться от заключения договора, так как это является его правом, а не обязанностью. Проблемным моментом является тот факт, что нет гарантий того, что наследник исполнит обязанности наследодателя. Поскольку в данном случае одна из сторон договора лишена возможности удостовериться в его исполнении, законом предусмотрено право требовать исполнения обязанностей такими лицами, как наследники, душеприказчик, иная сторона, пережившая наследодателя, а также нотариус, который ведет наследственное дело, в период исполнения им своих обязанностей по охране и управления наследственным имуществом до выдачи свидетельства о праве наследования.

Пункт 5 ст. 1140.1 ГК РФ закрепляет особенность заключения наследственного договора между супругами: порядок перехода прав на общее имущество супругов или имущество каждого из них в случае смерти каждого из них, в том числе наступившей одновременно, к пережившему супругу или к иным лицам; имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если это не нарушает прав третьих лиц; иные распоряжения супругов. Закон также предусмотрел основания, когда наследственный договор утрачивает силу, а именно в случае расторжения брака до смерти одного из супругов; признание брака недействительным (п. 2 ч. 5 ст. 1140.1 ГК РФ). При этом пункт 4 указанной статьи отмечает приоритет наследственного договора перед завещанием супругов. Закон запретил в наследственном договоре предусматривать условия, которые противоречат правилам об обязательной доле в наследстве (ст. 1149 ГК РФ), а также правилам о запрете наследования недостойными наследниками (ст. 1117 ГК РФ), что также является отличительной особенностью.

Особое внимание хотелось бы уделить форме составления данного вида договора. В данном случае он оформляется письменно и должен быть подписан всеми сторонами, а также нотариально заверен. Важным уточнением является то, что в случае уклонения одной из сторон от нотариального удостоверения, норма ст. 165 ГК РФ не применяется, что подчеркивает диспозитивность и невозможность принуждения к заключению подобного договора. Исключение поддельность наследственного договора обеспечивается его видеофиксацией при заключении (стороны вправе возражать против данной процедуры), к тому же законом определены случаи, когда данный договор будет признан ничтожен¹.

Исключением из общего правила является составление нескольких наследственных договоров, заключенных с разными лицами на одно и то же имущество, в случае принятия ими наследства подлежит применению тот наследственный договор, который был заключен ранее (п. 8 ст. 1140.1 ГК РФ). Предположим, что наследодатель заключил три наследственных договора, где каждый из наследников выполняет в отношении наследодателя

¹ См.: Наследственный договор - правовые механизмы применения в действующем законодательстве РФ/ К.Ю. Логинова, 2019. С. 14.

определенные обязанности. Наступает смерть последнего, но действующим договором будет считаться тот, который «был заключен ранее». В связи с этим появляются вопросы: что же с остальными договорами; считаются ли они действительными, если да, то будет ли им возмещен реальный ущерб в виде тех средств, которые перечислялись наследодателю; могут ли данные лица предъявить свои требования к наследникам. Отметим, что договор вступает в силу лишь после смерти наследодателя, тогда каким образом должен возмещать убытки умерший. И снова остается лишь строить предположения, что, возможно, здесь имеет место дефект юридической техники: речь идет лишь о том, что более ранний договор подлежит исполнению в натуре (передача имущества), а более поздние договоры также сохраняют юридическую силу и по ним можно вернуть уплаченное и взыскать с наследников ущерб в соответствии с нормами обязательственного права¹.

Важное положение занимает основания изменения или отмены наследственного договора, которые возможно совершить только при жизни сторон по их соглашению или на основании решения суда в случае изменения обстоятельств. При этом закон допускает односторонний отказ от договора со стороны наследодателя, ему лишь необходимо уведомить все стороны наследственного договора, что также необходимо удостоверить нотариально. При этом наследодатель обязан возместить убытки наследникам. Однако другие стороны также вправе совершить односторонний отказ в порядке, предусмотренном законом или наследственным договором. Необходимо отметить, что наследственный договор можно оспорить при жизни наследодателя по иску стороны, а также после открытия наследства – по иску лица, права и интересы которого были нарушены в связи с совершением данной сделки².

Порядок перехода к наследникам наследственного имущества достаточно подробно регламентируется в целом ряде статей, предусмотренных ГК РФ, а также нормах федеральных законов, устанавливающих особенности наследования отдельных видов имущества. Предполагается, что конкретизация соответствующих положений была необходима для отдельных видов дорогостоящих объектов, где лучше всего заранее продумать и внести условия в договор при переходе данного имущества наследникам. Переход в собственность таких объектов предполагает решение ряда вопросов, многие из которых имеют важное социально-правовое значение, например, проблема сохранения рабочих мест на предприятии, переходящем по наследству, размещение живописных полотен и др. В подобных ситуациях наличие договора, содержащего предусмотренные наследодателем условия и порядок перехода к наследнику

¹ См.: Наследственный договор как новелла российского гражданского права (критический анализ некоторых положений)/ О.С. Черепанова, 2019. С. 44

² См.: Совместное завещание и наследственный договор. Новые способы поделить имущество/ Д. Бондарчук, 2018. С.2.

соответствующих видов имущества, бесспорно, имеет весьма важное позитивное значение как для всех заинтересованных лиц, так и для устойчивости и стабильности гражданского оборота¹.

Таким образом, можно отметить, что такой институт как наследственный договор обладает рядом преимуществ, так и недостатков. Данный договор содержит в себе соответствующие признаки, а именно правомерность, волеизъявление сторон, согласование определенных условий, форма заключения договора. Однако, некоторые положения требуют законодательной доработки, поскольку данный институт вошел в нормы гражданского законодательства.

Сушилина П. А.

Студент 2 курса

Пермский Государственный

Гуманитарно-Педагогический Университет

sushilina2000@bk.ru

8-9519373619

Научный руководитель

Михалева Г. Г.

старший преподаватель

ПГГПУ

Galina_perm@mail.ru

8-982-486-35-05

Правоспособность nasciturus: наследственно-правовой аспект в гражданском праве российской федерации

Аннотация: в данной статье рассматривается вопрос о праве зачатого, но еще не родившегося ребенка на получение наследства. Современная медицина в 21 веке сделала значительный прорыв в вопросах, связанных с искусственным оплодотворением. Гражданское право отстает от современных реалий, имеется правовой пробел в наследственных правоотношениях, возникающих при искусственном оплодотворении. В статье рассмотрен вопрос о правоспособности nasciturus и предложен вариант ликвидации правового пробела, имеющегося в пункте 1 статьи 1116 ГК РФ.

¹ См.: Наследственный договор: достоинства и недостатки/И.А. Михайлова, 2018. С.37.

Ключевые слова: насцитурус, открытие наследства, наследственная масса, живорождение, правоспособность, биотехнологии, искусственное оплодотворение, суррогатное материнство.

Насцитурус – это наследник, зачатый при жизни наследодателя и родившийся после открытия наследства. Данный термин был введен в научный оборот еще во времена Древнего Рима. Известно изречение римского юриста II-III века Тертутлиана: «Тот, кто будет человеком, — уже человек». Именно в Древнем Риме был установлен принцип, по которому зачатый ребёнок считается уже родившимся, если речь идет о его выгоде¹. Данный принцип был заимствован европейским и российским правом. В настоящий момент он закреплен в пункте 1 статьи 1116 ГК РФ, согласно которому современное российское наследственное право в качестве возможных наследников рассматривает не родившихся лиц, зачатых при жизни наследодателя. Несмотря на то, что международное и российское законодательство признает ребенка субъектом права с момента его рождения, гражданское законодательство в вопросах наследства может наделять ребенка правоспособностью до его рождения. Ребенок, находящийся во чреве матери еще не является полноценным субъектом права, но допускается правовая фикция, которая приравнивает зародыша к родившемуся ребенку. Именно благодаря использованию данной правовой фикции возможно передать наследство еще не родившемуся ребенку.

Однако для передачи наследства такому особому субъекту права как насцитурус необходимо наличия двух условий. Во-первых, ребенок должен родиться живым, независимо от продолжительности его жизни. Согласно приказу Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации «О медицинских критериях рождения, форме документа о рождении и порядке его выдачи» живорождением является момент отделения плода от организма матери посредством родов при сроке беременности 22 недели и более, при массе тела новорожденного 500 грамм и более, при длине тела новорожденного 25 см и более, при наличии у новорожденного признаков живорождения (дыхание, сердцебиение, пульсация пуповины или произвольные движения мускулатуры независимо от того, перерезана пуповина и отделилась ли плацента). Во-вторых, передача наследства должна соответствовать интересам ребенка и способствовать его выгоде. Под данным условием подразумевается, что активы наследственной массы должны быть больше чем ее пассивы, то есть насцитурус получит больше прав, чем обязанностей и долгов².

¹ Беседкина Н.И. Конституционно-правовая защита прав неродившегося ребенка в Российской Федерации : диссертация кандидата юридических наук - Москва, 2005. С.102-117

² Журавлева Е.М. Статус насцитуруса в гражданском праве Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2014. С. 8 - 26.

В научной среде вопрос о правоспособности nasciturуса вызывает серьезные дискуссии. Одни ученые утверждают, что nasciturус обладает правоспособностью, так как имеет право на получение наследства. Другие ученые утверждают, что реальной правоспособностью nasciturус не обладает, так как его право на получение наследства обменено условием живорождения. По их мнению, законодатель использует правовую фикцию, приравнивая правовой статус зародыша к правовому статусу родившегося ребенка. Только благодаря применению правовой фикции возможно наделение nasciturуса правоспособностью. Сам по себе зародыш не может иметь никаких прав до момента своего рождения, то есть момента отделения плода от матери. Имеет место быть и третья точка зрения, идейным представителем которой является В.В. Ефимов. Согласно его представлению, правоспособность возможно разделить на условную и безусловную. Условной правоспособностью является способность иметь права, обременённая условием живорождения nasciturуса, она начинается с момента зачатия и заканчивается моментом рождения. Безусловная правоспособность – это способность иметь права, не обремененная никакими условиями, являющаяся постоянной и неотъемлемой с момента рождения до момента смерти.

Отсутствие доктринальной разработанности вопроса о правоспособности nasciturуса затрудняет правовую практику в сфере наследственных правоотношений. Согласно гражданскому законодательству наследником может быть зачатый при жизни наследодателя и родившийся живым после его смерти ребенок. Однако современная медицина развита на таком уровне, что широко применяется искусственное оплодотворение и суррогатное материнство. Это предоставляет возможность зачатия ребенка после смерти наследодателя. Вопрос о праве наследования таких детей не урегулирован нормой права. Для решения данной проблемы необходимо внести корректировку в части 1 статьи 1116 ГК РФ и признать наследниками не только детей, зачатых при жизни наследодателя, но и детей, зачатых после смерти наследодателя, если зафиксировано, что при жизни наследодатель прямо изъявлял свою волю на зачатие ребенка.

На основе всего вышесказанного, можно сделать вывод о необходимости развития правовой теории в рамках вопроса правоспособности nasciturуса. С точки зрения медицины эмбрион признается человеком в начальный период своего развития. Американский доктор Эрнст Хант утверждал «оплодотворенная яйцеклетка - не просто клеточная масса без особых своих собственных характеристик, это полностью и абсолютно есть жизнь человеческого существа, и она имеет ту же жизнь, какую имеет новорожденный младенец, дитя, подросток и зрелый человек"¹. За последние годы медицина сделала большой прорыв в изучение

¹ Пестрикова А.А. Наследственные права и правовой статус эмбриона // Наследственное право. 2009. N 4. С. 20 - 22.

технологий искусственного оплодотворения и развитии эмбриона. Наука гражданского права отстает от развитых биотехнологий современности, в следствии чего не может регулировать весь спектр правоотношений. В частности, в современной действительности имеет место быть правовой пробел регулирования наследственных прав nascитурса, который был описан в рамках данной научной статьи.

Усольцева В. С.
Студент 4 курса
НИУ «ВШЭ» Пермь
usolvalera@mail.ru
8-950-461-34-81

Научный руководитель:
Любимова Е. В.
Старший преподаватель кафедры
гражданского и предпринимательского права
НИУ «ВШЭ» Пермь
Lubimova.evgenya@gmail.com
8-922-332-51-74

Создание новых апелляционных судов в системе судов общей юрисдикции

Аннотация: в данной статье рассматривается соотношение структуры судебных органов и проверочных инстанций в гражданском и административном судопроизводстве до и после проведения реформы, а также организационные аспекты создания новых судебных органов через вопросы территориального расположения новых апелляционных судов общей юрисдикции. Производится анализ значения реформирования судов апелляционной инстанции.

Ключевые слова: апелляционные суды, гражданское и административное судопроизводство, реформирование, территориальное расположение.

С октября 2019 года вступили в силу Федеральный закон от 28.11.2018 года №451-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - ФЗ №451) ¹ и Федеральный конституционный закон «О внесении изменений в Федеральный

¹ Федеральный закон от 28.11.2018 N 451-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (не вступил в силу) // «Собрание законодательства РФ», 03.12.2018, N 49 (часть I), ст. 7523.

конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции» от 29.07.2018 года №1-ФКЗ (далее – ФКЗ «О внесении изменений»)¹, в соответствии с которыми предусмотрены изменения системы апелляционных судов общей юрисдикции. На основании данного закона на территории всей России будет создано пять апелляционных судов, за каждым из которых будет закреплена определенная территория РФ и часть жалоб граждан и юридических лиц, находящихся на этой территории, будут рассматриваться указанным апелляционным судом.

Структура судебных органов апелляционной инстанции, существующая в гражданском и административном судопроизводстве, имеет как общие черты, так и свои особенности в каждом виде в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом от 14.11.2002 №138-ФЗ² (далее – ГПК РФ) и Кодексом административного судопроизводства от 08.03.2015 №21-ФЗ³ (далее – КАС РФ).

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996 года №1 ФКЗ⁴ до проведения реформы структура судебных органов, осуществляющих апелляционное производство в гражданском судопроизводстве, состояла из трех судебных органов, состоящих из судебных коллегий. Отдельно в ГПК РФ выделялся специальный суд по защите авторских прав. Структура судебных органов административного судопроизводства была полностью идентична структуре судебных органов гражданского судопроизводства, за исключением отсутствия специальных судебных органов.

В соответствии с вступлением в силу ФЗ №451 судебные органы, осуществляющие апелляционное производство, представляет собой структуру, состоящую из пяти судебных органов, а именно: районных судов (для ГПК РФ); краевых и приравненных к ним судов; апелляционных судов общей юрисдикции; апелляционного военного суда и апелляционной коллегии Верховного суда РФ. Новая структура судебных органов, а также проверочных инстанций административного судопроизводства на данный

¹ Федеральный конституционный закон «О внесении изменений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и отдельные федеральные конституционные законы в связи с созданием кассационных судов общей юрисдикции и апелляционных судов общей юрисдикции» от 29.07.2018 №1-ФКЗ // «Собрание законодательства РФ», 30.07.2018, N 31, ст. 4811.

² «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред.27.12.2018) // «Собрание законодательства РФ», 18.11.2002, N 46, ст. 4532.

³ «Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации» от 08.03.2015 №21-ФЗ (ред.27.12.2018) // «Собрание законодательства РФ», 09.03.2015, N 10, ст. 1391.

⁴ Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» от 31.12.1996 №1-ФКЗ // «Собрание законодательства РФ», 06.01.1997, N 1, ст. 1.

момент стала полностью идентична структуре судебных органов гражданского судопроизводства.

На основании проведенной реформы можно сделать вывод, что структура судебных органов, а также проверочных инстанций упрощена с точки зрения появления отдельных судов, осуществляющих апелляционное производство, в том числе по делам военнослужащих. Идентичная структура судебных органов создала предпосылку для возможности реализации концепции единого гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Кроме того, данная реформа способствует независимости судебных инстанций, а следовательно, увеличения законности и обоснованности судебных решений.

Однако с точки зрения количества судебных органов структура будет усложнена, кроме того, она потребует больших финансовых расходов на содержание новых судебных органов, осуществляющих апелляционное судопроизводство.

В соответствии с ФКЗ «О внесении изменений» создано пять апелляционных судов на территории всей Российской Федерации. Первый апелляционный суд будет расположен в городе Москве, второй суд – в городе Санкт-Петербург, третий суд – в городе Сочи Краснодарского края, четвертый суд – в городе Нижний Новгород Нижегородской области, пятый суд – в городе Новосибирск Новосибирской области. Новосозданные апелляционные суды - федеральные суды общей юрисдикции, действующие в пределах определенной территории (апелляционного округа)¹. Например, апелляционным судом общей юрисдикции для Пермского краевого суда будет суд, расположенный в Нижнем Новгороде.

Расположение судов в вышеперечисленных городах можно объяснить следующими причинами (совокупностью следующих критериев):

Во-первых, местоположение суда определялось на основании деления территории РФ на апелляционные округа, то есть город выбирался из состава субъектов, входящих в определенный апелляционный округ. Основанием деления на округа может послужить «численность населения, проживающего на территории округа»², а также «количество дел, рассматриваемых краевыми и приравненными к ним судами»³.

Во-вторых, выделение данных городов, а также апелляционных округов связано с делением территории России на федеральные округа в соответствии с Указом Президента №849 от 13.05.2000 года «О полномочном представителе Президента Российской Федерации в федеральном округе».

¹ Федеральный конституционный закон «О судах общей юрисдикции» от 07.02.2011 №1-ФКЗ // «Собрание законодательства РФ», 14.02.2011, N 7, ст. 898.

² Статистика численности населения по федеральным округам России. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.statdata.ru/naselenie-federalnyh-okrugov-rossii> (дата обращения: 02.04.2019).

³ Статистика судебных дел, рассмотренных судами общей юрисдикции за 2018 год. [Электронный ресурс] / URL: <https://sudact.ru/regular/stats/> (дата обращения: 02.04.2019).

Именно в соответствии с делением территории на федеральные округа выделены границы апелляционных округов (за исключением Калининградской области, которая, находясь в составе Северо-Западного федерального округа, будет относиться к апелляционному округу, объединяющему субъекты Центрального федерального округа)¹. Исключением являются случаи, когда один апелляционный округ объединяет несколько федеральных округов. В таком случае граница апелляционного округа проходит по границам двух федеральных округов. В таком случае выбор города для расположения суда может быть связан с численностью населения, проживающего в каждом федеральном округе для реализации принципа доступности правосудия.

В-третьих, критерием расположения судов могло послужить наличие научных центров, которые располагаются в городах. К таким научным центрам относятся Московский государственный Университет и Национальный исследовательский университет «Высшая школа экономики» (г. Москва); научные центры Российской Академии Наук (г. Санкт-Петербург, г. Сочи, г. Нижний Новгород, г.Новосибирск). «Кроме того, согласно данным исследования Научно-исследовательского института технологий и связи (НИИТС), проведенным в 2017 году, четыре из пяти городов входят в топ 10 самых умных городов России: Москва, Санкт-Петербург, Сочи, Новосибирск. Умный город – город, который использует весь свой потенциал современной информационной структуры для повышения качества жизни граждан»².

Однако данная реформа является достаточно противоречивой, исследователи выделяют как положительные, так и отрицательные аспекты реформирования структуры апелляционных судов.

Одним из главных преимуществ является повышение независимости судей. Результатом проведения реформы станет вынесение полномочий суда за границы территории определенного субъекта России, в результате чего судьи не будут зависеть от местной администрации, а, следовательно, повысится объективность, а также результативность судебного производства»³.

Другими положительными аспектами выделяются: «противодействие коррупции в результате распространения полномочий апелляционных и вышестоящих кассационных судов на разные территории России»⁴;

¹ Указ Президента РФ «О полномочном представителе Президента Российской Федерации в федеральном округе» от 13.05.2000 №849 (ред.13.12.2018) // «Собрание законодательства РФ», 15.05.2000, N 20, ст. 2112.

² Топ 10 самых умных городов России. [Электронный ресурс] / URL: <https://robosapiens.ru/stati/10-samyih-umnyih-gorodov-rossii/> (дата обращения: 02.04.2019).

³ Зорин А., Постанюк В. Судебная реформа в России. Плюсы и минусы создания апелляционных и кассационных судов // ЭЖ-Юрист. 2017. №33 (984). [Электронный ресурс] / URL: <https://www.eg-online.ru/article/353062/> (дата обращения: 08.01.2019).

⁴ Зорин А., Постанюк В. Указ. соч.

«снижение нагрузки на суды в результате передачи части полномочий от краевых и приравненных к ним судов, а также от Верховного суда РФ полномочий в новые апелляционные суды»¹; а также «наличие положительного опыта в создании экстерриториальных арбитражных судов на территории Российской Федерации»².

Не смотря на большое количество плюсов, имеются недостатки в реформировании судебной системы.

Главным недостатком является «отсутствие соблюдения принципа доступности правосудия»³ в результате того, что для большей части населения России придется преодолевать большие расстояния и нести дополнительные финансовые затраты для обжалования какого-либо решения.

Кроме того, к минусам относятся иные обстоятельства, в частности: «экономическая проблема, связанная с необходимостью привлечения большого количества финансов государства на строительство или аренду зданий, на выплату заработной платы сотрудникам судов»⁴; маленькое количество апелляционных судов общей юрисдикции в сравнении с арбитражными судами, нагрузка на которые в несколько раз меньше, чем на суды общей юрисдикции; невозможность исправить все имеющиеся недостатки судопроизводства указанной реформой, так как не решаются такие проблемы как «пропуск проверочными инстанциями очевидных нарушений нижестоящих судов, недостаточное внимание к качеству мотивировки проверяемых судебных актов, а также отсутствие стабильности в судебной практике при пересмотре решений»⁵.

Таким образом, нововведения, предусмотренные реформой, вступили в силу в предыдущем месяце. В результате этого на практике придется столкнуться со всеми сложностями реализации перехода к новой системе судов. И только после появления первой судебной практики можно будет достоверно оценить все плюсы и минусы появления новых апелляционных судов общей юрисдикции.

¹ Соловьева И., Трубникова Е. Разделение института апелляционных и кассационных судов: что изменится в отечественной судебной системе, и какие проблемы еще предстоит решить? [Электронный ресурс] / URL: <http://www.garant.ru/ia/opinion/author/soloveva/1212200/> (дата обращения: 05.01.2019).

² Зорин А., Постанюк В. Указ. соч.

³ Шакарян М.С. Проблемы доступности и эффективности правосудия в судах общей юрисдикции // Лиджист. 2001. С.61-69. [Электронный ресурс] / URL: <http://www.legist.ru/conf/Shakaryan.htm> (дата обращения: 02.04.2019).

⁴ Зорин А., Постанюк В. Указ. соч.

⁵ Никонов М. Комментарий к проекту Верховного суда РФ о создании экстерриториальных апелляционных и кассационных судов // Новая адвокатская газета. 2018. №1 (258). [Электронный ресурс] / URL: <http://advokat-nikonov.ru/press-center/kommentarij-k-proektu-verhovnogo-suda-rf-o-sozdanii-eksterritorialnyh-apellyatsionnyh-i-kassatsionnyh-sudov/> (дата обращения: 08.01.2019).

Федорова А. И.
студент 4 курса
Псковский филиал
Академии ФСИН России,
alina.fedorova.0710@mail.ru,
8-911-392-60-76

Научный руководитель:
Михайлова О. Е.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Псковский филиал Академии ФСИН России,
к.ю.н, доцент;
ostanina545@mail.ru
8-921-114-83-22

Проблемы удостоверения совместного завещания супругами

Аннотация. В статье рассматривается введение в институт наследования новых норм о совместном завещании супругов. Раскрываются проблемные вопросы законодательного закрепления совместного завещания. Отражены правила его составления.

Ключевые слова: наследование, завещание, форма завещания, совместное завещание супругов.

Институт наследственного права совершенствуется и преобразуется. Новеллой в законодательстве с 1 июня 2019 года является совместное завещание супругов. Совместное завещание супругов – это документ, отражающий волю обоих супругов о праве наследования имущества.

Согласно п. 4 ст. 1118 ГК РФ был установлен запрет на совершение завещания двумя и более людьми, но в настоящее время институт совместного завещания меняет данное правило. В новой редакции п. 4 ст. 1118 ГК РФ о завещании говорится так: «завещание может быть совершено одним гражданином, а также гражданами, состоящими между собой в момент совершения в браке (совместное завещание супругов)».

В совместном завещании супругов они вправе по обоюдному усмотрению:

завещать общее имущество супругов, а равно имущество каждого из них любым лицам;

любым образом определить доли наследников в соответствующей наследственной массе¹;

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 3 : федер. закон от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ (в ред. от 3 августа .2018 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. 2018. № 32. Ст. 5085.

определить имущество, входящее в наследственную массу каждого из супругов, если определенное имущество не нарушает прав третьих лиц;

лишить одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого наследования;

включить в совместное завещание иные завещательные распоряжения. Условия такого рода завещания действуют в части, не противоречащей правилам об обязательной доле в наследстве, а также о запрете наследования недостойными наследниками.

Совместное завещание супругов утрачивает силу в случае расторжения брака или признания брака недействительным, как до, так и после смерти одного из супругов. В соответствии с п. 2 ст. 1131 ГК РФ совместное завещание супругов может быть оспорено по иску любого из супругов при жизни. После смерти одного из супругов, а также после смерти пережившего супруга совместное завещание супругов может быть оспорено по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Кроме того, законодатель наделил каждого из супругов правом в любое время, в том числе после смерти другого супруга, совершить последующее завещание, а также отменить совместное завещание супругов.

Нотариальная статистика свидетельствует о том, что изменения в российском законодательстве не прошли мимо. По данным Федеральной нотариальной палаты на август 2019 года совместных завещаний в архивах нотариусов России достигло 247 единиц.

Совместное завещание супругов не может быть закрытым, совершенным в форме, приравненной к нотариально удостоверенной, равно как и совершенным в чрезвычайных обстоятельствах. Однако подобного прямого запрета на совершение завещательных распоряжений в отношении средств, находящихся на банковских счетах, которые, напомним, могут оформляться в соответствующих банках и приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям, не установлено. В связи с чем нотариусы считают возможным совершение совместных завещательных распоряжений в банках.

Непосредственно при удостоверении совместных завещаний особых проблем, по мнению представителей системы нотариата, возникать не должно. Сложности могут начаться при их исполнении.

Составляющим совместное завещание супругам предоставлены довольно широкие возможности по распоряжению имуществом. В том числе – совместной собственностью. Ранее доля умершего супруга в общем имуществе включалась в состав наследства и переходила в установленном порядке к его наследникам, что фактически означало обязательность выдела этой доли из совместной собственности супругов, хотя потребность в этом, как подчеркивают эксперты, существует далеко не в каждой семье. Теперь в совместном завещании можно предусмотреть иной порядок наследования общего имущества супругов. Например, указать, что оно в полном объеме наследуется пережившим супругом и закрепить порядок наследования после

его смерти. Это позволит не делить имущество на доли, что крайне важно, в частности, когда в совместную собственность входят бизнес-активы, – таким образом, совместное завещание может стать полезным механизмом предотвращения так называемого дробления бизнеса. С другой стороны, в совместном завещании может быть просто указано, что все имущество: и совместная собственность, и личное имущество одного супруга наследуется после смерти другого супруга, и в такой ситуации нотариусы видят целый ряд возможных проблем.

Если супруги установили, что личное имущество одного из них, а также имущество, приобретенное в браке, наследуется после второго супруга, может встать вопрос титула. Если в отношении совместной собственности можно предусмотреть, например, специальную редакцию свидетельства о собственности, выдаваемого пережившему супругу, то как быть с личным имуществом, как переживший супруг будет пользоваться им до своей смерти, непонятно. Здесь чистый пробел, и с точки зрения практики мы пока не понимаем, как это будет исполняться.

Второй проблемный момент – вопрос обязательной доли. Законодатель не указал, как ее рассчитывать. Также проблемой может стать сохранение тайны завещания после смерти одного из супругов, составивших совместное завещание. Согласно закону нотариус и душеприкащик при наступлении этого события вправе разглашать только сведения, касающиеся его последствий. В то же время в сложившейся практике нотариусы знакомят наследников с завещанием, особенно в случаях, когда конкретные лица лишены наследства, так как они вправе оспорить завещание и должны понимать, на чем им при реализации этого права основываться. Но знакомить наследников с совместным завещанием вряд ли получится, так как выделить из него только положения, касающиеся умершего супруга, невозможно. По той же причине непонятно, как передавать такое завещание в случае его оспаривания в суд, не нарушая тайну завещания в отношении второго супруга.

Таким образом, совместное завещание¹ супругов направлено на защиту интересов наследников и гарантирует переход к ним наследственного имущества. Насколько будет распространена практика заключения данной сделки, и какие вопросы возникнут в ходе ее реализации, покажет время. Совместное завещание позволяет не только распорядиться общим, совместно

¹ О внесении изменений в статью 256 части первой и часть третью Гражданского кодекса Российской Федерации : федер. закон от 19 июля 2018 г. № 217-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2018. № 30. Ст. 4552; Акарадзе Ж. Г. Совместное завещание супругов // Право. Общество. Государство : сб. научных трудов студентов и аспирантов. Санкт-Петербург, 2019. С. 195–199; Мовсуми С. Р. К вопросу о совместном завещании супругов // Современные проблемы правотворчества и правоприменения Байкальский студенческий юридический форум-2019 : материалы Всерос. науч.-практ. конф. Иркутск, 2019. С. 135–138; Шувалова М. Потенциальные проблемы исполнения совместных завещаний и наследственных договоров. URL : <https://www.garant.ru/article/1282860> (дата обращения: 17.11.2019).

нажитым имуществом супругов, что существенно упрощает жизнь, но и решить множество семейных конфликтов.

Чугунова А. И.
Студент 3 курса
ФГБОУ ВО «Российская академия
народного хозяйства и
государственной службы
при Президенте РФ» Пермский филиал
chugunovaanya89@yandex.ru

Научный руководитель:
Мальцев О. В.
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Российская академия народного
хозяйства и государственной службы Пермский филиал
к.э.н., доцент
malczevoleg@yandex.ru

Рынок услуг аэропортов: естественная монополия или конкурентный рынок?

Аннотация: в данной статье рассматривается рынок услуг аэропортов России с позиции законодательства о конкуренции. Рассматривается проблема отнесения услуг аэропортов к естественной монополии или конкурентному рынку.

Ключевые слова: конкуренция, товарный рынок, услуги аэропортов, естественная монополия.

Все ли видимое кажется нам таковым какое есть на самом деле? Даже айсберг, который кажется крошечным и невзрачным на суше, простирается на сотни метров в глубины океана.

Если обратиться к истории России, то после лихих 90-х авиация затратила продолжительное время для восстановления и создания условий для своего устойчивого развития. После принятия Федерального закона «О естественных монополиях» услуги в аэропортах были отнесены к естественным монополиям и установлено право применения мер государственного регулирования поскольку в данной сфере конкуренция затруднена. Однако по прошествии времени ,как отмечает Мальцев О.В.¹ в

¹ Мальцев О.В. «Предпринимательская среда как условие конкурентного развития промышленности в регионе (на примере Пермского края)» // Сборнике «Экономика знаний в глобальном информационном обществе». 2015. С.51.

статье «Предпринимательская среда как условие конкурентного развития промышленности в регионе (на примере Пермского края)» в сборнике «Экономика знаний в глобальном информационном обществе» становится возможным отметить тот факт, что и в данной сфере деятельности проявились элементы конкурентной среды.

Привести доводы в пользу наличия конкуренции с сфере услуг аэропортов можно на основе научно-практического семинара от 13-16 октября 2014 года проведенного в учебно-методическом Центре ФАС России по вопросам конкуренции на рынке аэропортового обслуживания воздушных перевозок.

Во-первых, Адам Филеп-Реметей, являющийся экспертом антимонопольного ведомства Венгрии, высказал мысль о том, что уровень развития перевозок приводит к главной роли узловых аэропортов при обслуживании транзитных и пересадочных рейсов. Конкуренция между такими аэропортами все более и более обостряется. Также возникают риски ущемляющего поведения аэропортов в интересах базовых (для этих аэропортов) авиакомпаний, например, создание преимущественных условий по доступу к инфраструктуре аэропорта, к услугам в аэропорту (возможность получения больших пакетов слотов и бронирования большего числа слотов), заключение соглашений о стратегическом сотрудничестве. Названные действия субъектов естественных монополий приводят к дискриминации интересов иных авиакомпаний, которые пользуются услугами этих аэропортов.

Во-вторых, сотрудник бизнес школы Университета г. Дублин Катал Гиомар предоставил обзор актов, нормативно – правового характера Европейского Союза (далее ЕС), которые регулируют деятельность аэропортов. К таким нормативным правовым актам относятся: Директива о наземном обслуживании воздушных судов 1996 года¹; Директива о сборах, взимаемых аэропортами 2009 года и так далее². Анализ высказанных мнений позволяет сделать вывод о том, что справедливое установление сборов за наземное обслуживание является злободневной проблемой, которая влияет на развитие аэропорта. Для защиты конкурентной среды на таком рынке необходимо выделить главную проблему, которая заключается в дискриминационных отношениях участников этих рынков. Стоит отметить, что нормативно-правовые акты ЕС, которые регулируют сферу услуг в аэропортах, предусматривают меры по защите конкуренции.

В-третьих, хотелось бы обратить внимание на позицию заместителя начальника управления контроля транспорта и связи ФАС России Алексея Горлинского по вопросу конкуренции между аэропортами в РФ. По нашему мнению его позиция относительно того, что долгое время вероятность

¹ Директива Совета Европейского Союза 96/67/ЕС от 15 октября 1996 г. о доступе к рынку наземного обслуживания в аэропортах Сообщества.

² Директива Европейского Парламента и Совета ЕС 2009/12/ЕС от 11 марта 2009 г. о сборах на услуги аэропортов.

существования конкуренции между аэропортами по стране рассматривалась с подозрением, заслуживает внимания, так как основной фактор заключается в том, что аэропорты являются субъектом естественной монополии и, естественно, функционируют на рынке, на котором, в свою очередь, конкуренция нецелесообразна. Однако Федеральный Закон №147-ФЗ не допускает сдерживание экономически оправданного перехода сфер естественных монополий из состояния естественной монополии в состояние конкуренции¹.

В-четвертых, проведенное ФАС России исследование о состоянии аэропортной конкуренции показывает наличие у 30 федеральных аэропортов из 44 аэропортов-конкурентов (у 28 имеются 2 и более конкурентов по различным видам перевозок); 75 аэропортов регионального и местного значения проявились черты конкуренции. Опрос пассажиров обнаружил пользование услугами разных аэропортов для совершения таких же видов полетов.

Стоит отметить, что конкуренция в аэропортах выгодна для всех. Для пассажиров и авиакомпаний. Но конкуренция аэропортов сдерживается наличием барьеров для выхода на рынок из-за ограниченного числа территорий и экономии масштаба бизнеса.

В-пятых, в докладе ФАС России о состоянии конкуренции на 2018 год было выявлено, что рынки воздушных перевозок развиваются, как и полагается, в условиях конкуренции. По итогам 2018 года темп роста пассажирских перевозок в РФ составил 10%, что в два раза превышает средние темпы роста в мире. Поток пассажиров составил 116 млн. Уровень загрузки воздушных судов в среднем превышает 82%. Рынок располагается в конкурентной среде – доля рынка 5-ти крупнейших авиакомпаний не переваливает за 70%. Перечень эксплуатантов, имеющих сертификат эксплуатанта для осуществления коммерческих воздушных перевозок Росавиации содержит 109 авиакомпаний. Цены на авиабилеты формируются в условиях рынка с учетом спроса, который значительно зависит от уровня доходов населения, а также предложений на рынке. Доля группы «Аэрофлот» в 2018 году составила 48%, всего было перевезено 55,7 млн. человек. Продолжена практика применения группой «Аэрофлот» (ПАО «Аэрофлот» и АО «Авиакомпания «Россия») «плоских» тарифов, позволяющая обеспечивать одинаковый тариф при организации перевозок пассажиров на отдельных направлениях (города Дальневосточного федерального округа (далее- ДФО), Калининград, Симферополь) к местам отдыха массового характера независимо от сезонности, спроса и других факторов. Вместе с тем возникающие убытки группы «Аэрофлот» от применения указанных тарифов компенсируются за счет доходов, получаемых с других маршрутов, стоит учесть, что осуществлять

¹ Федеральный закон от 17.08.1995 N 147-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О естественных монополиях"// СПС «Консультант плюс» (дата обращения 05.11.2019).

конкурентные перевозки по маршрутам, где применяется «плоский» тариф другие авиакомпании не в состоянии. Отметим, что «плоский» тариф – тариф с фиксированной ценой билетов, не зависящая от даты покупки и сезона, он действует в течение всего года. В целях создания условий равного доступа на маршрутах предлагается проработать вопрос предоставления субсидий на перевозку пассажиров всех категорий на круглогодичной основе на маршрутах в/из ДФО, с целью привлечения других авиаперевозчиков на указанные направления.

Эти все доводы свидетельствуют о существовании элементов конкуренции и возможности формирования «конкурентного рынка», который, как нам представляется, обеспечивает единство экономического пространства, свободного перемещения товаров, свободу экономической деятельности в Российской Федерации, защиту конкуренции и создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

Подводя итог, проведенному анализу хотелось бы отметить тот факт, что все известное о рынке услуг аэропортов на сегодняшний день – это весь айсберг, а, на самом деле, это лишь его верхушка. Все скрытое «под водой» мало доступно простому обывателю. Рынок – это субстанция в сфере обращения товаров, которая изменяется под «ветрами» экономической, политической и иных составляющих. Его сложно догнать. Так и рынок услуг аэропортов, который подвержен постоянным если не сказать ежедневным изменениям.

Научное издание

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
И ПРОЦЕССА: ВЗГЛЯД МОЛОДОГО УЧЕНОГО**

*Сборник
Всероссийской студенческой научно-практической конференции*

28 ноября 2019 г.

Отв. составитель И.С. Долгинов

Подписано в печать 10.12.2019
Бумага офсетная. Формат 60х84 1/16. Усл. печ. л. 24,41.
Тираж 100 экз.

Организационно-научное и редакционно-издательское отделение
ФКОУ ВО Пермский институт ФСИИ России
614012 г. Пермь, ул. Карпинского, 125
Тел.: (342) 228-65-04 (150)
E-mail: nauka-perm@yandex.ru

ISBN 978-5-907165-61-8



Отпечатано в ФКОУ ВО Пермский институт ФСИИ России
614012, г. Пермь, ул. Карпинского, 125